|  |
| --- |
|  |
| "Уголовное право России. Части Общая и Особенная: Учебник" (2-е издание, переработанное и дополненное) (под ред. А.В. Бриллиантова) ("Проспект", 2015) |
| Документ предоставлен [**КонсультантПлюс  www.consultant.ru**](http://www.consultant.ru)   Дата сохранения: 02.03.2016 |

УГОЛОВНОЕ ПРАВО РОССИИ

ЧАСТИ ОБЩАЯ И ОСОБЕННАЯ

УЧЕБНИК

Издание второе, переработанное и дополненное

Под общей редакцией заслуженного юриста РФ,

доктора юридических наук, профессора

А.В. БРИЛЛИАНТОВА

Авторы:

Блинников В.А., доктор юридических наук, профессор - [гл. 2](#Par190);

Бриллиантов А.В., доктор юридических наук, профессор, заслуженный юрист РФ - [введение](#Par41), [гл. 1](#Par63) (совм. с доктором юридических наук, профессором Крюковой Н.И.), [гл. 3](#Par341), [гл. 4](#Par515) (совм. с кандидатом юридических наук Четвертаковой Е.Ю.), [гл. 7](#Par928), [11](#Par1270), [12](#Par1340), [§ 2](#Par1866) - [10](#Par2049) гл. 16 (совм. с кандидатом юридических наук, доцентом Стеничкиным Г.А.), [§ 12](#Par2078) гл. 16, [гл. 17](#Par2147), [18](#Par2490), [гл. 19](#Par2553) (совм. с кандидатом юридических наук Карахановым А.Н.), [гл. 20](#Par2910), [21](#Par3151), [37](#Par11941) (совм. с кандидатом юридических наук Косевичем Н.Р.), [гл. 24](#Par4048), [25](#Par4219) (совм. с Вагиным О.А. и Донец Е.В.), [гл. 27](#Par5246) (совм. с Клепицким И.А.), [гл. 30](#Par7857) (совм. с Федик Е.Н.), [гл. 36](#Par11108) (совм. с Ивановой Я.Е.), [гл. 38](#Par13466), [39](#Par13997), [40](#Par14444);

Вагин О.А., кандидат юридических наук, доцент - [гл. 25](#Par4219) (совм. с Бриллиантовым А.В. и Донец Е.В.);

Галахова А.В., кандидат юридических наук, профессор - [гл. 5](#Par592);

Долженкова Г.Д., кандидат юридических наук, доцент - [гл. 34](#Par10506);

Донец Е.В., кандидат юридических наук - [гл. 25](#Par4219) (совм. с Бриллиантовым А.В. и Вагиным О.А.);

Жевлаков Э.Н., доктор юридических наук, профессор - [гл. 32](#Par9551);

Захаров А.Ю., кандидат юридических наук - [гл. 22](#Par3286), [гл. 8](#Par978), [28](#Par5940) (совм. с Карахановым А.Н.);

Иванова Я.Е., кандидат юридических наук - [гл. 36](#Par11108) (совм. с Бриллиантовым А.В.);

Караханов А.Н., кандидат юридических наук, доцент - [гл. 8](#Par978), [28](#Par5940) (совм. с Захаровым А.Ю.), [гл. 19](#Par2553) (совм. с Бриллиантовым А.В.);

Кауфман М.А., доктор юридических наук, профессор - [гл. 9](#Par1067), [14](#Par1619), [23](#Par3834), [33](#Par10305);

Клепицкий И.А., доктор юридических наук, профессор - [гл. 27](#Par5246) (совм. с Бриллиантовым А.В.), [гл. 10](#Par1141), [13](#Par1456), [29](#Par7648);

Косевич Н.Р., кандидат юридических наук, доцент - [гл. 20](#Par2910), [21](#Par3151), [26](#Par4790), [37](#Par11941) (совм. с Бриллиантовым А.В.);

Крюкова Н.И., доктор юридических наук, профессор - [гл. 1](#Par63) (совм. с Бриллиантовым А.В.);

Курганов С.И., доктор юридических наук, доцент - [гл. 15](#Par1784), [§ 1](#Par1842) и [11](#Par2059) гл. 16;

Пейсикова Е.В., кандидат юридических наук, доцент - [гл. 6](#Par733);

Пудовочкин Ю.Е., доктор юридических наук, профессор - [гл. 35](#Par10634);

Стеничкин Г.А., кандидат юридических наук, доцент - [§ 2](#Par1866) - [10](#Par2049) гл. 16 (совм. с Бриллиантовым А.В.);

Федик Е.Н., кандидат юридических наук, доцент - [гл. 30](#Par7857) (совм. с Бриллиантовым А.В.), [гл. 31](#Par8871);

Четвертакова Е.Ю., кандидат юридических наук, доцент - [гл. 3](#Par341), [4](#Par515) (совм. с Бриллиантовым А.В.).

Рецензенты:

Иванов Н.Г., заведующий кафедрой уголовного права и криминологии Российской правовой академии Минюста РФ;

Яни П.С., профессор кафедры уголовного права и криминологии юридического факультета МГУ им. М.В. Ломоносова.

ВВЕДЕНИЕ

Уголовное право относится к числу ведущих дисциплин, изучаемых в учебных заведениях юридического профиля. Это объясняется той важной позицией, которую уголовное право занимает в системе правовых наук, и значимостью уголовного права для жизнедеятельности общества и государства.

Дело в том, что уголовный закон является наиболее острым орудием в руках государства по защите наиболее значимых общественных ценностей.

Государство, действующее в публичных интересах защиты нарушенных преступлением прав граждан, интересов общества и государства, восстановления социальной справедливости, общего и специального предупреждения правонарушений, выступает в качестве стороны возникающих в результате совершения преступления уголовно-правовых отношений, наделенной правом подвергнуть лицо, совершившее преступление, публично-правовым по своему характеру мерам уголовно-правового воздействия.

Уголовный закон защищает наиболее важные для личности, социума и государства общественные отношения, посягательства на которые или реальное причинение вреда которым влечет за собой наиболее острую реакцию со стороны государства. Уголовный закон предусматривает возможность применения самых суровых мер принуждения к лицам, посягающим на интересы личности, общества и государства. В соответствии с [ч. 3 ст. 55](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D841FF75909A44DF5BFDFF024D3B19DA28E88F3B7139BSB0BO) Конституции РФ права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены федеральным законом только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

К таким федеральным законам в первую очередь следует отнести Уголовный [кодекс](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBSE01O) РФ.

При этом характер и содержание устанавливаемых уголовным законом и связанными с ним иными законодательными актами мер должны определяться исходя не только из их обусловленности целями защиты конституционно значимых ценностей, но и из требования адекватности порождаемых ими последствий (в том числе для лица, в отношении которого эти меры применяются) тому вреду, который был причинен в результате преступных деяний, с тем чтобы обеспечивались соразмерность мер уголовного наказания совершенному преступлению, а также баланс основных прав индивида и общего интереса, состоящего в защите личности, общества и государства от преступных посягательств.

Значимость уголовного права состоит и в том, что уголовное право лежит в основе деятельности правоохранительных органов и суда. Учитывая все вышеизложенное, можно сказать, что знание уголовного права необходимо во многих сферах деятельности. В своей профессиональной деятельности ни один работник юридической службы не может обойтись без знания уголовного права.

Действующий [УК](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBSE01O) РФ принят Государственной Думой РФ 24 мая 1996 года и введен в действие с 1 января 1997 г. В нем получили развитие и закрепление передовые теоретические разработки в области уголовного права, учтены позиции, выработанные международным сообществом, а также накопленный опыт по противодействию преступности.

Необходимость принятия Уголовного [кодекса](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBSE01O) РФ 1996 г. была обусловлена становлением нового государства, кардинальными социально-экономическими преобразованиями общества. В этих условиях уголовное право не должно было стать тормозом на пути развития новой государственности, а, напротив, его задачей было обеспечить наиболее оптимальное развитие и охрану жизненно важных общественных отношений.

Несомненно, что на момент принятия Уголовный [кодекс](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBSE01O) РФ во многом соответствовал указанным целям. Но дальнейшие изменения в жизни общества, корректировка отдельных положений уголовной политики диктовали необходимость соответствующих изменений и дополнений уголовного закона. Кроме того, они были необходимы и потому, что практика применения [Кодекса](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBSE01O) за время его действия показала наличие определенных недочетов и пробелов в правовом регулировании ряда вопросов, касающихся как общих институтов уголовного права, так и отдельных видов преступлений. Именно в связи с указанными обстоятельствами с момента введения [Кодекса](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBSE01O) по настоящее время было принято значительное число федеральных законов, изменяющих и дополняющих [УК](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBSE01O) РФ, направленных на его совершенствование.

В настоящем учебнике нашли свое отражение все изменения и дополнения уголовного закона.

Следует отметить, что важную роль в развитии уголовного права и практики применения норм уголовного законодательства играют постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации. Толкование уголовного закона, приводящееся в этих постановлениях, весьма ценно и для теории уголовного права, и для формирования единообразной практики применения уголовно-правовых норм. В этой связи наряду с законодательными положениями в учебнике широко использованы и материалы Пленумов Верховного Суда РФ применительно к конкретным темам.

В целом учебник построен в соответствии со структурой Уголовного [кодекса](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBSE01O) РФ. В нем освещены основные положение российского уголовного права о понятии, задачах, функциях, принципах, системе, науке уголовного права, уголовной политике, уголовном законе, преступлении, наказании, освобождении от уголовной ответственности и наказания, особенностях уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних, иных мерах уголовно-правового характера.

Следует отметить, что учебник основан на анализе и обобщении современных достижений науки уголовного права и практики его применения судом.

Предлагаемое учебное издание ориентировано в первую очередь на студентов высших учебных заведений юридического профиля. Вместе с тем он может быть полезен и для других учащихся, получающих юридическую подготовку, а также для судей и работников суда, слушателей курсов и институтов повышения квалификации и практических работников правоприменительных органов.

Заслуженный юрист Российской Федерации,

доктор юридических наук, профессор

А.В.Бриллиантов

Глава 1. ПОНЯТИЕ, ЗАДАЧИ, ФУНКЦИИ, ПРИНЦИПЫ И

СИСТЕМА УГОЛОВНОГО ПРАВА. НАУКА УГОЛОВНОГО ПРАВА

§ 1. Понятие и система уголовного права

Неотъемлемой частью правовой системы России является уголовное право, представляющее собой одну из основных отраслей российского права.

Этимология понятия "уголовное право" точно не установлена до настоящего времени. Но наиболее вероятная версия состоит в его соотнесении с тем, что в Древней Руси и позднее наказание за определенные деяния состояло в выдаче виновного головой или ответственности головой, т.е. ответственности жизнью. Таким образом, уголовное право всегда регулировало два центральных положения: о преступлении и о наказании, уделяя им одинаковое внимание.

Понятие "уголовное право" имеет три значения: отрасль законодательства, отрасль науки и учебная дисциплина.

Как отрасль законодательства, уголовное право - это совокупность юридических норм, установленных высшими органами государственной власти, которые определяют преступность и наказуемость деяний, основания уголовной ответственности, систему наказаний, порядок и условия их назначения, виды, порядок и условия применения иных мер уголовно-правового воздействия, а также освобождения от уголовной ответственности и наказания.

Наука уголовного права представляет собой совокупность идей и взглядов, систему знаний о закономерностях развития институтов преступления и наказания, оснований и принципов уголовной ответственности.

Учебная дисциплина "Уголовное право" представляет собой самостоятельный, построенный и систематизированный на основе уголовного закона и положениях науки учебный курс, преподаваемый в учебных заведениях.

Уголовное право - это отрасль, известная российскому законодательству с XI в. и сформировавшаяся в привычном для современников виде еще при первом российском императоре - Петре Великом. В последующие два века шел закономерный и непрерывный процесс его совершенствования. В середине XIX в. Уложением о наказаниях уголовных и исправительных 1845 г. было положено начало таким отраслям права, как административное и уголовно-исполнительное. Именно уголовному праву эти отрасли обязаны своим возникновением.

Значимость уголовного права предопределяется тем, что из всех возможных правонарушений изучаемая отрасль только деяния, представляющие наибольшую общественную опасность, признает преступлениями, совершение которых влечет возможность применения самой суровой меры государственного принуждения, каковой является уголовное наказание. Подобного правового последствия не знает ни одна другая отрасль права. Уголовное право является правом, определяющим понятия преступления и наказания и устанавливающим их содержание и взаимосвязь.

Современное состояние российского общества характеризуется чрезвычайно высоким уровнем преступности, отсутствием сколько-нибудь обнадеживающих тенденций к кардинальному ее сокращению, что также подтверждает положение о том, что уголовное право является важнейшей отраслью права, призванной противодействовать наиболее опасным проявлениям противоправного поведения наряду с общегосударственными мерами политического, социального и экономического характера.

Уголовное право, являясь составной частью системы права, обладает всеми признаками, присущими праву в целом: источником происхождения, общей значимостью, общеобязательностью, нормативностью (формальной определенностью).

Уголовное право представляет собой единую отрасль права, но состоящую из многих элементов, объединенных между собой определенными связями. Наличие различных элементов обусловлено тем, что в рамках уголовно-правовых отношений урегулированию подлежат их разные виды, входящие в круг уголовно-правовых отношений и обладающие специфическими взаимосвязями. Наличие элементов уголовного права, их построение в определенном порядке, по определенным принципам, а также наличие между элементами тесной взаимосвязи и взаимозависимости позволяет говорить о системе уголовного права, которая представляет собой сложившуюся на исторической основе, определенную характером регулируемых отношений структуру уголовного права.

Эта структура определяется прежде всего структурой уголовного закона.

Уголовный [кодекс](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBSE01O) представляет собой универсальный систематизированный законодательный акт, характеризующийся внутренним единством, взаимосвязью своих норм, частей.

Уголовное законодательство включает в себя систему норм, расположенных в определенном порядке, представляющем собой структурную целостность. [УК](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBSE01O) РФ состоит из 12 разделов, в каждом из которых содержатся главы: каждая из 34 глав Кодекса состоит из статей, содержащих ту или иную уголовно-правовую норму. Таким образом, Уголовный [кодекс](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBSE01O) представляет собой стройную **систему уголовно-правовых норм**.

Уголовное законодательство включает в себя две части - **Общую** и **Особенную**, каждая из которых состоит из уголовно-правовых норм, связанных с такими категориями, как преступление и наказание. При всем различии входящих в ту или иную часть правовых норм все они могут быть сведены к следующим семи группам:

1) нормы, определяющие пределы действия уголовного закона;

2) нормы, определяющие понятие преступления и наказания;

3) нормы, определяющие общие признаки состава преступления;

4) нормы, определяющие условия преступности и наказуемости деяния;

5) нормы, определяющие виды наказаний, которые могут назначаться за совершение уголовно наказуемых деяний, и изложенные в определенной системе;

6) нормы, определяющие условия и порядок применения наказания, основания, пределы и порядок освобождения от уголовной ответственности и наказания, а также применения иных мер реализации уголовной ответственности;

7) нормы, определяющие признаки отдельных составов преступлений, а также виды и размеры возможных наказаний за их совершение.

Первые шесть групп представляют собой систему Общей части. Седьмая группа норм, наиболее значительная по объему, образует Особенную часть уголовного законодательства.

**Система уголовного права** состоит в том, что оно разделено на две части - Общую и Особенную.

**Общая часть** включает в себя уголовно-правовые институты, устанавливающие и закрепляющие основания и принципы уголовной ответственности, основные уголовно-правовые институты и категории, связанные с понятиями преступления и наказания.

**Особенная часть** определяет, какие общественно опасные деяния признаются преступными и какие наказания подлежат применению в случае их совершения.

Общая и Особенная части взаимно связаны между собой, представляют собой единое уголовное право, его систему. Одна часть без другой не применяется. При решении вопроса о том, совершено ли преступление или иное правонарушение, необходимо обращение к обеим частям - Общей и Особенной. Нормы Общей части имеют реальное применение только посредством норм части Особенной, совместно с ними. Одновременно нормы Особенной части основываются на положениях Общей части, логически подчинены им. Лишь в их совместном применении уголовное право является действенным инструментом в выполнении задач, сформулированных уголовным законом.

Место уголовного права в системе российского права предопределяется его специфическими задачами, предметом и методом регулирования.

§ 2. Задачи, функции, предмет и метод уголовного права

Задачи уголовного права связаны в первую очередь с историческим происхождением этой отрасли права, возникшей как реакция общества и государства на преступление. Уголовное право возникло, чтобы защитить своими специфическими средствами (в основном угрозой наказания и его применением) личность, общество и государство от преступных посягательств. Поэтому охранительная задача уголовного права является по существу его исторической задачей, независимой от политического строя государства и особенностей его экономического развития.

Задачами уголовного права, как следует из положений [ст. 2](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB274S108O) УК РФ, являются:

- охрана прав и свобод человека и гражданина, собственности, общественного порядка и общественной безопасности, окружающей среды, конституционного строя от преступных посягательств;

- обеспечение мира и безопасности человечества;

- предупреждение преступлений.

Целесообразно отметить, что в ранее действовавшем [УК](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8E11F25B09A44DF5BFDFF024D3B19DA28E88F3B7119BSB05O) РСФСР 1960 г. на первое место была поставлена задача охраны государственных интересов, затем общественных и только потом - личных интересов граждан. Изменение приоритетов уголовно-правовой охраны обусловлено изменением политической системы государства, определением новых целей и направлений его развития и, соответственно, ревизией основных ценностей. Недаром в Конституции РФ 1993 г. [(ст. 2)](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D841FF75909A44DF5BFDFF024D3B19DA28E88F3B71199SB02O) человек, его права и свободы определены в качестве высшей ценности. Этот же объект является первым среди объектов уголовно-правовой охраны. Охрана других объектов призвана обеспечить нормальное функционирование общества и государства. Но в то же время их защита создает условия и для развития человека, его нормальной жизнедеятельности.

Законодательное определение задач Уголовного [кодекса](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBSE01O) РФ позволяет сказать, что основной задачей уголовного права является охрана наиболее значимых для общества и государства объектов - охранительная задача. К этой же задаче относится обеспечение (создание условий возможности, выполнимости, реальности) мира и безопасности человечества, поскольку осуществляется также путем охраны этих объектов. Задача охраны объектов решается путем угрозы применения наказания или его действительного применения за совершенное преступление.

Задача охраны наиболее значимых объектов присуща праву любого государства на любой стадии его развития. Сущность этой задачи не меняется. Исторически изменяются лишь охраняемые объекты или приоритеты среди них.

Вторая задача уголовного права - это предупреждение преступлений (предупредительная задача). Предупреждение преступлений представляет собой комплексную деятельность государства и общества по недопущению совершения преступлений путем создания определенных условий. Меры, направленные на предупреждение преступлений, могут быть самого разнообразного характера: экономического, политического, организационного, морального, правового и т.д. Применение таких мер обусловлено тем, что преступность - это явление социальное, исторически изменчивое. При различных условиях жизнедеятельности общества и государства изменяются и динамика, и структура преступности. В предупреждении преступлений уголовное право играет важную, но не главенствующую роль. Основным средством здесь выступает угроза применения наказания за совершение преступления. Однако хорошо известно, что страх перед наказанием далеко не всегда удерживает от преступных действий, поскольку надежда избежать наказания достаточно велика. Поэтому угроза наказанием должна сопровождаться его неотвратимостью. Эти позиции являются основой уголовно-правового предупреждения преступлений. Вместе с тем уголовному праву известны и другие средства. К ним можно отнести наличие в уголовном законе дозволительных или управомочивающих норм (необходимая оборона, крайняя необходимость, обоснованный риск и др.), также содействующих предупреждению преступлений. На предупреждение преступлений направлены и поощрительные нормы, которые соотносят освобождение от уголовной ответственности в связи с позитивным поведением: добровольный отказ от преступления, добровольная сдача оружия, добровольное освобождение похищенного и т.д. К числу поощрительных норм можно отнести также и нормы, регулирующие вопросы освобождения от наказания, в том числе и досрочного. Таким образом, средства, направленные на предупреждение преступлений, которыми располагает уголовный закон, достаточно широки.

Говоря о задаче предупреждения преступлений, следует выделить два ее аспекта. Первый - это общее предупреждение, или общая превенция, состоящая в предупреждении совершения любых преступлений гражданами под влиянием установленного уголовно-правового запрета. Второй аспект задачи предупреждения преступлений состоит в предупреждении совершения новых преступлений лицами, которые преступление уже совершили (частное предупреждение, или частная превенция). Решение задачи частной превенции достигается путем применения к лицам, совершившим преступление, уголовного наказания, принудительных мер медицинского характера, принудительных мер воспитательного воздействия, усиленного социального контроля за осужденными или лицами, освобожденными от наказания.

Уголовному праву присущи четыре функции, т.е. назначения, обязанности. Первые две соответствуют задачам уголовного права - это охранительная функция и предупредительная. Охранительная функция состоит в том, что одним из назначений уголовного права является охрана наиболее значимых общественных отношений от преступных посягательств. Предупредительная функция заключается в назначении присущими уголовному праву средствами предупреждать любые преступления. Регулятивная функция уголовного права заключается в том, чтобы регулировать уголовные правоотношения, возникающие в связи с совершением преступления между их субъектами, обладающими определенным кругом специфических прав и обязанностей. И наконец, уголовное право выполняет также воспитательную функцию, формируя у граждан мировоззрение правопослушного поведения, уважительного отношения к человеку и обществу, труду, нормам, правилам и традициям человеческого общежития.

Уголовное право является одной из важнейших отраслей права и носит самостоятельный характер. О самостоятельности отрасли права говорят такие факторы, как собственный предмет и метод правового регулирования, специфические задачи. Любое право, в том числе и уголовное, призвано воздействовать на поведение человека и урегулировать определенные общественные отношения. Совокупность этих общественных отношений и является предметом правового регулирования.

В общей теории права и уголовно-правовой литературе достаточно широкое распространение получила точка зрения, согласно которой особенностью уголовного права является отсутствие у его норм собственного предмета регулирования. При этом имеется в виду, что регулируют общественные отношения другие отрасли права, а уголовное право является своеобразным средством их обеспечения и лишь охраняет эти отношения (А.А. Пионтковский, В.Г. Смирнов). Преобладающей же в теории уголовного права является позиция, согласно которой уголовное право как самостоятельная отрасль права имеет и специфический предмет правового регулирования. Именно последняя позиция представляется верной, поскольку в сферу действия уголовного права входят такие общественные отношения, которые не регулируются ни одной другой отраслью права. Так, предметом уголовного права являются исключительно те отношения, которые возникают в связи с совершением преступления. Ни одной иной отраслью права эти отношения не регулируются. Только уголовное право решает вопросы преступности и наказуемости деяния, основания уголовной ответственности, освобождения от уголовной ответственности и наказания. Только уголовное право устанавливает запрет на совершение определенных законом деяний под страхом уголовного наказания и таким образом регулирует социально значимое поведение людей. И наконец, только уголовным правом определяется возможность правомерного причинения вреда охраняемым законом объектам.

Уголовно-правовые отношения возникают исключительно в связи с совершением преступления, субъектами этих правоотношений являются лицо, совершившее преступление, и государство в лице правоохранительных и судебных органов, наделенных специфическими правами и обязанностями. Так, лицо, совершившее преступление, обязано претерпеть связанные с этим негативные последствия, но имеет право на применение к нему справедливого наказания. Суд вправе назначить наказание или освободить от него, но обязан решить эти вопросы только в пределах, установленных законом, и т.д. Таким образом, уголовное право, без сомнения, обладает собственным предметом правового регулирования - уголовно-правовыми отношениями, возникающими в связи с совершением преступления.

Уголовно-правовые отношения - это отношения между лицом, совершившим преступление, и государством в лице его правоохранительных органов, а также иными субъектами по поводу совершения преступления. Указанные отношения бывают трех видов:

1) охранительные;

2) предупредительные;

3) регулятивные.

О самостоятельности уголовного права свидетельствует и собственный метод правового регулирования, т.е. совокупность средств урегулирования общественных отношений, присущих данной отрасли права.

В теории права, как правило, выделяется три основных метода правового регулирования: запрет, предписание и дозволение. Каждой отрасли права присущи все три метода регулирования общественных отношений. Однако в зависимости от их характера преимущество отдается какому-либо одному из методов.

В уголовном праве таким методом является метод запрета, т.е. возложение обязанности воздержаться от определенного действия (бездействия). Уголовное право определяет понятие преступления, устанавливает круг деяний, являющихся преступлениями, и устанавливает запрет на совершение таких деяний под угрозой применения уголовного наказания.

Вместе с тем в уголовном праве применяются и другие из числа трех основных методов правового регулирования. Так, метод предписания, сущность которого состоит в возложении обязанности совершать определенные действия, также применяется в уголовном праве - например, в [ст. 58](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB070S109O) УК РФ установлено предписание назначать определенные виды исправительных учреждений для осужденных к лишению свободы в зависимости от категории осужденных.

Применяется в уголовном праве и метод дозволения, т.е. установления возможности совершения определенных действий, предоставления права на их совершение. Примером применения этого метода может служить предоставление права на причинение вреда в условиях необходимой обороны.

Основные методы правового регулирования могут дополняться и иными методами, присущими той или иной отрасли права. Так, в уголовном праве применяется метод поощрения, стимулирования правопослушного поведения. К примеру, отмена условного осуждения и снятие с осужденного судимости до истечения испытательного срока могут иметь место в случае, если осужденный своим поведением доказал свое исправление ([ч. 1 ст. 74](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB61499SB07O) УК РФ). Основные методы уголовного права дополняются также и такими методами, как освобождение от уголовной ответственности и наказания, применение принудительных мер, применение санкций уголовно-правовых норм.

Совокупность применяемых методов регулирования общественных отношений, так же как и предмет, выделяет уголовное право из числа других отраслей права.

§ 3. Принципы уголовного права

Принципы представляют собой основные исходные положения, идеи, представления о том, каким должно быть право. В этой связи можно сказать, что основой принципов является правосознание общества. Принципы уголовного права ранее разрабатывались лишь в рамках науки, на основе изучения уголовно-правовых норм, установления закономерностей их формирования и действия. Впервые принципы уголовного права на законодательном уровне были закреплены в действующем [УК](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBSE01O) РФ 1996 г.

Традиционно в общей теории права и в уголовно-правовой науке принципы подразделялись на общие, т.е. свойственные системе права в целом, и специальные (отраслевые) - присущие определенной отрасли права и отражающие специфические особенности правового регулирования. В настоящее время в литературе высказывается позиция о нецелесообразности подобного деления в связи с тем, что общие принципы действуют через специальные, а последние являются своеобразным преломлением общих принципов и, как правило, имеют свои аналоги в других отраслях права, переставая быть специальными <1>.

--------------------------------

<1> См.: Кудрявцев В.Н., Келина С.Г. Принципы советского уголовного права. М., 1988. С. 61, 62; Наумов А.В. Российское уголовное право: Курс лекций. М., 1996. Т. 1. Общая часть. С. 46, 47.

К законодательно закрепленным принципам уголовного права относятся принцип законности, принцип равенства граждан перед законом, принцип вины, принцип справедливости и принцип гуманизма.

Принцип законности сформулирован в [ст. 3](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB274S10EO) УК РФ.

1. Преступность деяния, а также его наказуемость и иные уголовно-правовые последствия определяются только настоящим [Кодексом](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBSE01O).

2. Применение уголовного закона по аналогии не допускается.

Содержание этого принципа говорит о том, что к уголовной ответственности лицо может быть привлечено только в тех случаях, когда им совершено деяние, непосредственно предусмотренное уголовным законом, и назначено только такое наказание, которое опять же предусмотрено исключительно уголовным законом. Иначе говоря, нет преступления и нет наказания без указания о том в законе.

В [части 2 ст. 15](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D841FF75909A44DF5BFDFF024D3B19DA28E88F3B7119DSB0AO) Конституции РФ предусмотрена обязанность органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, граждан и их объединений соблюдать [Конституцию](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D841FF75909A44DF5BFDFF0S204O) РФ и законы. В этой связи применение уголовного закона должно соотноситься с ее положениями. Отступление от этого правила, в том числе и в аспекте определения преступности и наказуемости деяний помимо установлений, определенных [УК](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBSE01O) РФ, является антиконституционным и нарушающим принцип законности. Принцип законности нашел свое отражение также и в положениях [ст. ст. 45](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D841FF75909A44DF5BFDFF024D3B19DA28E88F3B7109CSB07O) - [54](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D841FF75909A44DF5BFDFF024D3B19DA28E88F3B7139BSB01O) Конституции РФ. Учитывая сказанное, принцип законности можно признать и общеправовым, и специальным.

Положение о том, что преступность и наказуемость деяния определяются только [УК](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBSE01O) РФ, подлежит уточнению. Так, в [Определении](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8213F15F02F947FDE6D3F223DCEE8AA5C784F2B7119BB3S704O) Конституционного Суда РФ от 10 июля 2003 г. N 270-О об отказе в принятии к рассмотрению запроса Курганского городского суда Курганской области о проверке конституционности ч. 1 ст. 3 УК РФ и п. 13 ст. 397 УПК РФ отмечено следующее. Декриминализация тех или иных деяний может осуществляться не только путем внесения соответствующих изменений в уголовное законодательство, но и путем отмены нормативных предписаний иной отраслевой принадлежности, к которым отсылали бланкетные нормы уголовного закона, либо ограничения объема уголовно-правового регулирования в результате законодательного признания какого-либо деяния не представляющим общественной опасности, свойственной именно преступлениям, и влекущим на данном основании административную или иную, более мягкую ответственность.

Такое истолкование положений, содержащихся в [ч. 1 ст. 3](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB274S10DO) и [ст. 10](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB276S10EO) УК РФ и [п. 13 ст. 397](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35801F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB61199B575S10CO) УПК РФ, согласуется как с требованием Конституции РФ о необходимости придания обратной силы любому закону, устраняющему или смягчающему ответственность ([ч. 2 ст. 54](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D841FF75909A44DF5BFDFF024D3B19DA28E88F3B7139BSB07O) Конституции РФ), так и с провозглашаемыми ею принципами справедливости и соразмерности ограничений прав и свобод конституционно значимым целям ([преамбула](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D841FF75909A44DF5BFDFF024D3B19DA28E88F3B7119BSB06O); [ч. 3 ст. 55](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D841FF75909A44DF5BFDFF024D3B19DA28E88F3B7139BSB0BO) Конституции РФ).

Применение уголовного закона по аналогии, т.е. восполнение пробела в праве путем распространения действия закона на случаи, непосредственно им не регулируемые, как отмечалось выше, не допускается.

Принцип равенства граждан перед законом раскрыт в [ст. 4](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB274S103O) УК РФ.

Лица, совершившие преступления, равны перед законом и подлежат уголовной ответственности независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств.

Как и принцип законности, принцип равенства граждан перед законом является и общеправовым, и специальным. Его основой являются положения [ст. 19](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D841FF75909A44DF5BFDFF024D3B19DA28E88F3B71193SB00O) Конституции РФ о равенстве всех перед законом и судом. Сущность принципа равенства граждан перед законом состоит в установлении равенства условий привлечения к уголовной ответственности независимо от обстоятельств, указанных в [ст. 4](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB274S103O) УК РФ. Но данное положение вовсе не означает равной ответственности лиц, совершивших преступление, и их наказания. В этом отношении граждане не являются равными. Основаниями неравенства могут быть самые различные обстоятельства: пол, возраст, социальное положение, наличие рецидива и т.д. Так, несовершеннолетним, осуждаемым к лишению свободы, в отличие от лиц, совершивших преступление по достижении 18-летнего возраста, не может быть назначено лишение свободы сроком более 10 лет. К женщинам в отличие от мужчин не применяется смертная казнь. Совершение преступления с использованием служебного положения может повлечь более строгое наказание и др.

Исключением из правила равенства граждан перед законом в общеправовом и особенно процессуальном аспектах являются, например, положения, установленные [ст. ст. 91](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D841FF75909A44DF5BFDFF024D3B19DA28E88F3B71292SB02O), [98](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D841FF75909A44DF5BFDFF024D3B19DA28E88F3B7159ASB06O), [122](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D841FF75909A44DF5BFDFF024D3B19DA28E88F3B71498SB04O) Конституции РФ, где предусматриваются неприкосновенность Президента РФ и особый порядок привлечения к ответственности членов Совета Федерации, депутатов Государственной Думы, судей. Определенные изъятия в рассматриваемом плане установлены и в отношении прокуроров ([ст. 42](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F25905F71AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB615S90DO) Федерального закона от 17 января 1992 г. "О прокуратуре Российской Федерации" в ред. Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8713F45A07F51AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB273S102O) от 28 декабря 2010 г. N 404-ФЗ).

Принцип вины ([ст. 5](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB277S10BO) УК РФ) определяет, что лицо подлежит уголовной ответственности только за те общественно опасные действия (бездействие) и наступившие общественно опасные последствия, в отношении которых установлена его вина. Объективное вменение, т.е. уголовная ответственность за невиновное причинение вреда, не допускается. Сказанное означает, что для наступления уголовной ответственности необходима вина, т.е. психическое отношение лица к совершенному им общественно опасному деянию и его последствиям, выраженное в форме умысла и неосторожности. Отсутствие вины исключает уголовную ответственность. Так, уголовной ответственности не подлежат лица, признанные невменяемыми. Исключается уголовная ответственность и при невиновном причинении вреда психически здоровым лицом. Уголовным законом не допускается вменение в вину невиновного деяния вне зависимости от того, какой бы тяжкий вред ни был причинен. В этой связи можно сказать, что рассматриваемый принцип является принципом субъективного вменения.

В [статье 6](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB277S108O) УК РФ раскрывается содержание принципа справедливости.

1. Наказание и иные меры уголовно-правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление, должны быть справедливыми, т.е. соответствовать характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного.

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

Справедливость выражается прежде всего в соответствии наказания и иных мер уголовно-правового характера совершенному преступлению. При установлении такого соответствия во внимание принимаются характер и степень общественной опасности совершенного преступления, т.е. направленность преступления на определенный объект посягательства и тяжесть вреда, который причинен или мог быть причинен этому объекту. К примеру, убийство отличается от кражи и по объекту посягательства, и по тяжести вреда.

Наказание не может быть справедливым, если при его применении не учитываются обстоятельства совершения преступления: время, место, способ, мотив, цель и др. Так, законом ([п. п. "а"](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB216S90CO), ["д" ч. 1 ст. 61](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB072S10EO) УК РФ) такие обстоятельства, как совершение впервые преступления небольшой тяжести вследствие случайного стечения обстоятельств или совершение преступления в силу стечения тяжелых жизненных обстоятельств либо по мотиву сострадания, признаются обстоятельствами, смягчающими наказание.

Личность виновного также имеет большое значение для определения справедливого наказания. Например, думается, будет справедливо, если лицо, совершившее преступление впервые или в несовершеннолетнем возрасте, при прочих равных условиях понесет менее строгую ответственность по сравнению с лицом, неоднократно судимым, продолжающим вести антиобщественный образ жизни.

Следует отметить, что справедливость является очень емким понятием, включающим в себя многие факторы. Например, нельзя признать наказание справедливым, если оно незаконно, если было нарушено равенство граждан перед законом, если наказание является чрезмерно суровым и т.д. Поэтому можно сказать, что принцип справедливости как бы аккумулирует в себе содержание и всех иных принципов и направлен на достижение максимальной индивидуализации наказания и иных мер уголовно-правового характера. Для индивидуализации наказания законом предоставляются широкие возможности: наличие санкций с различными видами и пределами наказания, специальные правила назначения наказания при различных обстоятельствах, возможность назначения более мягкого наказания, применения условного осуждения и т.д. Говоря о справедливости, следует иметь в виду и то обстоятельство, что справедливость может пониматься по-разному различными людьми, их социальными группами. Поэтому единственным общим критерием справедливости может быть лишь закон и его правильное применение.

Положение [ч. 2 ст. 6](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB277S10EO) УК РФ о том, что никто не может нести уголовную ответственность дважды за одно и то же преступление, воспроизводит норму [ч. 1 ст. 50](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D841FF75909A44DF5BFDFF024D3B19DA28E88F3B71092SB01O) Конституции РФ. В этой связи можно говорить о конституционности рассматриваемого принципа уголовного права.

Принцип гуманизма, закрепленный в [ст. 7](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB277S10DO) УК РФ, состоит в том, что уголовное законодательство Российской Федерации обеспечивает безопасность человека, а наказание и иные меры уголовно-правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление, не могут иметь своей целью причинение физических страданий или унижение человеческого достоинства.

Гуманизм уголовного законодательства Российской Федерации проявляется в первую очередь в том, что, применяя наказание, государство не стремится отомстить преступнику за совершенное им деяние, причинить ему физические или психические страдания, унизить человеческое достоинство. Хотя, несомненно, наказание причиняет и должно причинять страдания, лишает преступника определенных благ (иначе оно не было бы наказанием), но целью наказания является исправление лица, совершившего преступление, привитие ему навыков правопослушной жизни, привлечение к общественно полезной деятельности и тем самым возвращение в общество его полноправным членом. Гуманизм уголовного закона проявляется и в том, что наказание не только служит фактором воздействия на лицо, совершившее преступление, но и служит предупреждению преступлений, удерживая от их совершения и, следовательно, избавляя лицо от кары, являющейся элементом наказания.

Уголовное законодательство, обеспечивая гуманное отношение к человеку, не содержит в себе тех видов наказаний, которые сопряжены с причинением человеку излишних страданий, унижения, позора и мучений. В [ст. 21](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D841FF75909A44DF5BFDFF024D3B19DA28E88F3B71193SB0AO) Конституции РФ отмечено: "Достоинство личности охраняется государством. Ничто не может быть основанием для его умаления. Никто не должен подвергаться пыткам, насилию, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению или наказанию". Отрицание жестоких видов наказания, пыток принято и мировым сообществом [[Конвенция](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B066287348DB009D8712F05803F947FDE6D3F223SD0CO) против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания от 10 декабря 1984 г., Европейская [конвенция](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B066287348DB009D8712F05F0BF947FDE6D3F223SD0CO) по предупреждению пыток и бесчеловечного или унижающего достоинство обращения или наказания (Страсбург, 26 ноября 1987 г.), [Конвенция](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8517F25E00F947FDE6D3F223SD0CO) о защите прав человека и основных свобод (Рим, 4 ноября 1950 г.)].

Принцип гуманизма нашел свое отражение и в ряде уголовно-правовых институтов, позволяющих смягчить наказание, применить его условно, освободить от наказания, от отбывания наказания, освободить от уголовной ответственности. Государство, исходя из принципа гуманизма, стремится без необходимости не применять меры уголовно-правовой репрессии. Учитывая вышеизложенное, можно сказать, что принцип гуманизма заключается в установлении уголовным законом минимума мер уголовно-правового принуждения и их направленности на достижение цели социализации человека, совершившего преступление.

Кроме законодательно закрепленных принципов уголовного права в литературе выделяются и некоторые другие. Среди них можно выделить принцип неотвратимости ответственности, принцип интернационализма и принцип патриотизма.

Принцип неотвратимости ответственности состоит в том, что каждое лицо, совершившее преступление, должно понести ответственность. Неотвратимость ответственности следует отнести к наиболее эффективным способам предупреждения преступлений. Эта позиция была удачно сформулирована в XVIII в. итальянским просветителем Ч. Беккариа: "Одно из самых действительных средств, сдерживающих преступление, заключается не в жестокости наказаний, а в их неизбежности... Уверенность в неизбежности хотя бы и умеренного наказания произведет всегда большее впечатление, чем страх перед другим, более жестоким, но сопровождаемым надеждой на безнаказанность" <1>.

--------------------------------

<1> Беккариа Ч. О преступлениях и наказаниях. М., 1939. С. 308, 309.

Принцип интернационализма состоит в обеспечении равенства и уголовно-правовой защиты вне зависимости от национальности, расы, вероисповедания. Он нашел свое отражение в [ст. 4](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB274S103O) УК РФ, где говорится о равенстве граждан перед законом, и ряде других статей [УК](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBSE01O) РФ, устанавливающих ответственность за посягательства в связи с указанными выше обстоятельствами.

Принцип патриотизма заключается в обеспечении защиты со стороны уголовного закона интересов общества и государства. Данное положение воплощено в [ст. 2](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB274S109O) УК РФ, определяющей задачи уголовного закона, иных статьях [УК](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBSE01O) РФ, устанавливающих ответственность за посягательства на интересы Российской Федерации.

В заключение еще раз следует подчеркнуть важность и значимость принципов уголовного права, следование которым обеспечивает присущий демократическому правовому государству характер уголовного закона.

§ 4. Наука уголовного права

Как наука, уголовное право изучает вопросы об уголовном законе, его принципах, действии, уголовной ответственности и наказании, иных мерах уголовно-правового воздействия, понятии преступления и состава преступления, отдельных составах преступлений и ряд других вопросов, взаимосвязанных с перечисленными.

Определение предмета исследования основано на уголовном законодательстве, практике правоохранительных и судебных органов, в том числе законодательстве и практике зарубежных стран.

В предмет изучения науки уголовного права входят также теоретические концепции и доктрины в сфере уголовного права. Таким образом, предмет науки уголовного права значительно шире предмета отрасли уголовного права.

Следует отметить, что наука уголовного права исследует соответствующие проблемы с учетом исторического развития общества и государства, социальных явлений, основываясь при этом на положениях философии, социологии, теории права.

Как и любой другой науке, науке уголовного права присущи следующие функции: описательная, объяснительная и функция прогноза. Описательная функция выполняется путем описания, фиксации состояния институтов уголовного права. Объяснительная состоит в их анализе и обобщении, выявлении положительных и отрицательных моментов, причин существования в том или ином виде. Прогностическая функция выполняется при выработке направлений, форм и методов совершенствования уголовного закона и практики его применения.

Общие функции уголовного права находят свою реализацию в проведении фундаментальных и прикладных научных исследований. Фундаментальные научные исследования представляют собой теоретические разработки, основанные на положениях философии, социологии, общей теории права, положениях иных отраслей знаний, результатом которых является выработка положений, имеющих общее или широкое значение для уголовного права и служащих фундаментом, основой прикладных исследований.

Прикладные исследования характеризуются решением вопросов, связанных с выявлением пробелов, несогласованностей в уголовном праве, трудностей и ошибок в правоприменении и разработке рекомендаций по совершенствованию конкретных позиций закона, практики применения закона по отдельным вопросам.

Метод науки уголовного права представляет собой совокупность средств, способов и приемов изучения предмета исследования. Всеобщим методом, используемым и наукой уголовного права, является диалектический материализм - наука об общих законах развития явлений объективной реальности и процесса познания. Основными методами изучения явлений, входящих в предмет науки уголовного права, являются исторический, логический, метод анализа, синтеза и др. К частнонаучным методам следует отнести такие, как историко-правовой, сравнительно-правовой, статистический, конкретно-социологический и некоторые иные методы.

Наука уголовного права не в состоянии развиваться самостоятельно, в отрыве от достижений в других областях знаний. Она находится в тесной связи с другими отраслями науки.

Прежде всего следует отметить связь уголовного права с философией, что проявляется в использовании наукой уголовного права философского метода познания и ряда концептуальных положений философии в уголовном праве. К примеру, уголовно-правовые категории справедливости, причинности, основания уголовной ответственности базируются на диалектическом материализме.

Основой уголовного права, как и других отраслей права, следует признать общую теорию права. Все без исключения уголовно-правовые категории разработаны и разрабатываются именно на базе фундаментальных положений общей теории права, например понятия уголовного права и уголовного закона, их задачи, функции, структура, толкование норм права, вопросы ответственности и т.д.

Наука уголовного права тесно взаимодействует и с науками других отраслей права, воспринимая их положения, но одновременно и воздействуя на них.

Так, наука уголовного права достаточно тесно связана с конституционным правом, поскольку конституционные положения являются основополагающими для уголовного права. Не менее прочна взаимосвязь уголовного права и с такими отраслями, как гражданское право, финансовое право, административное право. Положения этих наук и законодательства прямо используются и учитываются, например, при выработке диспозиций норм [Особенной части](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB776S10AO). Содержание бланкетных норм уголовного закона невозможно уяснить и раскрыть без положений, содержащихся в других отраслях законодательства.

Однако наиболее тесная взаимосвязь науки уголовного права прослеживается с криминологией, наукой уголовно-исполнительного права и наукой уголовного процесса.

Криминология изучает преступность как социальное явление, исследует причины и условия возникновения и развития преступности, ее структуру и динамику, разрабатывает пути и методы противодействия преступности, изучает личность преступника. Уголовное право, как было показано выше, также имеет задачей противодействие преступности уголовно-правовыми методами. Поэтому положения криминологической науки воспринимаются наукой уголовного права при решении многих вопросов, например при разработке конкретных составов, санкций и т.д. Практика показала, что принятие решений, связанных с уголовным законодательством, без учета криминологических последствий приводит к негативным результатам. Поэтому в настоящее время проведению криминологической экспертизы различных, в том числе и правовых, решений уделяется значительное внимание. Например, [Указом](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B06624654CDB009D8511F85803F01AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB072S108O) Президента РФ от 28 октября 2005 г. N 1244 "О межведомственных комиссиях Совета безопасности Российской Федерации" на межведомственную комиссию в качестве одной из функций возложена организация проведения криминологической экспертизы отдельных нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти по вопросам обеспечения общественной безопасности в целях выявления в них положений, способствующих коррупции, а также по поручению Совета Безопасности - экспертизы проектов решений федеральных органов государственной власти и органов государственной власти субъектов Российской Федерации по указанным вопросам.

В свою очередь, криминология опирается на положения уголовного закона при исследовании вопросов преступности.

Наука уголовно-исполнительного права изучает проблемы условий и порядка исполнения уголовных наказаний, а в предмет уголовного права входят вопросы определения видов наказаний и их содержания, назначения наказаний, освобождения от наказания. Поэтому во многом уголовно-исполнительное право предусматривает процедуру исполнения наказаний, назначенных в соответствии с уголовным законом. Вместе с тем уголовно-исполнительное право включает в себя и нормы материального характера, определяющие, например, цель и задачи уголовно-исполнительного закона, регламентирующие вопросы правового положения осужденных, определяющие систему учреждений и органов, исполняющих наказание, и др. Эти вопросы также являются предметом науки уголовно-исполнительного права. Кроме того, многие положения, закрепленные в уголовном законе, дублируются и получают свое развитие в законе уголовно-исполнительном. Например, уголовный закон устанавливает виды исправительных учреждений, а уголовно-исполнительный - условия и порядок отбывания наказания в этих учреждениях. Условно-досрочное освобождение регламентируется и той, и другой отраслью права, но уголовное право определяет основания применения условно-досрочного освобождения, а уголовно-исполнительное - порядок применения данного института.

Связь уголовного права и уголовного процесса состоит в том, что уголовный процесс является формой реализации уголовно-правовых норм.

И наконец, следует отметить связь уголовного права с международным правом, которая проявляется в том, что, во-первых, ряд вопросов регулируется нормами и уголовного, и международного права, например действие уголовного закона по кругу лиц. Во-вторых, многие нормы уголовного права относятся к числу так называемых конвенционных норм. Последнее означает, что они включены в уголовное законодательство с учетом международных обязательств, взятых на себя Россией. К примеру, соответствующими международными конвенциями рекомендуется установление ответственности за такие преступления, как торговля людьми, терроризм, похищение человека, захват заложника и др. Ответственность за указанные преступления установлена и [УК](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBSE01O) РФ.

Таким образом, уголовно-правовая наука опирается на достаточно обширную базу других отраслей знаний, поскольку комплексность научных исследований является обязательным условием совершенствования уголовно-правового противодействия преступности с учетом реалий современной действительности их прогностических изменений.

Глава 2. УГОЛОВНАЯ ПОЛИТИКА

§ 1. Понятие, задачи, признаки и принципы уголовной политики

Политика означает искусство управлять государством. Следовательно, она выражает функцию государства по руководству той или иной сферой общественной жизни. Начиная с момента своего возникновения человеческое общество пыталось урегулировать складывающиеся внутри него отношения с помощью определенных норм (правил поведения). Вначале в этом качестве использовались нормы традиций и ритуалов, впоследствии - нормы морали и религиозные нормы, а с момента возникновения государства главным регулятором общественных отношений стали нормы права. Все те явления, которые противоречили правовым нормам, воспринимались обществом как негативные, поскольку нарушали нормальные условия его существования и разрушали сложившуюся систему общественных отношений. В связи с этим борьба с ними составляла существенную часть деятельности общества, а затем и государства на протяжении практически всей истории.

Одним из особенно опасных для общества и государства негативных явлений считается преступность, поскольку именно она наносит наиболее существенный вред общественным отношениям и для ее сокращения государство вынужденно разрабатывать и реализовывать целый комплекс правовых, социальных, организационных и технических мер. Как известно из криминологии, борьба с преступностью осуществляется общими и специальными мерами. Уголовная политика связана с осуществлением специальных мер противодействия преступности. Эти меры осуществляются главным образом правоохранительными органами: прокуратурой, следственными органами, органами дознания, службами охраны общественного порядка, налоговыми и таможенными органами, оперативными подразделениями МВД и ФСБ и другими органами. Вся эта работа осуществляется в строго определенных пределах и с соблюдением соответствующих условий, которые определены [Конституцией](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D841FF75909A44DF5BFDFF0S204O) РФ и уголовно-процессуальным законодательством, на основании уголовного закона.

Сфера борьбы с преступностью - одна из самых сложных в содержательном плане составляющих государственной политики, и зачастую успех в ней зависит и от общего направления внутренней, и от внешней политики государства. Тем не менее, несмотря на всю сложность стоящей перед государством задачи по сокращению преступности и весь комплекс предпринимаемых государством для этого мер, часть его деятельности специально посвящена борьбе с преступностью, и в юридической литературе ее-то и принято называть уголовной политикой.

Таким образом, становится понятно, что объектом, на который в конечном счете призвана воздействовать уголовная политика, является преступность, т.е. "совокупность всех фактически совершенных противоправных деяний, за каждое из которых предусмотрено уголовное наказание, а также массовое негативное социально-правовое явление, обладающее качественными и количественными характеристиками" <1>.

--------------------------------

<1> Энциклопедический юридический словарь / Под общ. ред. В.Е. Крутских. 2-е изд. М., 1999. С. 256.

Уголовную политику можно определить как государственное управление специально организованным противодействием преступности, осуществляемым на основе уголовного закона. Содержание уголовной политики образуют задачи, направления и способы противодействия преступности, государственное руководство этой деятельностью, ее контроль и корректировку.

Субъектом уголовной политики является в первую очередь Президент РФ, который "определяет основные направления внутренней и внешней политики государства" ([ст. 80](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D841FF75909A44DF5BFDFF024D3B19DA28E88F3B71298SB01O) Конституции РФ), в том числе и в сфере противодействия преступности, вносит законопроекты в Государственную Думу, подписывает и обнародует федеральные законы ([ст. 84](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D841FF75909A44DF5BFDFF024D3B19DA28E88F3B7129DSB01O) Конституции РФ), осуществляет помилование ([ст. 89](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D841FF75909A44DF5BFDFF024D3B19DA28E88F3B71293SB07O) Конституции РФ). Уголовную политику осуществляет также высший законодательный и представительный орган - Федеральное Собрание, состоящее из двух палат: Совета Федерации и Государственной Думы. В число субъектов уголовной политики входит также Правительство РФ ([ст. 114](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D841FF75909A44DF5BFDFF024D3B19DA28E88F3B7149BSB03O) Конституции РФ).

Объектом уголовной политики являются правоохранительные органы, организации и учреждения, осуществляющие непосредственные меры, направленные на противодействие преступности. Управляя назваными объектами, государство активно влияет на преступность в соответствии с целями и задачами, сформулированными им в качестве уголовной политики.

Уголовная политика ориентирована на организацию целенаправленного противодействия преступности, сведение ее состояния и других показателей до уровня, допустимого объективными возможностями общества.

Уголовная политика призвана решать задачи определения направлений и организации противодействия преступности, в том числе на основе использования социальных, экономических, правовых и идеологических факторов.

Характеризуя уголовную политику, необходимо выделить следующие ее признаки:

- научную обоснованность уголовной политики. Уголовная политика, определяя свои основные направления, формулируя цели, задачи, а также средства их реализации, обязательно должна опираться на научные достижения философии, социологии, криминологии, психологии, этнографии и т.д. При разработке программ уголовной политики необходимо учитывать состояние преступности, ее структуру, уровень, причины и условия возникновения, а также тенденции развития. Учет всех этих факторов необходим для изменения динамики преступности в положительную сторону, а точнее, для сокращения ее численности и изменения структуры преступности в сторону уменьшения в ней удельного веса тяжких и особо тяжких преступлений. Научная основа позволяет сделать уголовную политику наиболее эффективной, превратить ее в мощное орудие в руках государства, которое оно может использовать для борьбы с преступностью;

- социальную обусловленность уголовной политики. Эффективность уголовной политики была бы сведена к минимуму, если бы при ее реализации не учитывались социальные факторы и механизмы, а также объективные законы развития общества. Происходящие в стране социальные изменения обязательно должны найти отражение в целях и задачах уголовной политики, учитываться при ее реализации;

- сокращение преступности до минимально возможного уровня - как основная цель, которую призвана реализовать уголовная политика. Не так давно перед уголовной политикой государства ставилась несколько другая цель - полная ликвидация преступности. Однако в настоящее время ученые все больше склоняются к выводу, что такая цель вряд ли достижима на современном этапе развития общества, и проблема тут заключается не столько в степени эффективности уголовной политики и совершенствовании уголовного законодательства, сколько в уровне развития правосознания отдельного индивида. Действительно, большинство правопослушных граждан не совершают преступлений совсем не из-за страха подвергнуться уголовной ответственности, а в силу того, что считают для себя такие поступки просто неприемлемыми. Помимо этого, в жизни бывают и ситуации, когда лицо просто вынуждено совершить преступление, например из-за противоправного или крайне аморального поведения других людей. И решить эти проблемы силами одной только уголовной политики государства будет очень сложно. Необходимо комплексное взаимодействие уголовной политики с другими элементами внутренней и внешней политики государства, с деятельностью политических партий и общественных организаций, со средствами массовой информации;

- деятельность государства в сфере борьбы с преступностью. Это наиболее объемный и важный в содержательном плане признак уголовной политики.

Таким образом, обобщая все вышеперечисленные признаки, можно прийти к выводу о том, что уголовная политика - это социально обусловленная и научно обоснованная деятельность государства в сфере борьбы с преступностью, направленная на уменьшение уровня преступности и доведение ее до такого состояния (уровня), при котором она оказывала бы минимально возможное негативное влияние на общество на данном этапе его развития. Причем эффективность уголовной политики наиболее показательна тогда, когда не просто сокращается количество преступлений, но меняется и вся структура преступности, т.е. значительно уменьшается удельный вес тяжких и особо тяжких преступлений в их общем количестве.

Как и уголовное право, уголовная политика строится на определенных принципах, которые есть не что иное, как основополагающие начала и руководящие идеи, которые определяют содержание и направление государственной деятельности в сфере борьбы с преступностью.

К принципам современной российской уголовно-правовой политики можно отнести следующие.

1. Принцип **законности**. Любая политика, в том числе и уголовная, наиболее эффективной будет только в том случае, если она ограничена определенными рамками. Закон, как ничто другое, должен являться основой осуществления уголовной политики, и вместе с тем именно уголовная политика должна быть направлена на устранение недостатков законодательства в сфере борьбы с преступностью. Здесь в данном случае будет прослеживаться двухстороннее взаимодействие закона и уголовной политики. Закон влияет на уголовную политику в том смысле, что определяет ее основные задачи, направления и формы реализации, а уголовная политика влияет на закон с той целью, чтобы сделать его еще более эффективным орудием в сфере борьбы с преступностью. Если уголовная политика начнет игнорировать закон, пытаться выйти за его рамки, то ни о каком демократическом режиме в нашей стране не может быть и речи. Начнется беззаконие и произвол, и пострадает при этом прежде всего рядовой человек, его права и свободы. Такая борьба с преступностью сама может стать по сути своей преступной. Это должны четко понимать прежде всего субъекты уголовной политики, от решений которых она во многом и зависит.

2. Принцип **единства и согласованности** уголовной политики. Уголовная политика, реализуясь как в правотворчестве, так и в правоприменении, обязательно должна быть согласованной, т.е. хотя бы не противоречить сама себе. Единство уголовной политики в том и заключается, что определяется ее основное направление, формулируются общие цели и задачи, вырабатываются наиболее важные приоритеты. При этом вся эта система ни по форме, ни, что еще более важно, по содержанию не может вступать в конфликт друг с другом, иначе достижение самой главной цели - максимально возможное снижение преступности - станет невозможным.

3. Принцип **целесообразности**. Уголовная политика, как и любая другая политика, не является самодостаточным явлением, а преследует определенные цели. Она, собственно говоря, для того и существует, чтобы решать в обществе задачи по борьбе с преступностью. Конечной целью уголовной политики выступает если и не полная ликвидация преступности, что в реальной действительности на современном этапе развития общества вряд ли возможно, то хотя бы ее наиболее возможная минимизация, т.е. изменение динамики состояния преступности в положительную сторону и доведение ее до того уровня, когда она не будет причинять столь уж существенный вред обществу, государству или конкретным лицам. К сожалению, современная российская уголовная политика не может на сегодняшний день похвастаться не только достижениями, но даже какими-то определенными подвижками в направлении к этой цели. Напротив, преступность в последние годы стала расти очень стремительными темпами, тем более что наряду с традиционными преступлениями (убийствами, хищениями, насильственными преступлениями и т.д.) значительно увеличилось количество новых преступлений, которые ранее по различным причинам не имели места (компьютерные, экологические преступления, терроризм). Ситуация упростилась только в том смысле, что теперь данные о состоянии преступности, ее количественной и качественной структуре не скрываются, как было раньше, а постоянно освещаются как в средствах массовой информации (телевидении, радиовещании, периодических изданиях), так и во всемирной компьютерной сети Интернет.

4. Принцип **дифференциации** уголовной ответственности, т.е. "различение, разграничение, выделение законодателем объема уголовной ответственности" <1>.

--------------------------------

<1> Сидоренко Э.Л. Отрицательное поведение потерпевшего и уголовный закон. СПб., 2003. С. 110.

Дифференциация уголовной ответственности в уголовной политике призвана обеспечить соблюдение общеправового принципа справедливости и одновременно максимально реализовать основополагающий принцип политики - принцип целесообразности.

5. Принцип **неотвратимости** уголовной ответственности. Зачастую лиц, совершающих преступление, пугает не столько строгость наказания, сколько неизбежность его назначения. Поэтому неотвратимость уголовной ответственности можно причислить к наиболее эффективным превентивным средствам.

6. Принцип **научной обоснованности** уголовной политики. Никакая деятельность, в том числе и деятельность государства по борьбе с преступностью, не будет достаточно эффективной, если не будет опираться на научные разработки и достижения. В свою очередь, различные теории о причинах преступности, путях борьбы с нею ценны лишь в том случае, если они находят свое применение на практике, помогают правоохранительной системе бороться с преступностью. Такая тесная взаимосвязь между наукой и практической деятельностью государства по борьбе с преступностью отражает философские основы общих закономерностей соотношения теории и практики.

7. Принцип **социальной обусловленности**. Для того чтобы разрабатываемая государством программа по борьбе с преступностью успешно выполнялась, в ней должны обязательно учитываться социальные факторы и механизмы, влияющие на преступность. В настоящее время наукой уже практически доказано, что преступность - явление прежде всего социальное, поскольку конкретные преступления нарушают те или иные общественные отношения, а сущность правовых норм, охраняющих общественные отношения от посягательств на них, носит социальный характер. Правильный учет социальных факторов, решение наболевших социальных проблем позволят в гораздо большей степени снизить уровень преступности, чем установление любого, даже самого жестокого наказания.

§ 2. Структура, содержание, субъекты, направления и

методы уголовной политики

Структуру уголовной политики образуют ее компоненты, формы и направления <1>.

--------------------------------

<1> См.: Тер-Акопов А.А. Уголовная политика Российской Федерации: Учеб. пособие. М., 1999. С. 16 - 21.

**Компонент** уголовной политики - то, из чего состоит уголовная политика в целом и каждый уголовно-политический акт в отдельности. Можно выделить два таких компонента: идеологический и исполнительный. **Идеологический компонент** уголовной политики включает отношение государства к преступности, его взгляд на природу и причины преступности и возможности противодействия ей на основе уголовного закона. **Исполнительный компонент** - это деятельность государства по управлению противодействием преступности, направленная на реализацию уголовно-политической идеологии.

**Форма** уголовной политики - то, в чем политика проявляется. Существуют три такие формы: **законодательная, правоохранительная** и **судебная**. Каждая форма представляет собой соответствующий относительно самостоятельный способ реализации уголовной политики. Ведущей формой является законодательная, в которой основные идеи уголовной политики получают закрепление. Но сами по себе законы не способны противодействовать преступности, если они не подкреплены деятельностью правоохранительных и судебных органов, которые обеспечивают реализацию уголовной политики, выраженной в законе.

Под **направлениями** уголовной политики понимаются ее составные части, те конкретные сферы уголовно-политической деятельности, в которых осуществляется противодействие преступности.

В уголовной политике выделяется несколько основных направлений: **уголовно-правовое, уголовно-исполнительное, уголовно-процессуальное, криминалистическое, криминологическое** и **правоприменительное**. Кроме того, существует ряд направлений вспомогательного характера: кадровое, информационное, техническое, научное, которые сами по себе не образуют уголовную политику, но обеспечивают ее формирование и реализацию.

Как и уголовная политика в целом, каждое из ее направлений имеет идеологическую и исполнительную части. **Идеологический компонент** образуют взгляды государства на противодействие преступности теми средствами, которые представляют содержание данного направления, **исполнительный компонент** - деятельность по управлению данным направлением противодействия преступности.

Из всех направлений уголовной политики следует выделить в первую очередь уголовно-правовое. **Уголовно-правовая политика** является ведущей, поскольку она, определяя понятие, виды и составы преступлений, служит методологической основой для остальных направлений противодействия преступности. Сущность ее состоит в выработке уголовно-правовых норм, адекватно отражающих характер угроз, создаваемых общественно опасными действиями (бездействием) людей и защищающих от них интересы личности, общества и государства.

Содержание уголовно-правовой политики образуют официально выраженные взгляды на преступность и возможности противодействия ей уголовно-правовыми средствами; деятельность, направленная на изучение преступности с целью осуществления контроля за происходящими в ней изменениями отдельных сфер общественной жизни, для выявления новых по характеру общественно опасных деяний и существующего уголовного законодательства - для оценки его эффективности; разработка и принятие нового уголовного законодательства в соответствии с новыми общественно-политическим и экономическим укладами жизни общества либо внесение в него изменений и дополнений, учитывающих изменения в общественной жизни и в преступности и повышающих эффективность уголовно-правового противодействия ей.

**Субъект уголовно-правовой политики** - представительный и законодательный орган Российской Федерации - Федеральное Собрание, работающее в составе двух палат: Совета Федерации и Государственной Думы. На эти палаты возлагается обязанность принимать федеральные законы, в том числе и уголовные. В число субъектов уголовно-правовой политики следует включить также и Президента РФ, от которого зависит решение вопроса о подписании и обнародовании принятого закона ([ст. 107](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D841FF75909A44DF5BFDFF024D3B19DA28E88F3B7159CSB06O) Конституции РФ).

**Объект уголовно-правовой политики** - жизненно важные интересы личности, общества и государства, нуждающиеся в уголовно-правовой защите от общественно опасных посягательств, а также действующее уголовное законодательство, призванное осуществлять эту защиту.

Способом реализации уголовно-правовой политики служит криминализация и декриминализация, пенализация и депенализация деяний.

Цель уголовно-правовой политики состоит в том, чтобы разработать уголовное законодательство, адекватно отражающее потребности общества в защите от общественно опасных посягательств личности, общества и государства. В соответствии с этой целью уголовно-правовая политика включает следующие **задачи**:

- формирование представлений, взглядов на цели и возможности противодействия преступности в целом и по отдельным ее проявлениям уголовно-правовыми средствами;

- возможно более полный учет интересов личности, общества и государства, нуждающихся в защите от общественно опасных посягательств;

- возможно более полное и четкое определение и закрепление в уголовно-правовой норме признаков общественно опасных деяний, образующих преступления;

- дифференциация уголовной ответственности в зависимости от характера общественной опасности совершаемых деяний;

- обеспечение возможности индивидуализации ответственности виновных в соответствии со степенью опасности совершенных деяний;

- определение наказаний (санкций), в достаточной мере отражающих характер общественной опасности преступлений;

- установление иных мер уголовно-правового воздействия, обеспечивающих задачу противодействия преступлениям.

**Уголовно-исполнительная политика** является в определенном смысле производной от уголовно-правовой, служит своеобразной формой реализации уголовно-правовой политики. Она имеет целью эффективное осуществление конкретных мер воздействия на лиц, совершивших преступления, которые установлены уголовным законом и определены судом, возвращение их к нормальной общественной жизни.

**Задачи уголовно-исполнительной политики**:

- формирование представлений и взглядов на возможности исправления и предупреждения новых преступлений со стороны лиц, осужденных за совершение преступлений, посредством применения к ним уголовного наказания и иных мер уголовно-правового воздействия;

- разработка и создание уголовно-исполнительного законодательства, в наибольшей степени отвечающего уголовно-исполнительной политике;

- организация и управление деятельностью государственных органов в области исполнения уголовного наказания и других мер уголовно-правового воздействия в соответствии с целями уголовно-исполнительной политики.

Способом реализации уголовно-исполнительной политики является создание режима отбывания наказания и исполнения других видов уголовно-правового воздействия, обеспечивающего исправление осужденных и предупреждение совершения ими новых преступлений.

**Субъекты уголовно-исполнительной политики**:

- законодательные органы Российской Федерации и Президент РФ, создающие и обеспечивающие уголовно-исполнительное законодательство;

- Правительство РФ, разрабатывающее мероприятия по осуществлению уголовно-исполнительного законодательства путем создания соответствующей нормативной документации и управления специализированными уголовно-исполнительными органами и другими государственными органами в целях обеспечения уголовно-исполнительной политики.

**Объект уголовно-исполнительной политики** - деятельность законодательных и иных органов по разработке и осуществлению мероприятий, направленных на создание режима отбывания осужденными уголовного наказания и условий осуществления иных мер уголовно-правового воздействия, соответствующих задаче исправления виновных и предупреждения совершения ими новых преступлений.

**Уголовно-процессуальная политика** - это уголовная политика, направленная на разработку законодательства, регулирующего деятельность органов расследования, прокуратуры и суда по расследованию и разрешению уголовных дел, обеспечение правосудия и управление уголовным процессом, т.е. деятельностью по установлению истины, раскрытию преступлений, изобличению и привлечению виновных к ответственности, обеспечению гарантий от необоснованного осуждения граждан, ущемления законных прав и свобод граждан при производстве по уголовному делу.

**Содержание уголовно-процессуальной политики образуют**:

- официальные взгляды и представления на систему уголовно-процессуальных норм и гарантий обеспечения истины и справедливости при решении вопросов уголовной ответственности;

- разработка уголовно-процессуального законодательства;

- управление уголовно-процессуальной деятельностью органов расследования и суда.

**Субъекты уголовно-процессуальной политики**:

- законодательные органы, осуществляющие создание уголовно-процессуального законодательства;

- высшие органы судебной власти (Верховный Суд РФ) и прокуратура РФ, осуществляющие руководство уголовно-процессуальной деятельностью.

**Объект уголовно-процессуальной политики** - деятельность по созданию, совершенствованию и применению уголовно-процессуального законодательства, осуществляемого судебными органами, прокуратурой и органами расследования преступлений.

**Метод уголовно-процессуальной политики** - осуществление государственного контроля за действующим уголовно-процессуальным законодательством и практикой его применения, внесение в них необходимых изменений.

**Криминалистическая политика** - уголовная политика в сфере формирования взглядов на цели, способы и средства расследования (обнаружения, собирания, фиксации, исследования доказательств) и предупреждения преступлений и их реализации в деятельности органов расследования и суда в рамках уголовно-процессуального законодательства.

Основные **цель, задачи и содержание** криминалистической политики:

- обеспечение органов расследования преступлений и судебных органов рекомендациями по эффективному раскрытию, расследованию и судебному рассмотрению преступлений с учетом требований уголовно-процессуальных законов;

- изучение закономерностей и выявление типовых ситуаций совершения преступлений;

- разработка направлений совершенствования тактики, методики и технических средств, используемых в целях оперативного, объективного и полного раскрытия преступлений, установления истины по уголовному делу;

- управление процессами применения криминалистических средств и приемов расследования преступлений и осуществления оперативно-розыскной деятельности.

**Субъекты криминалистической политики** - руководящие инстанции судебных и следственных органов, а также органов дознания.

**Объект криминалистической политики** - деятельность судебных и следственных органов, связанная с использованием криминалистической тактики и методики, а также специальной криминалистической техники при расследовании и судебном рассмотрении уголовных дел.

Метод криминалистической политики - изучение криминалистической деятельности, ее эффективности, внесение соответствующих корректив в имеющийся арсенал криминалистических средств и способов расследования и судебного рассмотрения уголовных дел.

**Правоохранительная и судебная политика** - уголовная политика, относящаяся к организации правоохранительных и судебных органов и к управлению их деятельностью по противодействию преступности в пределах их компетенций.

Основные **цель, задачи и содержание** правоохранительной и судебной политики:

- реализация требований уголовно-правовой и уголовно-процессуальной политики;

- формирование практики применения уголовного и уголовно-процессуального законодательства, в наибольшей степени отвечающей задачам и реальным возможностям противодействия преступности;

- разработка предложений по совершенствованию уголовного и уголовно-процессуального законодательства, практики его применения.

**Субъекты правоохранительной и судебной политики**:

- высшие органы судебной власти, в первую очередь Верховный Суд РФ, обобщающие и формирующие судебную практику, вырабатывающие руководящие разъяснения для всей судебной системы и органов предварительного расследования и дознания, осуществляющие надзор и контроль за рассмотрением в судах уголовных дел;

- судебные органы в части, касающейся контроля за законностью предварительного следствия;

- прокуратура, осуществляющая надзор за соблюдением законности в деятельности следственных органов и органов дознания.

**Объект правоохранительной и судебной политики** - деятельность правоохранительных и судебных органов по осуществлению оперативно-розыскных действий, дознания, предварительного следствия и правосудия.

**Метод осуществления политики**: контроль и выработка рекомендаций по совершенствованию правоохранительной и судебной деятельности.

**Криминологическая политика** - уголовная политика, направленная на формирование идей о преступности, ее причинах, личности преступника, способах, возможностях предупреждения и методах изучения преступности и на управление работой государственных органов по осуществлению этих идей.

**Цель** криминологической политики - разработка эффективных способов выявления причин и предупреждения преступлений, позволяющих удерживать преступность на уровне, соответствующем объективным возможностям общества противодействовать ей.

**Задачи** криминологической политики:

- формирование и распространение идей и представлений о действительной природе, причинах и состоянии преступности;

- выработка основ, подходов и способов изучения преступности, ее причин, личности преступника, а также определения мер предупреждения преступлений;

- разработка форм и методов управления субъектами предупреждения преступлений (органами государственной власти и управления, воспитательными и иными учреждениями и организациями) в целях осуществления стоящих перед ними задач по противодействию преступности.

**Субъектами криминологической политики являются**:

законодательные органы власти, решающие некоторые политические вопросы криминологического характера. В частности, [УПК](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35801F41AF7EE8AFE21DBSE01O) РФ содержит нормы, требующие по каждому уголовному делу выявлять причины и условия, способствующие совершению преступлений, и реагировать на них путем внесения соответствующих представлений. Эти положения следует отнести к криминологической политике, в них отражена идея законодательного закрепления требований по выявлению причин и условий, способствующих совершению преступлений, и официального реагирования на них следственных и судебных органов. Однако полного криминологического законодательства в России не существует, что не позволяет выразить всю полноту официальных взглядов на преступность, причины и условия, способствующие их совершению, способы предупреждения.

Правительство РФ в соответствии со [ст. 114](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D841FF75909A44DF5BFDFF024D3B19DA28E88F3B7149BSB0AO) Конституции РФ осуществляет меры по обеспечению законности, прав и свобод граждан, охране собственности и общественного порядка, борьбе с преступностью. Следует признать, что Правительство РФ не только осуществляет соответствующими силами и средствами указанные практические задачи, но и определяет уголовную политику, в том числе направленную на изучение преступности, ее причин и условий, мер предупреждения преступлений. В частности, оно разрабатывает различные программы борьбы с преступностью и отдельными преступными проявлениями в отдельных сферах общественной жизни, которые носят, безусловно, политический характер.

**Объекты криминологической политики** характеризуются большим разнообразием. Помимо судебных, прокурорских, следственных и иных правоохранительных органов, которые по своему назначению занимаются решением криминологических задач, проблемами предупреждения преступлений и иного противодействия, ими занимаются и другие государственные и негосударственные организации и учреждения, которые, таким образом, также входят в число подобных объектов.

Уголовная политика проходит три стадии: формирования, представления и реализации. На стадии формирования происходит изучение преступности и связанных с нею социальных явлений, на основании чего возникает потребность в криминализации либо декриминализации отдельных деяний, во внесении корректив в действующее законодательство и практику его применения, в совершенствование существующих структуры, организации и форм противодействия преступности. При этом изучаются общественное мнение, выводы и предложения научно-исследовательских учреждений и отдельных ученых, качество правоохранительной практики, рекомендации практических органов, отношение различных партий, организаций, движений.

Отдельные позиции сводятся в общую, единую. Важно, чтобы на этом этапе были по возможности полностью учтены взгляды, позиции и рекомендации всех органов, учреждений и организаций, деятельность которых имеет значение для борьбы с преступностью.

Прежде чем выработанная позиция приобретет государственную волю, она должна быть соотнесена с возможностями ее реализации. Учитываются материальные, финансовые, организационные, правовые, кадровые, технические и иные условия, которые могут способствовать либо препятствовать проведению данной позиции в жизнь.

Представление позволяет подготовить общественное мнение к той или иной уголовно-политической акции, подготовить средства, необходимые для проведения этой акции в жизнь, при необходимости внести в изложенную идею определенные коррективы.

После завершения процесса формирования уголовно-политической идеи и подготовительного этапа в виде представления и организационных мероприятий начинается ее реализация, т.е. деятельность, образующая собственно уголовную политику, она начинается с принятия соответствующего закона, нормативного или управленческого акта и заканчивается конкретной деятельностью.

Раскрывая содержание уголовной политики, не надо забывать, что это исторически изменчивое явление и зависит от целой совокупности объективных и субъективных факторов.

К **объективным** факторам, определяющим содержание уголовной политики, относятся:

1) исторический тип способа производства, производственных отношений, противоречия между производительными силами и производственными отношениями;

2) политические отношения внутри страны и международные политические отношения;

3) состояние правовых отношений и правовых норм как юридической формы реализации общественных и, прежде всего, производственных, политических и морально-этических отношений;

4) другие виды социальных отношений - идеологические, морально-этические, среди которых особое значение имеют нравственно-межличностные отношения.

В свою очередь, субъективными факторами, влияющими на содержание уголовной политики, можно считать интересы, потребности субъектов уголовной политики и субъектов правоотношений; личностные качества, психические процессы, свойства, состояния и образования общественно-политических и государственных лидеров, субъектов правоотношений; политические решения и действия субъектов уголовной политики; общественное сознание, его уровни и формы, включая правосознание, правовую психологию и правовую идеологию <1>.

--------------------------------

<1> См.: Гребцов О.В. Уголовная политика современной России и предупреждение преступности: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. СПб., 2000. С. 13.

Несмотря на то что уголовная политика призвана решать все задачи, которые входят в ее содержание, в ней все же находится место для разрешения тех задач в сфере борьбы с преступностью, которые на данном этапе развития общества имеют первостепенное значение. Речь идет о так называемых приоритетах уголовной политики, т.е. тех задачах, решение которых на данном историческом этапе борьбы государства с преступностью приобретает особенно важное и актуальное значение и на которых в значительно большей степени акцентируют свое внимание работники правоохранительной системы.

Чему же на сегодняшний день государство отдает приоритеты при осуществлении уголовной политики? Прежде всего этому:

1) усилению борьбы с организованной преступностью;

2) противодействию коррупции;

3) воспрепятствованию незаконному обороту наркотических и психотропных средств;

4) борьбе с терроризмом;

5) предотвращению вреда окружающей природной среде.

Поскольку решение приоритетных вопросов уголовной политики начинается с создания соответствующей для этого правовой основы, можно сделать вывод, что уголовно-правовая политика является наиболее существенной частью уголовной политики, а следовательно, и методы, присущие уголовно-правовой политике (криминализация, декриминализация, пенализация, депенализация), являются наиболее значимыми методами уголовной политики. Что же это за методы? Раскроем коротко их содержание.

**Криминализация** - это признание на законодательном уровне общественно опасного деяния преступным. По мере углубления исследования проблем криминализации перечень факторов, служащих основанием установления уголовно-правового запрета, расширялся. Сейчас в научной литературе к такого рода факторам, обусловливающим объем, характер и способы криминализации, относят высокую степень общественной опасности деяний; их относительную распространенность и типичность как форм проявления антиобщественного поведения; динамику указанных деяний с учетом причин и условий, их порождающих; причиненный такими деяниями материальный и моральный ущерб; неурегулированность ответственности за данные деяния в уголовном законе; невозможность успешной борьбы с ними менее репрессивными мерами; возможность воздействия на них уголовно-правовыми средствами; возможности системы уголовной юстиции в борьбе с ними; наличие материальных ресурсов для реализации уголовно-правового воздействия; отсутствие возможных побочных последствий запрета; необходимость уголовно-правовых гарантий охраны некоторых конституционных прав и установлений; международно-правовые обязательства; объективные закономерности жизни и общества; общие законы управления; уровень развития науки и техники; осознание объективных потребностей общества в криминализации; уровень общественного правосознания; уровень общественной психологии; исторически сложившиеся традиции о понятии преступного и непреступного; определенность и единство терминологии; полноту состава; соразмерность санкции и экономии репрессии; наиболее типичные и опасные объективные и субъективные признаки деяний; личностные признаки субъектов деяний; поведение потерпевшего <1>. Криминализация деяний может осуществляться различными способами:

--------------------------------

<1> См.: Дагель П.С. Условия установления уголовной наказуемости // Правоведение. 1975. N 4. С. 68 - 71; Гальперин И.М. Уголовная политика и уголовное законодательство // Основные направления борьбы с преступностью. М., 1975. С. 58; Курляндский В.И. Уголовная политика, дифференциация и индивидуализация уголовной ответственности // Основные направления борьбы с преступностью. М., 1975. С. 82; Беляев Н.А. Уголовно-правовая политика и пути ее реализации. Л., 1986. С. 80; Гаврилов Б.Я. [Современная уголовная политика России](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B06622705EDB009D8712F95807F947FDE6D3F223SD0CO): цифры и факты // Велби; Проспект, 2008; Елинский А.В. [Конституционные основания криминализации](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B066227755DB009D821FF75F01F947FDE6D3F223SD0CO) общественно опасных деяний в свете решений Конституционного Суда России // Российский следователь. 2010. N 17; Петин И.А. [Проблемы криминализации: реальные и виртуальные](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B066227755DB009D8217F55A01F947FDE6D3F223SD0CO) // Российский следователь. 2009. N 21; Соктоев З. [Учет принципов и оснований криминализации](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B066227755DB009D8411F35F01F947FDE6D3F223SD0CO) при конструировании уголовно-правовых норм // Законность. 2008. N 3.

- определением общих оснований и условий уголовной ответственности. Так, например, если за совершение какого-либо деяния снизился возраст субъекта преступления с 16 до 14 лет - это будет криминализацией;

- отнесением определенных общественно опасных деяний к числу преступных путем закрепления признаков составов соответствующих преступлений. Подтверждением существования этого способа криминализации является появление в уголовном законодательстве, в частности, [ст. 205.1](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB61198B076S10BO) "Содействие террористической деятельности";

- расширением рамок хотя бы одного из элементов уже имеющихся составов преступлений;

- расширением в составе описания предмета преступления;

- изъятием отдельных признаков из диспозиции уголовно-правовой нормы.

**Декриминализация** - это процесс, прямо противоположный криминализации деяний. Он означает, что деяния, ранее признаваемые преступлениями, перестают считаться таковыми. Так, например, в УК РФ 1996 г. [ст. 200](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB61199BA74S109O) "Обман потребителей" в связи с вступлением в силу Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8715F2550BF01AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB771S10FO) от 8 декабря 2003 г. N 162-ФЗ утратила силу и обман перестал считаться преступлением. Теперь это деяние относится только к административным правонарушениям.

И криминализация, и декриминализация деяния являются двухсторонним процессом, отражающим динамику общего объекта преступления и определяющим его границы.

В свою очередь, **пенализация** - это установление уголовной ответственности за совершение преступного деяния. Этот метод уголовной политики осуществляется параллельно с криминализацией деяния и выражается в закреплении в соответствующей статье за диспозицией санкции, предусматривающей определенные виды и размеры наказания.

**Депенализация** же, наоборот, означает устранение уголовной ответственности за совершение определенного деяния.

Все четыре перечисленных метода уголовной политики облечены в одну форму реализации - **правотворчество**, другая же форма реализации уголовной политики - **правоприменение** - способствует претворению этих методов в реальную действительность, применению их к конкретным общественным отношениям.

В заключение следует сказать о проблемах, стоящих перед уголовной политикой России на современном этапе. В первую очередь они, безусловно, касаются ее реализации, причем реализации не в форме правотворчества, а в форме правоприменения. Преступность в России достигла уже столь значительных масштабов, что реально оказывает влияние на деятельность государства, особенно в сфере борьбы с нею, что, естественно, затрудняет воплощение поставленных перед уголовной политикой целей и задач по минимизации преступности. Не преодолев влияние преступности на государственную власть, нельзя даже говорить о том, что мы стремимся к построению демократического и цивилизованного государства.

Трудности, с которыми сталкивается уголовная политика, связаны также с правильным расставлением акцентов на ее приоритетах, с распределением сил и средств государства на их решение, с организацией профилактической работы по предупреждению преступлений.

Глава 3. УГОЛОВНЫЙ ЗАКОН

§ 1. Понятие и значение уголовного закона

Закон представляет собой нормативный акт, принятый высшим законодательным органом государственной власти в порядке, установленном [Конституцией](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D841FF75909A44DF5BFDFF0S204O) РФ, содержащий правовые нормы и обладающий высшей юридической силой по отношению к иным нормативным правовым актам. Законом регулируются определенные правовые отношения: гражданские, трудовые, налоговые и т.д. От других законов уголовный закон отличается именно предметом правового регулирования и содержанием. Предметом регулирования уголовного закона выступают уголовно-правовые отношения, возникающие в связи и по поводу совершения преступления и применения наказания и иных мер уголовно-правового воздействия. Уголовным законом устанавливаются основания и принципы уголовной ответственности, определяется круг общественно опасных деяний, признаваемых преступлениями, и меры государственного принуждения, являющиеся уголовным наказанием и иными мерами государственного воздействия, применяемыми за совершение преступлений, регламентируются основания освобождения от уголовной ответственности, от наказания и от отбывания наказания.

Уголовное законодательство в соответствии со [ст. 71](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D841FF75909A44DF5BFDFF024D3B19DA28E88F3B71393SB02O) Конституции РФ и Федеративным [договором](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8715F05F00F61AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB277S10CO) от 31 марта 1992 г. о разграничении предметов ведения и полномочий между федеральными органами государственной власти Российской Федерации и органами власти суверенных республик в составе Российской Федерации находится в ведении Российской Федерации.

Действующее уголовное законодательство состоит из Уголовного [кодекса](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBSE01O) РФ, принятого Государственной Думой 24 мая 1996 г., одобренного Советом Федерации 5 июня 1996 г. и подписанного Президентом РФ 13 июня 1996 г. Данный [Кодекс](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBSE01O) введен в действие с 1 января 1997 г.

Положение о том, что уголовное законодательство Российской Федерации состоит только из Уголовного [кодекса](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBSE01O), закреплено в [ст. 1](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB274S10BO) УК РФ. Этой же [статьей](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB274S10BO) устанавливается, что новые законы, предусматривающие уголовную ответственность, подлежат включению в [УК](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBSE01O) РФ. Правовая регламентация вопросов преступления и наказания только на уровне Уголовного [кодекса](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBSE01O) имеет прогрессивное значение, поскольку снижает возможность необоснованного расширения уголовной репрессии и создает дополнительные гарантии законности, справедливости, гуманизма в сфере уголовной юстиции. Основанием уголовной ответственности в соответствии со [ст. 8](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB277S102O) УК РФ является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного исключительно Уголовным [кодексом](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBSE01O), и никаким иным нормативным правовым актом. Вместе с тем следует отметить, что содержание бланкетных норм по существу определяется законами и другими нормативными правовыми актами, относящимися к иным отраслям права.

Уголовный [кодекс](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBSE01O) РФ основывается на [Конституции](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D841FF75909A44DF5BFDFF0S204O) РФ и общепризнанных принципах и нормах международного права. Это означает, что нормы уголовного законодательства Российской Федерации построены с учетом норм [Конституции](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D841FF75909A44DF5BFDFF0S204O), норм международного права и включают в свое содержание их принципиальные положения. [Частью 1 ст. 15](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D841FF75909A44DF5BFDFF024D3B19DA28E88F3B7119DSB05O) Конституции РФ установлена ее высшая юридическая сила и прямое действие. Законы и иные правовые акты, принимаемые в Российской Федерации, не должны противоречить [Конституции](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D841FF75909A44DF5BFDFF0S204O). Поэтому, если нормы [УК](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBSE01O) будут противоречить положениям [Конституции](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D841FF75909A44DF5BFDFF0S204O), применению подлежат последние. Пленум Верховного Суда РФ в [Постановлении](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8011F25C03F947FDE6D3F223DCEE8AA5C784F2B7119BB2S701O) от 31 октября 1995 г. N 8 "О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия" отметил, что "все конституционные нормы имеют верховенство над законами и подзаконными актами, в силу чего суды при разбирательстве конкретных судебных дел должны руководствоваться [Конституцией](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D841FF75909A44DF5BFDFF0S204O) Российской Федерации". И далее: "...судам при рассмотрении дел следует оценивать содержание закона или иного нормативного правового акта, регулирующего рассматриваемые судом правоотношения, и во всех необходимых случаях применять [Конституцию](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D841FF75909A44DF5BFDFF0S204O) Российской Федерации в качестве акта прямого действия" <1>.

--------------------------------

<1> БВС РФ. 1996. N 1. С. 3.

Важной для уголовного законодательства является и роль международного права, международных договоров. Так, в соответствии с [ч. 4 ст. 15](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D841FF75909A44DF5BFDFF024D3B19DA28E88F3B7119CSB02O) Конституции РФ и [ст. 5](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8711F05C0BF01AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB276S102O) Федерального закона от 15 июля 1995 г. N 101-ФЗ "О международных договорах Российской Федерации" международные договоры Российской Федерации наряду с общепризнанными принципами и нормами международного права являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора. Таким образом, можно сказать, что нормы международного права являются своеобразным источником и российского уголовного права. Однако нормы международного права не содержат никаких санкций. Чаще всего в них содержатся положения о включении тех или иных норм международного права в национальное законодательство. Поэтому на основании непосредственно норм международного права невозможно привлечение к уголовной ответственности, назначение наказания.

Пленум Верховного Суда РФ в [Постановлении](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8713F35C04F31AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB277S10AO) от 10 октября 2003 г. N 5 "О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации" указал на следующее: "При рассмотрении судом гражданских, уголовных или административных дел непосредственно применяется такой международный договор Российской Федерации, который вступил в силу и стал обязательным для Российской Федерации и положения которого не требуют издания внутригосударственных актов для их применения и способны порождать права и обязанности для субъектов национального права. 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](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8714F55A00FA1AF7EE8AFE21DBSE01O) о наркотических средствах 1961 года, Международная [конвенция](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B066287348DB009D8712F45B05F947FDE6D3F223SD0CO) о борьбе с захватом заложников 1979 года, [Конвенция](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B066287348DB009D8712F35F00F947FDE6D3F223SD0CO) о борьбе с незаконным захватом воздушных судов 1970 года).

Исходя из [ст. 54](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D841FF75909A44DF5BFDFF024D3B19DA28E88F3B7139BSB01O) и [п. "о" ст. 71](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D841FF75909A44DF5BFDFF024D3B19DA28E88F3B71393SB02O) Конституции Российской Федерации, а также [ст. 8](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB277S102O) УК РФ уголовной ответственности в Российской Федерации подлежит лицо, совершившее деяние, содержащее все признаки состава преступления, предусмотренного Уголовным [кодексом](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBSE01O) Российской Федерации.

В связи с этим международно-правовые нормы, предусматривающие признаки составов преступлений, должны применяться судами Российской Федерации в тех случаях, когда норма Уголовного [кодекса](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBSE01O) РФ прямо устанавливает необходимость применения международного договора Российской Федерации (например, [ст. ст. 355](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB61199B072S10BO) и [356](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB61199B072S10FO) УК РФ)" <1>.

--------------------------------

<1> БВС РФ. 2003. N 12.

Уголовный закон охраняет наиболее важные общественные отношения, создавая тем самым благоприятные условия для развития и укрепления полезных общественных отношений, и сдерживает, противодействует развитию в обществе негативных тенденций. В связи с этим уголовный закон должен основываться на условиях жизни общества и государства, адекватно отражать происходящие в них изменения. Поэтому уголовный закон хотя и должен быть во многом стабилен, в то же время он должен меняться в соответствии с изменениями социально-политической и экономической жизни страны.

Именно поэтому действующий Уголовный [кодекс](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBSE01O), хотя в нем и сохранены позитивные положения ранее действовавшего уголовного закона, существенно отличается от [УК](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8E11F25B09A44DF5BFDFF0S204O) РСФСР 1960 г.

Указанные отличия обусловлены прежде всего сменой приоритетов уголовно-правовой защиты. На первое место поставлена задача охраны прав и свобод человека и гражданина, тогда как ранее первоочередной защите подлежали интересы государства. Впервые в истории уголовного законодательства именно в [УК](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB275S103O) РФ закреплены принципы уголовного права: законности, равенства граждан перед законом, вины, справедливости, гуманизма. В [УК](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB277S102O) РФ нашло отражение и основание уголовной ответственности, которым является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного [УК](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBSE01O) РФ. До этого и принципы уголовного права, и основание уголовной ответственности рассматривались только в науке уголовного права. К числу важных новелл следует отнести закрепление в законе классификации преступлений и деление их на преступления небольшой, средней тяжести, тяжкие и особо тяжкие преступления. Установление категорий преступлений имеет важное значение для решения вопросов уголовной ответственности и наказания. В [УК](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBSE01O) РФ расширен круг обстоятельств, исключающих преступность деяния. Ранее уголовному закону были известны лишь два таких обстоятельства: необходимая оборона и крайняя необходимость. Теперь к числу обстоятельств, исключающих преступность деяния, отнесены также причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление, физическое или психическое принуждение, обоснованный риск, исполнение приказа или распоряжения. Принципиальные изменения коснулись также институтов неоконченного преступления, множественности преступлений, наказания. Особо необходимо отметить включение в УК РФ [главы](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB671S10BO) об уголовной ответственности и о наказании несовершеннолетних, где наиболее ярко нашло отражение гуманное отношение государства к несовершеннолетним. Это выразилось в установлении для несовершеннолетних более мягких мер наказания, расширении возможности применения вместо мер уголовной ответственности принудительных мер воспитательного воздействия, расширении возможности освобождения от наказания и условно-досрочного освобождения от отбывания наказания и в иных позициях, устанавливающих более мягкие подходы к решению вопросов, связанных с уголовно-правовым воздействием на несовершеннолетних.

[Особенная часть](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB776S10AO) Уголовного кодекса также существенно изменилась. Открывается Особенная часть [разделом](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB776S109O) о преступлениях против личности. В УК РСФСР эта часть начиналась с [главы](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8E11F25B09A44DF5BFDFF024D3B19DA28E88F3B7159BSB05O) "Государственные преступления". УК РФ дополнен рядом новых глав: [главой 23](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119AB073S102O) "Преступления против интересов службы в коммерческих и иных организациях", [главой 26](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119AB476S10BO) "Экологические преступления", [главой 28](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119AB57DS10DO) "Преступления в сфере компьютерной информации", [главой 34](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB61199B070S102O) "Преступления против мира и безопасности человечества". Существенно пополнилось уголовное законодательство и новыми составами преступлений. Так, в главе 22 "Преступления в сфере экономической деятельности" появились такие новые составы преступлений, как незаконное предпринимательство [(ст. 171)](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119AB276S109O), незаконная банковская деятельность [(ст. 172)](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119AB270S10AO) и др. В то же время многие составы преступлений, имевшиеся в [УК](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8E11F25B09A44DF5BFDFF0S204O) РСФСР, не были включены в [УК](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBSE01O) РФ (например, спекуляция - [ст. 154](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B066246E49DB009D8511F95D03F947FDE6D3F223DCEE8AA5C784F2B7139CB4S702O), получение незаконного вознаграждения от граждан за выполнение работ, связанных с обслуживанием населения, - [ст. 156.2](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B066246E49DB009D8511F95D03F947FDE6D3F223DCEE8AA5C784F2B71092B5S701O), недонесение о преступлениях - [ст. 190](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B066246E49DB009D8511F95D03F947FDE6D3F223DCEE8AA5C784F2B7109FB2S702O), злостное нарушение правил административного надзора - [ст. 198.2](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B066246E49DB009D8511F95D03F947FDE6D3F223DCEE8AA5C784F2B7109FBBS705O), занятие бродяжничеством или попрошайничеством или ведение иного паразитического образа жизни - [ст. 209](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B066246E49DB009D8511F95D03F947FDE6D3F223DCEE8AA5C784F2B71092BBS707O) и др.). Значительное число составов преступлений претерпели содержательные изменения, относящиеся к признакам состава преступления. Например, УК 1960 г. предусматривал ответственность за сопротивление представителю власти или представителю общественности, выполняющему обязанности по охране общественного порядка [(ст. 191)](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8E11F25B09A44DF5BFDFF024D3B19DA28E88F3B6129DSB05O). УК РФ установлена ответственность за применение насилия в отношении представителя власти [(ст. 318)](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB61199B270S10FO). Кардинально изменены и подходы к вопросам наказания, особенно наказания несовершеннолетних.

Как было отмечено выше, новые подходы к регулированию уголовно-правовых отношений вызваны изменившимися социально-экономическими условиями. Последние продолжают меняться, развиваться, что, несомненно, должно найти отражение и в уголовном законе. Поэтому продолжает совершенствоваться и уголовный закон, причем этот процесс достаточно интенсивен. В связи с этим хочется еще раз подчеркнуть, что уголовная репрессия - самое острое орудие принуждения в руках государства, и поэтому любые положения уголовного законодательства должны быть социально обусловлены, а последствия реализации закона спрогнозированы. Только в этом случае уголовный закон будет служить человеку, обществу и государству, а не явится препятствием и тормозом в развитии демократии и становлении правового государства, хотя, к сожалению, практике известны случаи непродуманных решений отдельных уголовно-правовых вопросов и негативных последствий таких решений.

§ 2. Структура уголовного закона

Как отмечалось выше, уголовное законодательство Российской Федерации состоит из Уголовного [кодекса](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBSE01O). Поэтому, говоря о структуре уголовного закона, следует прежде всего определить понятие уголовного кодекса и рассмотреть его структуру.

Уголовный [кодекс](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBSE01O) представляет собой законодательный акт, обладающий внутренним единством, объединяющий и систематизирующий нормы права, устанавливающие основание и принципы уголовной ответственности, определяющие, какие опасные для личности, общества или государства деяния признаются преступлениями, и устанавливающие виды наказаний и иных мер уголовно-правового характера, применяемых за совершение преступлений.

Уголовный кодекс состоит из двух частей: [Общей](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB275S10DO) и [Особенной](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB776S10AO). В [Общую часть](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB275S10DO) включены нормы, относящиеся к общим положениям уголовного закона, устанавливающие его принципы, определяющие важные институты: действие уголовного закона во времени и в пространстве; понятие и виды преступлений; лица, подлежащие уголовной ответственности; вина; неоконченное преступление; соучастие в преступлении; обстоятельства, исключающие преступность деяния; наказание; освобождение от уголовной ответственности и наказания; уголовная ответственность несовершеннолетних; принудительные меры медицинского характера.

[Особенная часть](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB776S10AO) объединяет в себе нормы, определяющие конкретные общественно опасные деяния, признаваемые преступлениями, и устанавливающие виды, размеры и сроки наказаний, назначаемых за совершение этих преступлений.

[Общая](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB275S10DO) и [Особенная части](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB776S10AO) УК РФ неразрывно связаны между собой. Действие норм [Общей части](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB275S10DO) распространяется на все нормы [Особенной части](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB776S10AO). Невозможно без использования положений норм [Общей части](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB275S10DO) установить наличие какого-либо конкретного состава преступления, предусмотренного нормами [Особенной части](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB776S10AO). При применении любой нормы [Особенной части](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB776S10AO), например, следует установить наличие вины, субъекта преступления, стадию совершения преступления, отсутствие обстоятельств, исключающих преступность деяния, и т.д. Поэтому реализация уголовного закона осуществляется на основе неразрывного единства, взаимосвязи норм обеих его частей.

Каждая часть Уголовного [кодекса](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBSE01O) РФ состоит из разделов. Всего их 12. И [Общая](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB275S10DO), и [Особенная части](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB776S10AO) делятся на шесть разделов. В разделах объединяются нормы, регулирующие несколько аналогичных общественных отношений. В свою очередь, каждый раздел состоит из глав, куда включаются нормы, регулирующие аналогичные или тождественные общественные отношения. Главы же подразделяются на статьи, включающие в себя уголовно-правовые нормы.

[Общая часть](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB275S10DO) УК РФ состоит из следующих разделов и глав. Раздел 1 "Уголовный закон" состоит из двух глав: [главы 1](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB275S103O) "Задачи и принципы Уголовного кодекса Российской Федерации", [главы 2](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB276S10AO) "Действие уголовного закона во времени и в пространстве". Раздел II "Преступление" состоит из шести глав: [главы 3](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB270S10AO) "Понятие преступления и виды преступлений", [главы 4](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB27DS10BO) "Лица, подлежащие уголовной ответственности", [главы 5](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB27CS10EO) "Вина", [главы 6](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB374S109O) "Неоконченное преступление", [главы 7](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB377S10CO) "Соучастие в преступлении", [главы 8](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB370S109O) "Обстоятельства, исключающие преступность деяния". Раздел III "Наказание" включает две главы: [главу 9](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB372S10EO) "Понятие и цели наказания. Виды наказаний" и [главу 10](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB073S10FO) "Назначение наказания". Раздел IV "Освобождение от уголовной ответственности и от наказания" состоит из трех глав: [главы 11](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB173S10AO) "Освобождение от уголовной ответственности", [главы 12](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB172S102O) "Освобождение от наказания", [главы 13](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB677S10BO) "Амнистия. Помилование. Судимость". Раздел V "Уголовная ответственность несовершеннолетних" состоит из одной главы: [главы 14](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB671S10BO) "Особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних". Раздел VI "Иные меры уголовно-правового характера" состоит из двух глав: [главы 15](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB67CS108O) "Принудительные меры медицинского характера" и [главы 15.1](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB61198B074S109O) "Конфискация имущества".

[Особенная часть](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB776S10AO), как было отмечено выше, объединяет также шесть разделов. Раздел VII "Преступления против личности" подразделяется на пять глав: [главу 16](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB776S108O) "Преступления против жизни и здоровья", [главу 17](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB472S10CO) "Преступления против свободы, чести и достоинства личности", [главу 18](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB577S103O) "Преступления против половой неприкосновенности и половой свободы личности", [главу 19](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB573S103O) "Преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина" и [главу 20](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BBA71S108O) "Преступления против семьи и несовершеннолетних". В разделе VIII "Преступления в сфере экономики" объединены три главы: [глава 21](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BBA7CS109O) "Преступления против собственности", [глава 22](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119AB277S108O) "Преступления в сфере экономической деятельности", [глава 23](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119AB073S102O) "Преступления против интересов службы в коммерческих и иных организациях". В разделе IX "Преступления против общественной безопасности и общественного порядка" имеется пять глав: [глава 24](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119AB175S109O) "Преступления против общественной безопасности", [глава 25](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119AB775S109O) "Преступления против здоровья населения и общественной нравственности", [глава 26](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119AB476S10BO) "Экологические преступления", [глава 27](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119AB576S108O) "Преступления против безопасности движения и эксплуатации транспорта", [глава 28](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119AB57DS10DO) "Преступления в сфере компьютерной информации". В разделе X содержится четыре главы: [глава 29](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119ABA75S108O) "Преступления против основ конституционного строя и безопасности государства", [глава 30](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119ABA73S109O) "Преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления", [глава 31](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119ABB77S103O) "Преступления против правосудия", [глава 32](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB61199B270S10BO) "Преступления против порядка управления". В разделах XI "Преступления против военной службы" и XII "Преступления против мира и безопасности человечества" содержится по одной главе ([главы 33](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB61199B377S102O) и [34](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB61199B070S102O)) с одноименными названиями.

Статья представляет собой структурную единицу нормативного правового акта, содержащую в себе норму права, т.е. правило, установленное и санкционированное государством, регулирующее определенные общественные отношения и обеспеченное возможностью его принудительного исполнения. Статья может включать в себя одну или несколько норм. В последнем случае нормы называются частями статьи и имеют цифровое обозначение. При ссылке на статью, содержащую несколько норм, помимо указания на номер статьи обязательно также указание и на соответствующую ее часть.

Группа норм, объединенная по признаку общности регулируемых общественных отношений и обособленная внутри отрасли права, относится к категории уголовно-правового института. Примером такого института может служить условное осуждение, которое регулируется [ст. ст. 73](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB171S10DO), [74](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB170S10FO) УК РФ, состоящими из 14 норм.

Статьи [Общей](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB275S10DO) и [Особенной частей](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB776S10AO) УК отличаются друг от друга по своему содержанию и структуре. С содержательной позиции отличие заключается в том, что статьями [Общей части](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB275S10DO) УК регулируются общезначимые вопросы преступления и наказания, а в статьях [Особенной части](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB776S10AO) УК определяются конкретные составы преступлений и виды, размеры и сроки наказаний, которые могут быть назначены за совершение преступлений. Этими обстоятельствами обусловлены и конструктивные расхождения в построении статей [Общей](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB275S10DO) и [Особенной частей](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB776S10AO) УК. Статьи [Общей части](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB275S10DO) УК состоят из единых норм, в которых формулируются используемые в законе понятия, устанавливаются определенные правила. В статьях [Особенной части](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB776S10AO) УК содержится определение конкретного преступного деяния и устанавливается наказание за данное деяние. Поэтому статьи [Особенной части](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB776S10AO) имеют две структурные единицы: диспозицию и санкцию. Именно в диспозиции указывается деяние, признаваемое преступным. Диспозиция может содержать в себе не только указание на такое деяние, но и его определение, перечень признаков этого деяния. В санкциях определяются вид, размер или срок наказания, предусмотренного за совершение деяния, запрещенного уголовным законом. Исключение составляет [ст. 331](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB61198B171S10EO) УК РФ, где дано только определение понятия преступлений против военной службы. Как уже отмечалось, статьи [Особенной части](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB776S10AO) УК РФ, как правило, состоят из нескольких частей. При этом каждая часть делится на диспозицию и санкцию. Наличие нескольких частей в одной статье [УК](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBSE01O) обусловлено тем, что в таких статьях определяется одно преступление, но с различными составообразующими признаками. Такими признаками могут быть и обстоятельства, повышающие степень общественной опасности деяния, и обстоятельства, понижающие его общественную опасность. Так, например, [ч. 1 ст. 158](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB61199B77DS109O) УК РФ установлена ответственность за совершение кражи. [Часть 2 этой же статьи](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB61199B77DS10FO) предусматривает ответственность за кражу, совершенную группой лиц по предварительному сговору, с незаконным проникновением в помещение либо иное хранилище, с причинением значительного ущерба гражданину, а в [ч. 3](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB61198B071S10EO) установлена ответственность за кражу, совершенную с незаконным проникновением в жилище либо в крупном размере и т.д. Перечисленные выше обстоятельства повышают степень общественной опасности преступления, поэтому каждая часть имеет санкцию, отличную от санкции другой части. Так, применительно к лишению свободы, санкция [ч. 1 ст. 158](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB119S902O) УК предусматривает возможность назначения этого вида наказания на срок до 2 лет, санкция [ч. 2](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB118S90BO) - на срок до 5 лет, [ч. 3](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB118S90AO) - на срок до 6 лет, а [ч. 4](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB411S90CO) - на срок до 10 лет. В [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB773S10AO) и [2 ст. 108](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB773S108O) УК РФ, предусматривающих ответственность за убийство при смягчающих обстоятельствах, имеется указание на обстоятельства, снижающие степень общественной опасности деяния, соответственно: превышение пределов необходимой обороны и превышение мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление. В ряде случаев отдельные части статьи [УК](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBSE01O) РФ могут состоять из нескольких пунктов. Например, [ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB776S10CO) УК РФ, предусматривающей ответственность за убийство. В пунктах также содержится указание на обстоятельства, имеющие значение для состава преступления, но в отличие от обстоятельств, включенных в содержание различных частей статей [Особенной части](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB776S10AO) УК, наказание за совершение деяний, предусмотренных различными пунктами, по одной и той же части статьи [Особенной части](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB776S10AO) УК, является одинаковым. К примеру, за разбой, совершенный организованной группой, или в особо крупном размере, или с причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего (соответственно [п. п. "а"](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB61199B476S10DO), ["б"](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB512S90DO), ["в" ч. 4 ст. 162](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB61199B476S103O) УК РФ), может быть назначено наказание в пределах единой санкции [ч. 4 ст. 162](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB61198B771S10FO) УК РФ. При квалификации деяния в подобного рода случаях необходимо указание на все структурные единицы закона, т.е. номер статьи, ее часть и пункт.

В зависимости от способа указания на деяние, признаваемое преступлением, диспозиции статей [Особенной части](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB776S10AO) УК делятся на четыре вида: простые, описательные, ссылочные и бланкетные. Простая диспозиция содержит наименование преступления, но не определяет его признаков. Так, [ч. 1 ст. 126](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB472S102O) УК РФ установлена ответственность за похищение человека, а [ч. 1 ст. 127](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB47CS103O) УК РФ - за незаконное лишение человека свободы. Признаки этих преступлений в указанных нормах не раскрываются. Следует отметить, что приведение в простых диспозициях лишь названия преступления нередко затрудняет правоприменительную деятельность, поскольку отсутствие законодательного определения признаков преступления ставит правоприменителя перед необходимостью уточнения этих признаков на ином уровне, что нередко ведет к разночтению и разнобою в следственной и судебной практике. Описательная диспозиция в отличие от простой включает в себя и название преступления, и его признаки. Например, [ст. 162](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB61199B477S102O) УК РФ определяет разбой как нападение в целях хищения чужого имущества, совершенное с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия. В [УК](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBSE01O) РФ большинство диспозиций являются описательными, что позволяет с большей точностью определить признаки конкретного преступного деяния. К ссылочным диспозициям относятся диспозиции, в которых отсутствуют название преступления или указание на его признаки, а определение преступного деяния осуществляется на основе отсылки к содержанию другой статьи или другой части этой же статьи [Особенной части](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB776S10AO) Кодекса. Например, ссылочной является диспозиция [ч. 1 ст. 112](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB77CS108O) УК РФ, предусматривающей ответственность за умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью, не опасного для жизни человека и не повлекшего последствий, указанных в [ст. 111](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB772S108O) УК РФ. Для установления признаков этого состава преступления необходимо обращение к содержанию [ст. 111](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB772S108O). К ссылочным относятся также и диспозиции [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB47DS10AO) и [3 ст. 126](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB47CS10AO) УК РФ, устанавливающей ответственность за похищение человека. Так, [ч. 2](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB47DS10AO) предусматривает ответственность за "те же действия", т.е. похищение человека, совершенное при наличии обстоятельств, перечисленных в этой части, а [ч. 3](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB47CS10AO) - за "деяния, предусмотренные [частями первой](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB472S102O) или [второй](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB47DS10AO)" ст. 126 УК РФ, если они совершены организованной группой, повлекли по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия. Наличие ссылочных диспозиций обусловлено экономией текста закона и отсутствием необходимости неоднократного дублирования одних и тех же положений. Бланкетная диспозиция не определяет признаков преступления, но включает в свое содержание отсылку к другим нормативным правовым актам, где эти признаки находят свое определение. К примеру, [ч. 1 ст. 264](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB61198B173S10CO) УК РФ устанавливает ответственность за нарушение правил дорожного движения, повлекшее по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью человека. Для раскрытия объективной стороны данного состава преступления необходимо обращение к [Правилам](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8711F55D00F51AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119BB274S10EO) дорожного движения, так как в уголовном законе они, естественно, отсутствуют. Другим примером бланкетной диспозиции может служить диспозиция [ч. 1 ст. 249](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119AB471S10CO) УК РФ, где указывается на преступление, заключающееся в нарушении ветеринарных правил, повлекшее по неосторожности распространение эпизоотий или иные тяжкие последствия. Определение объективной стороны этого состава преступления также связано с необходимостью обращения к содержанию ветеринарных правил. Включение в [УК](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBSE01O) РФ бланкетных диспозиций также связано с экономией законодательного текста, стремлением избежать загромождение уголовного закона нормами иных отраслей права и с обеспечением стабильности уголовного закона, так как изменение норм иных отраслей права, на которые имеется ссылка в уголовном законе, не влечет его непосредственного изменения. При этом следует отметить то обстоятельство, что в бланкетных диспозициях имеются лишь общие ссылки на иные нормативные правовые акты, хотя в научной литературе высказывались точки зрения о целесообразности конкретного указания на них для избежания возможности расширительного толкования различного рода правил правоприменительными органами. Однако такой подход с позиции законодательной техники представляется весьма затруднительным, так как он потребовал бы перечисления непосредственно в [УК](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBSE01O) РФ довольно многочисленных законодательных и ведомственных нормативных правовых актов. Так, только применительно к [ст. 246](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F35807F41AF7EE8AFE21DBE1D5B2C0CDFEB6119AB476S10AO) УК РФ, устанавливающей ответственность за нарушение правил охраны окружающей среды при производстве работ, потребовалось бы указание на [Закон](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8711F65F00F41AF7EE8AFE21DBSE01O) РФ от 10 января 2002 г. "Об охране окружающей среды", Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8710F15E0BF11AF7EE8AFE21DBSE01O) от 14 марта 1995 г. "Об особо охраняемых природных территориях", Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=739409951AC70362B0662D7C4BDB009D8713F65C05FB1AF7EE8AFE21DBSE01O) от 24 апреля 1995 г. "О животном мире", Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712439AB90559D77BB8E130653EDT102O) от 23 ноября 1995 г. "Об экологической экспертизе", Водный [кодекс](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AF9B549E77BB8E130653EDT102O) РФ от 3 июня 2006 г., Лесной [кодекс](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712439A591529877BB8E130653EDT102O) РФ от 4 декабря 2006 г., другие законодательные акты, в том числе и субъектов Федерации, указы Президента РФ, постановления Правительства РФ, акты министерств и ведомств, где содержатся положения об охране окружающей среды. В этой связи, вероятно, уровень бланкетности может быть понижен за счет включения в содержание норм указаний на способы совершения преступления, формы вины, конкретные последствия и другие обстоятельства.

В отдельных случаях диспозиции статей [Особенной части](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B680T101O) УК формируются как смешанные, т.е. диспозиции, где имеются признаки нескольких видов диспозиций, например описательной и бланкетной, простой и ссылочной и т.д. Так, [ч. 1 ст. 114](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B583T108O) УК РФ устанавливает ответственность за умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, совершенное при превышении пределов необходимой обороны. Здесь имеют место две ссылочные позиции, поскольку понятие причинения тяжкого вреда здоровью раскрывается в [ст. 111](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B684T103O) УК РФ, а необходимой обороны - в [ст. 37](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B286T103O) УК РФ.

Построение всех видов диспозиций является способом законодательного конструирования уголовно-правовых норм. Однако в теории уголовного прав выделяются и такие способы установления уголовно-правовых запретов, как казуистический и абстрактный <1>. При использовании первого способа законодатель охватывает в диспозиции статьи максимально возможный перечень ситуаций. К примеру, в [ст. 222](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C111TB0BO) УК РФ предусмотрены такие виды незаконных действий с оружием, как приобретение, передача, сбыт, хранение, перевозка, ношение. В отличие от казуистического при использовании абстрактного способа в диспозицию нормы включаются максимально обобщенные признаки уголовно-правового деяния, например [ст. 148](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C41DTB06O) "Воспрепятствование осуществлению права на свободу совести и вероисповеданий" УК РФ.

--------------------------------

<1> Наумов А.В. Российское уголовное право: Курс лекций. М., 1996. Т. 1. Общая часть. С. 93.

Как отмечалось выше, санкция представляет собой часть нормы, где закрепляются виды, размер и (или) срок наказания, который может быть назначен за совершение преступления, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи [Особенной части](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B680T101O) УК РФ. В санкции находит отражение оценка законодателем характера и степени общественной опасности преступления, что выражается в установлении преступлению соразмерного наказания. Поэтому не случайно одним из основных критериев категорийности преступлений ([ст. 15](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B386T105O) УК РФ) является именно срок наказания в виде лишения свободы.

В теории уголовного права выделяется три вида санкций: абсолютно определенная, относительно определенная и альтернативная.

**Абсолютно определенная** санкция предусматривает единственный, точно определенный вид и размер или срок наказания. Например, "наказывается пожизненным лишением свободы". Однако этот вид санкции не предоставляет суду возможности индивидуализировать наказание, и поэтому в [УК](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) РФ абсолютно определенные санкции отсутствуют.

**Относительно определенные** санкции включают в себя указание на один вид наказания и его ограниченные в санкции пределы. Построение относительно определенных санкций может быть осуществлено двумя способами. При первом в санкции указываются вид наказания и его минимальный и максимальный пределы. Так, санкция [ч. 3 ст. 150](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71AB681T103O) УК РФ, предусматривающей ответственность за вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления при квалифицирующих обстоятельствах, предусматривает только один вид наказания - лишение свободы и устанавливает его минимальный и максимальный сроки: от 2 до 7 лет. При втором способе построения относительно определенной санкции в ней устанавливается один вид наказания и указывается его максимальный срок (размер). Минимальный предел наказания в этих случаях определяется исходя из положений, установленных нормами [Общей части](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B383T106O) УК РФ и регулирующих вопросы о видах наказаний. Так, санкция [ч. 1 указанной ст. 150](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719BB87T106O) УК РФ предусматривает наказание за совершение преступления без квалифицирующих признаков в виде лишения свободы на срок до 5 лет. Минимальный срок наказания в виде лишения свободы установлен [ст. 56](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71BB08AT108O) УК РФ и составляет 2 месяца. Именно такова и будет санкция рассматриваемой нормы: лишение свободы на срок от 2 месяцев до 5 лет.

По своей структуре **альтернативная** санкция весьма схожа с относительно определенной санкцией. Альтернативной санкцией также устанавливаются вид наказания, его срок или размер. Однако в отличие от относительно определенной санкции альтернативная санкция включает в себя указание не на один, а на несколько видов наказаний. К примеру, санкция [ч. 1 ст. 158](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A4CFT100O) УК РФ устанавливает возможность назначения за совершение кражи без квалифицирующих обстоятельств наказания в виде штрафа в размере до восьмидесяти тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до шести месяцев, либо обязательных работ на срок до трехсот шестидесяти часов, либо исправительных работ на срок до одного года, либо ограничения свободы на срок до двух лет, либо принудительных работ на срок до двух лет, либо ареста на срок до четырех месяцев, либо лишения свободы на срок до двух лет.

Еще одной структурной единицей уголовного закона является примечание к статье [Особенной части](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B680T101O) УК. В примечании приводятся определения понятий, используемых в уголовном законе, или устанавливаются определенные правила относительно решения вопросов уголовной ответственности. К примеру, в [примечании 1 к ст. 158](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71BB68AT106O) УК РФ дается определение понятия хищения. В [примечании 2 к этой же статье](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71BB68AT107O) приведено понятие значительного ущерба. В [примечании к ст. 222](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C110TB01O) УК РФ, устанавливающей ответственность за незаконные действия с оружием, приведены основания освобождения от уголовной ответственности. Каждое примечание к статье [Особенной части](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B680T101O) УК РФ, если их более одного, имеет собственную нумерацию.

§ 3. Действие уголовного закона во времени

Правила действия уголовного закона во времени установлены [ст. ст. 9](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B380T102O) и [10](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B380T105O) УК РФ. В [ст. 9](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B380T103O) УК РФ решается вопрос о времени совершения преступления и о том, каким уголовным законом определяются преступность и наказуемость деяния. Согласно [ч. 2 ст. 9](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B380T104O) УК РФ временем совершения преступления признается время совершения общественно опасного действия (бездействия) независимо от времени наступления последствий. Данное положение является одной из новелл [УК](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) РФ. Действовавший ранее [УК](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712D39AF955FCE20B9DF4608T506O) РСФСР не предусматривал порядка определения времени совершения преступления. Исходя из приведенного положения закона, следует признать, что основополагающим фактором определения времени совершения преступления является совершение деяния. Если деяние совершено в период действия старого уголовного закона, должен применяться именно он, если нового - то положения нового закона. Данный подход не вызывает затруднений в тех случаях, когда начало совершения действия (бездействия) и момент его завершения приходятся на период действия какого-то одного закона. А если начало действия (бездействия) осуществлено в период действия старого закона, а завершено в период действия нового? Особенно это относится к продолжаемым и длящимся преступлениям. Каким образом в таких случаях определяется время совершения преступления? Очевидно, что, если объективная сторона состава преступления выполнялась и в период действия нового уголовного закона, в таких случаях следует применять его положения. Время наступления последствий деяния, в том числе и являющихся необходимым признаком состава преступления, не имеет значения для определения времени совершения преступления. Поэтому в случаях, когда деяние (действие или бездействие) совершается в период действия старого закона, а последствия наступают в период действия нового, применяется старый закон при условии, что им установлены менее строгие условия ответственности. В противном случае должны применяться положения об обратной силе уголовного закона.

[Частью 1 ст. 9](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B380T103O) УК РФ устанавливается, что преступность и наказуемость деяния определяются уголовным законом, действовавшим во время совершения преступления. Но действие всех законов, в том числе и уголовного, ограничено во времени. Поэтому возникает необходимость установления времени (периода) действия уголовного закона. Это время определяется исходя из трех позиций: времени вступления уголовного закона в силу, времени прекращения его действия и обратной силы уголовного закона.

Согласно [ч. 3 ст. 15](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712737AA975FCE20B9DF460856E542F958F7D919A2C71FTB0AO) Конституции РФ законы подлежат официальному опубликованию. Неопубликованные законы не применяются. Любые нормативные правовые акты, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, не могут применяться, если они не опубликованы официально для всеобщего сведения. Данное конституционное положение говорит о том, что обязательным фактором вступления закона в силу является его официальное опубликование. Но этот фактор не единственный. Вступление закона в силу связано также с процедурой его принятия и установления конкретного времени вступления в силу. Перечисленные вопросы регулируются Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB7771243CA49B549077BB8E130653EDT102O) от 14 июня 1994 г. N 5-ФЗ "О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания" (в ред. Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB7771243DAD95559D77BB8E130653EDT102O) от 21 октября 2011 г. N 289-ФЗ).

В соответствии со [ст. 2](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB7771243CA49B549077BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B382T100O) названного Федерального закона датой принятия федерального закона считается день принятия его Государственной Думой в окончательной редакции. Однако это не означает, что федеральный закон, во-первых, принят окончательно и, во-вторых, вступил в действие. Первое обстоятельство обусловлено тем, что в соответствии со [ст. ст. 105](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712737AA975FCE20B9DF460856E542F958F7D919A2C31FTB03O), [107](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712737AA975FCE20B9DF460856E542F958F7D919A2C31ETB07O) Конституции РФ принятые Государственной Думой федеральные законы передаются на рассмотрение Совета Федерации, который вправе его отклонить, а одобренные направляются Президенту РФ для подписания и обнародования в течение 14 дней. Но Президент РФ также вправе отклонить принятый федеральный закон. Лишь после прохождения всех необходимых процедур закон фактически будет являться принятым. Так, Уголовный [кодекс](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) РФ был принят Государственной Думой 24 мая 1996 г., одобрен Советом Федерации 5 июня 1996 г., а подписан Президентом РФ 13 июня 1996 г. Но и принятие закона не означает моментального введения его в действие. Сначала он должен быть опубликован.

Федеральные конституционные законы, федеральные законы подлежат официальному опубликованию в течение семи дней после дня их подписания Президентом РФ. Официальным опубликованием федерального конституционного закона, федерального закона, акта палаты Федерального Собрания считается первая публикация его полного текста в "Парламентской газете", "Российской газете", "Собрании законодательства Российской Федерации" или первое размещение (опубликование) на "Официальном интернет-портале правовой информации" (www.pravo.gov.ru).

Федеральные конституционные законы, федеральные законы, акты палат Федерального Собрания вступают в силу одновременно на всей территории Российской Федерации по истечении 10 дней после дня их официального опубликования, если самими законами или актами палат не установлен другой порядок вступления их в силу. Таким образом, время вступления закона в силу определяется исходя или из времени его опубликования, или из времени, установленного в самом законе или ином законе, определяющем время вступления закона в силу. Например, [ст. 2](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712638AF9A51932AB1864A0A51EA1DEE5FBED518A2C719B2T800O) Федерального закона от 25 июня 2002 г. N 72-ФЗ "О внесении изменений в статьи 169 и 171 Уголовного кодекса Российской Федерации" было установлено, что он вступает в силу с 1 июля 2002 г. А дата введения в действие Уголовного [кодекса](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) РФ (1 января 1997 г.) была установлена отдельным Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB7771213AA99353932AB1864A0A51EA1DEE5FBED518A2C719B3T80BO) от 13 июня 1996 г. N 64-ФЗ "О введении в действие Уголовного кодекса Российской Федерации" (в ред. Федеральных законов от 27 декабря 1996 г. [N 161-ФЗ](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB7771243DA59350932AB1864A0A51TE0AO), от 10 января 2002 г. [N 4-ФЗ](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB7771263BA59053932AB1864A0A51EA1DEE5FBED518A2C719B3T80BO), от 8 декабря 2003 г. [N 161-ФЗ](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB7771243CAE9B569D77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B08AT101O)). Временной промежуток между принятием закона и введением его в действие устанавливается для того, чтобы и правоприменители, и граждане могли ознакомиться с содержанием закона, а первые и принять меры, которые необходимы для его реализации.

Прекращение действия уголовного закона может иметь место при наличии одного из следующих обстоятельств:

1) истечения срока действия, если таковой был установлен;

2) отмены закона;

3) замены закона новым;

4) отпадения особых условий и обстоятельств, с которыми было связано принятие закона.

Таким образом, преступность деяния и его наказуемость определяются временными рамками действия уголовного закона: от момента вступления в силу до момента прекращения действия. Данное положение определяет и общее правило о том, что уголовный закон, как правило, не имеет обратной силы. Преступления, совершенные в период действия старого закона, квалифицируются и наказываются в соответствии со старым законом. Положения нового закона распространяются только на те деяния, которые совершены после вступления нового закона в силу. Поэтому, если, например, преступление совершено в период действия старого закона, а дознание, следствие или судебное рассмотрение производятся уже во время действия нового закона, правоприменители должны руководствоваться положениями старого закона. Таково общее правило. Однако из этого общего правила уголовным законом установлено и исключение.

Таким исключением являются положения [ст. 10](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B380T105O) УК РФ об обратной силе уголовного закона. В [части 1 указанной статьи](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B380T106O) установлено, 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 наказание или отбывших наказание, но имеющих судимость. Уголовный закон, устанавливающий преступность деяния, усиливающий наказание или иным образом ухудшающий положение лица, обратной силы не имеет.

[Часть 2 этой же статьи](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B380T107O) устанавливает положение, согласно которому если новый уголовный закон смягчает наказание за деяние, которое отбывается лицом, то это наказание подлежит сокращению в пределах, предусмотренных новым уголовным законом.

Законом, устраняющим преступность деяния, является закон, исключающий какое-либо деяние из числа преступлений. Этот процесс называется декриминализацией. Он может быть осуществлен путем исключения какой-либо статьи, ее части или пункта из [Особенной части](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B680T101O) Уголовного кодекса. Так, Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB7771243AAB975D9977BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B286T105O) от 7 декабря 2011 г. N 420-ФЗ "О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации" [ст. 129](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A4C4T101O), предусматривавшая ответственность за клевету, была признана утратившей силу, а [ч. 1 ст. 165](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A5C7T10DO) была дополнена словами "в крупном размере", что означало декриминализацию причинения имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием в размере до 250 тысяч рублей.

Законом, смягчающим наказание, является закон, снижающий максимальные и минимальные пределы (сроки и (или) размеры) наказания по сравнению с ранее действовавшим законом. К этой же категории законов следует отнести и законы, заменяющие в санкции какой-либо вид наказания более мягким или устанавливающие альтернативные санкции.

Наряду с законами, устраняющими преступность деяния или смягчающими наказание, обратную силу имеют и законы, иным образом улучшающие положение лица, совершившего преступление. Ранее в соответствии с [УК](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712D39AF955FCE20B9DF460856E542F958F7D919A2C71BTB05O) РСФСР обратная сила придавалась только двум первым видам законов, поэтому обратной силой обладали практически лишь законы, вносившие изменения и дополнения в статьи [Особенной части](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712D39AF955FCE20B9DF460856E542F958F7D919A2C319TB05O) УК. В настоящее время положение в этом аспекте кардинально изменено. Улучшение положения лица, совершившего преступление, может быть, к примеру, осуществлено за счет сокращения круга деяний, признаваемых совершенными при опасном и особо опасном рецидиве, изменения понятия совокупности преступлений, исключения понятия неоднократности преступлений, сокращения видов исправительных учреждений, где отбывается лишение свободы, сокращения сроков, по отбытии которых возможно условно-досрочное освобождение, сокращения сроков давности, судимости и т.д., т.е. за счет изменения и норм [Общей части](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B383T106O) УК РФ. Например, в соответствии со [ст. 58](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB7771213CAF9452932AB1864A0A51EA1DEE5FBED518A2C71BB6T801O) УК РФ в редакции Федерального закона от 13 июня 1996 г. N 63-ФЗ женщины, осужденные к лишению свободы, отбывали наказание в колониях-поселениях, исправительных колониях общего и строго режимов. Это положение было изменено Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB7771243DAF9B5D9A77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B386T106O) от 8 декабря 2003 г. N 162-ФЗ, и теперь осужденные женщины отбывают лишение свободы лишь в колониях-поселениях и исправительных колониях общего режима.

Реализация положений об обратной силе уголовного закона с практической точки зрения предполагает прекращение уголовных дел, их пересмотр, переквалификацию действий виновных, сокращение сроков наказания и т.д. В частности, [ст. 3](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB7771213AA99353932AB1864A0A51EA1DEE5FBED518A2C719B2T801O) Федерального закона от 13 июня 1996 г. N 64-ФЗ "О введении в действие Уголовного кодекса Российской Федерации" предусматривала необходимость осуществления следующих мер.

1. Освободить от наказания (основного и дополнительного) лиц, осужденных до 1 января 1997 г. по Уголовному [кодексу](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712D39AF955FCE20B9DF4608T506O) РСФСР 1960 г. за деяния, которые согласно Уголовному [кодексу](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) РФ 1996 г. не признаются преступлениями.

2. Меры наказания лицам, осужденным по ранее действовавшему уголовному закону и не отбывшим наказания, привести в соответствие с Уголовным [кодексом](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) РФ в тех случаях, когда назначенное им судом наказание является более строгим, чем установлено верхним пределом санкции соответствующей статьи Уголовного [кодекса](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) РФ.

3. Если уголовный закон иным образом улучшает положение лиц, совершивших преступление, в том числе лиц, отбывающих наказание или отбывших наказание, но имеющих судимость, приговоры судов и другие судебные акты о применении иных мер уголовно-правового характера пересмотреть судом, вынесшим приговор, или судом по месту отбывания наказания осужденным.

4. Считать не имеющими судимости лиц, освобождаемых от отбывания наказания в соответствии с [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB7771213AA99353932AB1864A0A51EA1DEE5FBED518A2C719B2T801O) и [3 настоящей статьи](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB7771213AA99353932AB1864A0A51EA1DEE5FBED518A2C719B2T807O), а также лиц, ранее отбывших наказание или освобожденных условно-досрочно, если они были осуждены за деяния, которые согласно Уголовному [кодексу](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) РФ не признаются преступлениями.

5. Прекратить с 1 января 1997 г. находящиеся в производстве судов, органов предварительного следствия и органов дознания уголовные дела о деяниях, которые в соответствии с Уголовным [кодексом](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) РФ не признаются преступлениями, а также уголовные дела, по которым истек срок давности привлечения к уголовной ответственности, установленный [п. "а" ч. 1 ст. 78](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B084T101O) Уголовного кодекса РФ, и т.д.

Подобный подход к решению вопросов обратной силы уголовного закона является проявлением принципов гуманизма и справедливости. Так, было бы несправедливо применять, скажем, более строгий старый уголовный закон к лицам, совершившим преступление в период его действия, но осуждаемым во время действия нового закона, в то время как более мягкие положения нового закона применяются к лицам, осуждаемым за такое же преступление, но совершившим его после вступления нового закона в силу. Цель исправления лица, совершившего преступление, может быть достигнута и в условиях, установленных законодательством, смягчающим ответственность. Основой рассматриваемого направления уголовно-правовой политики является конституционное положение, закрепленное в [ч. 2 ст. 54](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712737AA975FCE20B9DF460856E542F958F7D919A2C519TB06O) Конституции РФ и гласящее: "Никто не может нести ответственность за деяние, которое в момент его совершения не признавалось правонарушением. Если после совершения правонарушения ответственность за него устранена или смягчена, применяется новый закон". Данное положение, затрагивающее права и свободы человека и гражданина, имеет важное социальное и правовое значение для государства, политика которого, в том числе и уголовная, направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека.

Из этого положения логически вытекает и иное немаловажное положение, также закрепленное в Конституции РФ [(ч. 1 ст. 54)](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712737AA975FCE20B9DF460856E542F958F7D919A2C519TB07O), о том, что закон, устанавливающий или отягчающий ответственность, обратной силы не имеет. Это же положение закреплено и в [ст. 10](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B380T106O) УК РФ, где говорится о том, что уголовный закон, устанавливающий преступность деяния, усиливающий наказание или иным образом ухудшающий положение лица, обратной силы не имеет. Так, например, не имеет обратной силы, т.е. не распространяется на деяния, совершенные до введения в действие Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB7771203FA49655932AB1864A0A51EA1DEE5FBED518A2C719B3T80BO) от 28 декабря 2004 г. N 187-ФЗ "О внесении изменений и дополнений в Уголовный кодекс Российской федерации, Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации и Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях", дополнившего УК РФ новой [ст. 322.1](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A1TC04O), установившей ответственность за организацию незаконной миграции, или Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712239AD9751932AB1864A0A51EA1DEE5FBED518A2C719B2T807O) от 8 апреля 2008 г. N 43-ФЗ "О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации", дополнившего УК РФ [ст. 292.1](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71AB082T100O) "Незаконная выдача паспорта гражданина Российской Федерации, а равно внесение заведомо ложных сведений в документы, повлекшее незаконное приобретение гражданства Российской Федерации". Аналогичным образом не имеют обратной силы другие законы, дополняющие или изменяющие [УК](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) РФ и каким-либо образом ухудшающие положение лица. Их действие будет распространяться только на деяния, совершенные после вступления таких законов в силу.

§ 4. Действие уголовного закона в пространстве

Для применения уголовного закона необходимо установление правил его действия не только во времени, но и в пространстве, т.е. установление правил его действия в отношении деяний, совершенных на определенной территории определенным кругом лиц в отношении посягательств, на которые распространяется действие уголовного закона независимо от территории, где они совершены, и иных правил, связанных с этими обстоятельствами.

Действие уголовного закона в пространстве регламентировано [ст. ст. 11](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B380T108O) - [13](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B387T107O) УК РФ. В них закреплены такие принципы действия уголовного закона, как принцип территориальности, принцип гражданства, реальный и универсальный принципы.

Согласно принципу территориальности, нашедшему отражение в [ч. 1 ст. 11](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B380T109O) УК РФ, все лица, совершившие преступления на территории Российской Федерации, подлежат уголовной ответственности по Уголовному [кодексу](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) РФ.

Территория Российской Федерации определяется в соответствии с [Законом](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE95539A77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B383T107O) РФ от 1 апреля 1993 г. N 4730-1 "О Государственной границе Российской Федерации". Государственная граница Российской Федерации есть линия и проходящая по этой линии вертикальная поверхность, определяющие пределы государственной территории (суши, вод, недр и воздушного пространства) Российской Федерации, т.е. пространственный предел действия государственного суверенитета Российской Федерации.

Прохождение Государственной границы устанавливается и изменяется международными договорами Российской Федерации, федеральными законами.

Документы об изменениях, уточнениях прохождения Государственной границы на местности, произведенных в порядке проверки Государственной границы на основании международных договоров Российской Федерации, вводятся в действие в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Прохождение Государственной границы, если иное не предусмотрено международными договорами Российской Федерации, устанавливается:

а) на суше - по характерным точкам, линиям рельефа или ясно видимым ориентирам;

б) на море - по внешней границе территориального моря Российской Федерации;

в) на судоходных реках - по середине главного фарватера или тальвегу реки; на несудоходных реках, ручьях - по их середине или по середине главного рукава реки; на озерах и иных водоемах - по равноотстоящей, срединной, прямой или другой линии, соединяющей выходы Государственной границы к берегам озера или иного водоема. Государственная граница, проходящая по реке, ручью, озеру или иному водоему, не перемещается как при изменении очертания их берегов или уровня воды, так и при отклонении русла реки, ручья в ту или иную сторону;

г) на водохранилищах гидроузлов и иных искусственных водоемах - в соответствии с линией Государственной границы, проходившей на местности до ее затопления;

д) на мостах, плотинах и других сооружениях, проходящих через реки, ручьи, озера и иные водоемы, - по середине этих сооружений или по их технологической оси независимо от прохождения Государственной границы на воде.

В соответствии с Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AF97519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B382T101O) от 31 июля 1998 г. N 155-ФЗ "О внутренних морских водах, территориальном море и прилежащей зоне Российской Федерации" (в ред. Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB7771243DAC9A5D9C77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B286T106O) от 21 ноября 2011 г. N 331-ФЗ) внутренние морские воды Российской Федерации - это воды, расположенные в сторону берега от исходных линий, от которых отмеряется ширина территориального моря Российской Федерации.

К внутренним морским водам относятся воды:

- портов Российской Федерации, ограниченные линией, проходящей через наиболее удаленные в сторону моря точки гидротехнических и других постоянных сооружений портов;

- заливов, бухт, губ и 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 морские мили;

- заливов, бухт, губ и лиманов, морей и проливов с шириной входа в них более чем 24 морские мили, которые исторически принадлежат Российской Федерации, перечень которых устанавливается Правительством РФ и публикуется в "Извещениях мореплавателям".

Территориальное море Российской Федерации - это примыкающий к сухопутной территории или к внутренним морским водам морской пояс шириной 12 морских миль, отмеряемых от исходных линий, соединяющих точки, географические координаты которых утверждаются Правительством РФ.

Иная ширина территориального моря может быть установлена в соответствии с международными договорами Российской Федерации или общепризнанными принципами и нормами международного права.

Определение территориального моря применяется также ко всем островам Российской Федерации. Внешняя граница территориального моря является Государственной границей Российской Федерации. Внутренней границей территориального моря являются исходные линии, от которых отмеряется ширина территориального моря.

На территориальное море, воздушное пространство над ним, а также на дно территориального моря и его недра распространяется суверенитет Российской Федерации.

К территории Российской Федерации относятся также континентальный шельф и исключительная экономическая зона.

Понятие континентального шельфа приведено в Федеральном [законе](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712439A4955D9A77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B382T100O) от 30 ноября 1995 г. N 187-ФЗ "О континентальном шельфе Российской Федерации".

Континентальный шельф Российской Федерации включает в себя морское дно и недра подводных районов, находящиеся за пределами территориального моря Российской Федерации на всем протяжении естественного продолжения ее сухопутной территории до внешней границы подводной окраины материка.

Подводной окраиной материка является продолжение континентального массива Российской Федерации, включающего в себя поверхность и недра континентального шельфа, склона и подъема.

Определение континентального шельфа применяется также ко всем островам Российской Федерации. Внутренней границей континентального шельфа является внешняя граница территориального моря. Внешняя граница континентального шельфа находится на расстоянии 200 морских миль от исходных линий, от которых отмеряется ширина территориального моря, при условии, что внешняя граница подводной окраины материка не простирается на расстояние более чем 200 морских миль. Если подводная окраина материка простирается на расстояние более 200 морских миль от указанных исходных линий, внешняя граница континентального шельфа совпадает с внешней границей подводной окраины материка, определяемой в соответствии с нормами международного права.

Исключительная экономическая зона определена Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712439A4955C9177BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B382T101O) от 17 декабря 1997 г. N 191-ФЗ "Об исключительной экономической зоне Российской Федерации". Исключительная экономическая зона Российской Федерации - это морской район, находящийся за пределами территориального моря Российской Федерации и прилегающий к нему, с особым правовым режимом, установленным настоящим Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712439A4955C9177BB8E130653EDT102O), международными договорами Российской Федерации и нормами международного права.

Определение исключительной экономической зоны применяется также ко всем островам Российской Федерации, за исключением скал, которые не пригодны для поддержания жизни человека или для осуществления самостоятельной хозяйственной деятельности.

Внутренней границей исключительной экономической зоны является внешняя граница территориального моря. Внешняя граница исключительной экономической зоны находится на расстоянии 200 морских миль от исходных линий, от которых отмеряется ширина территориального моря, если иное не предусмотрено международными договорами Российской Федерации.

[Частью 2 ст. 11](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71AB185T103O) УК РФ установлено положение, согласно которому преступления, совершенные в пределах территориального моря или воздушного пространства Российской Федерации, признаются совершенными на территории Российской Федерации. Действие Уголовного [кодекса](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) РФ распространяется также на преступления, совершенные на континентальном шельфе и в исключительной экономической зоне Российской Федерации.

В качестве территории Российской Федерации рассматриваются также военные корабли, плавающие под флагом своего государства, военные воздушные суда, независимо от места их нахождения; невоенные корабли и воздушные суда, находящиеся за пределами территории иностранных государств. В этой связи в соответствии с общепринятыми нормами международного права в [ч. 3 ст. 11](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B387T101O) УК РФ включено правило о том, что лицо, совершившее преступление на судне, приписанном к порту Российской Федерации, находящемся в открытом водном или воздушном пространстве вне пределов Российской Федерации, подлежит уголовной ответственности по [УК](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) РФ, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации. По [УК](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) РФ уголовную ответственность несет также лицо, совершившее преступление на военном корабле или военном воздушном судне Российской Федерации независимо от места их нахождения.

Кроме того, [ст. VIII](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF88F076BB7771243AAE9752932AB1864A0A51EA1DEE5FBED518A2C719B0T800O) Договора "О принципах деятельности государств по использованию и исследованию космического пространства, включая Луну и другие небесные тела" (Москва, Вашингтон, Лондон, 27 января 1967 г.) установлено, что государство - участник [Договора](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF88F076BB7771243AAE9752932AB1864A0A51TE0AO), в регистр которого занесен объект, запущенный в космическое пространство, сохраняет юрисдикцию и контроль над таким объектом и над любым экипажем этого объекта во время их нахождения в космическом пространстве, в том числе и на небесном теле. Поэтому действие уголовного закона распространяется также и на запущенные в космическое пространство объекты и на их экипажи.

Исключением из рассмотренных выше положений о действии уголовного закона в пространстве и территориального принципа о наказуемости всех лиц, совершивших преступления на территории Российской Федерации по [УК](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) РФ, являются случаи совершения преступлений дипломатическими представителями иностранных государств и иными гражданами, пользующимися дипломатическим иммунитетом. Данное положение закреплено в [ч. 4 ст. 11](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B387T102O) УК РФ, где говорится о том, что вопрос об уголовной ответственности дипломатических представителей иностранных государств и иных граждан, которые пользуются иммунитетом, в случае совершения этими лицами преступления на территории Российской Федерации разрешается в соответствии с нормами международного права. Указанное положение уголовного закона основано на нормах международного права, устанавливающих неподсудность отдельных категорий лиц судам Российской Федерации.

В частности, вопрос о дипломатическом иммунитете решается в Венской конвенции о дипломатических сношениях (Вена, 18 апреля 1961 г.), [ст. 31](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB7771243DAD95529977BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B282T107O) которой установлены следующие положения: дипломатический агент пользуется иммунитетом от уголовной юрисдикции государства пребывания. Он пользуется также иммунитетом от гражданской и административной юрисдикции, кроме случаев, относящихся к определенным категориям исков. Дипломатическим агентом является глава представительства или член дипломатического персонала представительства, т.е. лица, имеющие дипломатический ранг.

В соответствии с нормами международного права иммунитет распространяется на глав дипломатических представительств: послов, посланников, поверенных в делах, советников, а также членов дипломатического персонала, торговых представителей и их заместителей, военных, военно-морских и военно-воздушных атташе и их помощников, первых, вторых и третьих секретарей, атташе, членов семей глав дипломатического персонала в случае, если они не являются гражданами РФ и проживают вместе с указанными выше лицами.

Дипломатическая неприкосновенность распространяется и на представителей иностранных государств, делегатов - членов парламентов, правительств, прибывающих на международные переговоры, с официальными поручениями и т.д., а также сопровождающих членов их семей, если последние не граждане РФ. Иммунитет в этих случаях предоставляется на основе взаимности.

Правом дипломатической неприкосновенности могут обладать в соответствии с международными договорами и представители международных неправительственных организаций.

Должностные лица консульств не подлежат юрисдикции страны пребывания в части, относящейся к их служебной деятельности. Вопрос об иммунитете консульских должностных лиц решается на основе международных соглашений. Так, Венская [конвенция](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB7771243DAC93509977BB8E130653EDT102O) о консульских сношениях (Вена, 24 апреля 1963 г.) не исключает возможности привлечения к уголовной ответственности консульских должностных лиц. Консульские должностные лица, сказано в [ст. 41](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB7771243DAC93509977BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B180T102O) Конвенции, не подлежат ни аресту, ни предварительному заключению иначе как на основании постановлений компетентных судебных властей в случае совершения тяжких преступлений. Аналогичное положение нашло закрепление и в ряде консульских конвенций. К примеру, в [ст. 20](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF88F076BB77712C3EAA905FCE20B9DF460856E542F958F7D919A2C61ATB05O) Консульской конвенции между Российской Федерацией и Итальянской Республикой (Рим, 15 января 2001 г.) содержится положение, в соответствии с которым консульские должностные лица и члены их семей не подлежат ни аресту, ни предварительному заключению иначе как на основании постановлений компетентных судебных властей в случае совершения преступлений, за которые законодательство государства пребывания предусматривает лишение свободы на срок не менее 5 лет. В то же время в соответствии со [ст. 22](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF88F076BB77712C3EAA905FCE20B9DF460856E542F958F7D919A2C61DTB07O) Конвенции консульские должностные лица и консульские служащие не подлежат юрисдикции судебных или административных органов государства пребывания в отношении действий, совершаемых ими при выполнении консульских функций.

Несколько иные позиции нашли отражение в Консульской [конвенции](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF88F076BB7771273EAB9A55932AB1864A0A51TE0AO) между Правительством Союза Советских Социалистических Республик и Правительством Соединенных Штатов Америки (Москва, 1 июня 1964 г.). [Статьей 19](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF88F076BB7771273EAB9A55932AB1864A0A51EA1DEE5FBED518A2C719BAT807O) Конвенции определено, что консульские должностные лица не подлежат юрисдикции государства пребывания в том, что касается их служебной деятельности. То же самое относится к сотрудникам консульского учреждения, если они являются гражданами представляемого государства. И далее: консульские должностные лица и сотрудники консульского учреждения, являющиеся гражданами представляемого государства, пользуются иммунитетом от уголовной юрисдикции государства пребывания. Представляемое государство может отказаться от этого иммунитета консульских должностных лиц и сотрудников консульского учреждения представляемого государства в отношении уголовной юрисдикции государства пребывания. Отказ во всех случаях должен быть определенно выраженным.

Личной неприкосновенностью пользуются дипломатические и консульские курьеры в период исполнения своих обязанностей. Они не подлежат аресту или задержанию в какой бы то ни было форме. Эти положения закреплены, в частности, в Венской [конвенции](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB7771243DAC93509977BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B183T101O) о консульских сношениях (Вена, 24 апреля 1963 г.) и Венской [конвенции](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB7771243DAD95529977BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B283T106O) о дипломатических сношениях (Вена, 18 апреля 1961 г.).

На основе взаимности специальными международными договорами дипломатический иммунитет может быть распространен и на иные категории лиц, например на административно-технический персонал дипломатических представительств (за исключением граждан Российской Федерации).

Как уже отмечалось выше, уголовной ответственности по [УК](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) РФ подлежит лицо, совершившее преступление на территории Российской Федерации. При этом уголовным законом предусматривается одинаковая ответственность и для граждан Российской Федерации, и для иностранцев, и для лиц без гражданства. Преступление считается совершенным на территории Российской Федерации как в тех случаях, когда оно выполнено на данной территории в полном объеме, так и в тех случаях, когда приготовление или покушение были осуществлены на территории иностранного государства, а окончено оно было (в полном объеме выполнена объективная сторона формального состава преступления или наступили общественно опасные последствия при материальном составе преступления) на территории Российской Федерации.

Территориальный принцип действия уголовного закона в пространстве дополняется принципом гражданства, выраженным в [ч. 1 ст. 12](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71AB183T106O) УК РФ и заключающимся в том, что граждане Российской Федерации и постоянно проживающие в Российской Федерации лица без гражданства, совершившие преступление против интересов, охраняемых [УК](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) РФ, вне пределов Российской Федерации, подлежат уголовной ответственности по [УК](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) РФ, если в отношении этих лиц по данному преступлению не имеется решения суда иностранного государства.

Закрепление правила об ответственности граждан Российской Федерации и лиц без гражданства по [УК](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) РФ в случае совершения ими преступления за границей является неслучайным. Во-первых, такое правило обеспечивает реализацию задач уголовного законодательства и его функций, особенно предупредительной функции. Во-вторых, данное положение включено в [УК](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) РФ в связи с необходимостью исключения случаев повторного осуждения за одно и то же преступление. Такая возможность ранее имела место. [Частью 3 ст. 5](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB7771233AAB915FCE20B9DF460856E542F958F7D919A2C71BTB07O) УК РСФСР допускалось осуждение лица, совершившего преступление за границей, и в тех случаях, когда оно уже было осуждено за границей. Действующая Конституция РФ [(ч. 1 ст. 50)](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712737AA975FCE20B9DF460856E542F958F7D919A2C610TB00O) гласит: "Никто не может быть повторно осужден за одно и то же преступление". В [УК](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71AB183T106O) РФ это конституционное положение закреплено в рассматриваемой норме.

Отсутствие судебного акта по данному преступлению является единственным условием для привлечения лица к уголовной ответственности в соответствии с [УК](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) РФ. При этом не имеет значения, признается ли деяние преступлением по закону иностранного государства, на территории которого оно было совершено.

Военнослужащие воинских частей Российской Федерации, дислоцирующихся за пределами Российской Федерации, за преступления, совершенные на территории иностранного государства, несут уголовную ответственность по [УК](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) РФ, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации.

Юрисдикция Российской Федерации в отношении военнослужащих обусловлена прежде всего спецификой воинской службы, доступом военнослужащих к особой информации и т.д. Исключения могут иметь место на основании международных договоров. К примеру, в соответствии со [ст. 19](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF88F076BB7771233AA89902C428E0D3440F59BA55FE11FBD819A2C0T101O) Договора между Российской Федерацией и Республикой Армения о правовом статусе Вооруженных Сил Российской Федерации, находящихся на территории Республики Армения (Москва, 21 августа 1992 г.), вопросы юрисдикции, связанные с пребыванием войск на территории Республики Армения, регулируются следующим образом:

- по делам о преступлениях и проступках, совершенных лицами, входящими в состав войск (сил), или членами их семей вне пределов дислокации, применяется законодательство Республики Армения, действуют ее суды, прокуратуры и другие компетентные органы;

- по делам о преступлениях и проступках лиц, входящих в состав войск, и членов их семей, совершенных в местах дислокации либо при исполнении служебных обязанностей, а также по делам о воинских преступлениях применяется законодательство Российской Федерации и действуют ее прокурорские, судебные и другие компетентные органы.

[Часть 3 ст. 12](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71AB183T107O) УК РФ построена с учетом универсального и реального принципов. Содержание первого состоит в том, что уголовной ответственности по [УК](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) РФ подлежат иностранные граждане и лица без гражданства, не проживающие постоянно в Российской Федерации, совершившие преступление вне пределов Российской Федерации, если преступление направлено против интересов Российской Федерации, либо гражданина Российской Федерации, либо постоянно проживающего в Российской Федерации лица без гражданства, а также в случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации, если они не были осуждены в иностранном государстве и привлекаются к уголовной ответственности на территории Российской Федерации.

Этот принцип основан на международных обязательствах Российской Федерации по борьбе с наиболее опасными преступлениями, такими как терроризм, геноцид, угон воздушного судна, фальшивомонетничество, преступлениями, связанными с незаконными действиями с наркотическими средствами, и другими опасными преступлениями. Такого рода преступления относят к категории так называемых конвенционных преступлений в связи с тем, что государства - участники соответствующих международных соглашений принимают на себя обязательства по противодействию таким преступлениям, в том числе и обязательства по установлению за их совершение уголовной ответственности в национальном законодательстве. Так, [Конвенцией](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF88F076BB7771243AAE9156932AB1864A0A51TE0AO) о борьбе с незаконным захватом воздушных судов (Гаага, 16 декабря 1970 г.) установлено, что любое лицо на борту воздушного судна, находящегося в полете, которое:

а) незаконно, путем насилия или угрозы применения насилия или путем любой другой формы запугивания захватывает это воздушное судно, или осуществляет над ним контроль либо пытается совершить любое такое действие, или

б) является соучастником лица, которое совершает или пытается совершить любое такое действие, совершает преступление [(ст. 1)](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF88F076BB7771243AAE9156932AB1864A0A51EA1DEE5FBED518A2C719B3T80BO)

и что каждое договаривающееся государство обязуется применять в отношении такого преступления суровые меры наказания [(ст. 2)](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF88F076BB7771243AAE9156932AB1864A0A51EA1DEE5FBED518A2C719B2T800O).

Только на основе универсального принципа возможна организация совместной борьбы, координация действий в отношении преступлений рассматриваемой категории.

Реальный принцип, нашедший свое закрепление в [ч. 3 ст. 12](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71AB183T107O) УК РФ, состоит в распространении юрисдикции уголовного закона РФ на случаи, когда причиняется вред интересам Российской Федерации вне зависимости от того, что преступление было совершено за ее пределами. Согласно этой норме иностранные граждане и лица без гражданства, не проживающие постоянно в Российской Федерации, совершившие преступление вне пределов Российской Федерации, подлежат уголовной ответственности по [УК](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) РФ в случаях, если преступление направлено против интересов Российской Федерации, ее гражданина или лица без гражданства, постоянно проживающего в Российской Федерации. Все иные принципы не учитывают того, что реальный вред интересам Российской Федерации может быть причинен и деяниями, совершенными за границей. В этой связи реализация охранительной функции уголовного закона потребовала именно такого решения.

Как и в предыдущих случаях, применение положений [ч. 3 ст. 12](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71AB183T107O) УК РФ возможно лишь при условии, что совершившие преступления лица не были осуждены в иностранном государстве и привлекаются к уголовной ответственности на территории Российской Федерации.

Институт выдачи лиц, совершивших преступления, закреплен в [ст. 13](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B387T107O) УК РФ. В соответствии с положениями этой статьи [(ч. 2)](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B387T109O) иностранные граждане и лица без гражданства, совершившие преступление вне пределов Российской Федерации и находящиеся на территории Российской Федерации, могут быть выданы иностранному государству для привлечения к уголовной ответственности или отбывания наказания в соответствии с международным договором Российской Федерации. Анализ содержания данной нормы показывает, что она в определенной мере может конкурировать с действием универсального принципа. Иностранные граждане и лица без гражданства, совершившие преступление вне пределов Российской Федерации, могут быть привлечены к ответственности на ее территории (универсальный принцип), а могут быть выданы иностранному государству (институт выдачи). Вопрос о выдаче разрешается на основе взаимных двухсторонних договоров (например, договоров о правовой помощи, договоров о выдаче). Так, [ст. 1](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF88F076BB77712436A89552932AB1864A0A51EA1DEE5FBED518A2C719B3T805O) Договора между Российской Федерацией и Китайской Народной Республикой о выдаче (Москва, 26 июня 1995 г.) предусмотрена обязанность в соответствии с положениями [Договора](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF88F076BB77712436A89552932AB1864A0A51TE0AO) по соответствующей просьбе выдавать друг другу лиц, находящихся на их территории, для привлечения к уголовной ответственности или приведения приговора в исполнение. Наличие таких договоров может быть основанием предпочтения выдачи преступника, а не привлечения его к ответственности и наказания в Российской Федерации. Положение о выдаче закреплено и в Европейской [конвенции](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB7771243DAC91509E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B382T100O) о выдаче (Париж, 13 декабря 1957 г.), которую подписала Россия с оговорками и замечаниями, приведенными в Федеральном [законе](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB7771273BAB9552932AB1864A0A51EA1DEE5FBED518A2C719B3T80BO) от 25 октября 1999 г. N 190-ФЗ "О ратификации Европейской конвенции о выдаче, дополнительного протокола и второго дополнительного протокола к ней".

Институт выдачи не распространяется на случаи, когда лицу предоставлено политическое убежище, а также на случаи совершения деяний, не признаваемых преступлениями в Российской Федерации ([ст. 63](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712737AA975FCE20B9DF460856E542F958F7D919A2C51ATB02O) Конституции РФ).

Граждане Российской Федерации, совершившие преступление на территории иностранного государства, не подлежат выдаче этому государству.

§ 5. Толкование уголовного закона

Толкованием уголовного закона является разъяснение и уяснение содержания норм права, используемых в них понятий и установление воли законодателя. Толкование закона необходимо для обеспечения правильного, точного и единообразного его понимания и применения. Классификация видов толкования осуществляется в зависимости от ее оснований. Виды толкования выделяются в зависимости от субъекта толкования, его объема и способов (приемов).

По субъекту толкования различают легальное, судебное и доктринальное (научное) толкование.

**Легальным** толкованием является толкование, исходящее от органа, специально уполномоченного на это законом. Легальное толкование, даваемое органом, принявшим закон, называется аутентичным толкованием.

К примеру, [п. "б" ч. 2 ст. 158](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71BB68BT106O) УК РФ установлена ответственность за кражу, совершенную с незаконным проникновением в помещение либо иное хранилище. Содержание же понятий "помещение" и "хранилище" приведено в [примечании 3 к указанной статье](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71BB68AT108O).

Под помещением законодатель предлагает понимать строения и сооружения независимо от форм собственности, предназначенные для временного нахождения людей или размещения материальных ценностей в производственных или иных служебных целях.

Под хранилищем же понимаются хозяйственные помещения, обособленные от жилых построек, участки территории, трубопроводы, иные сооружения независимо от форм собственности, которые предназначены для постоянного или временного хранения материальных ценностей.

**Судебное** толкование - это толкование, даваемое судом. Среди судебного толкования можно выделить два вида. Первый - толкование, даваемое судом, применяющим норму уголовного закона в процессе рассмотрения конкретного уголовного дела. Такое толкование приводится в приговорах, определениях, постановлениях суда, в том числе и Верховного Суда РФ. Такое толкование обязательно только в отношении конкретного дела, поскольку судебный прецедент по российскому законодательству не является источником права. В этой связи, вынося решение по конкретному уголовному делу, суд не вправе ссылаться на решение другого суда по ранее рассмотренному этим судом делу, в том числе и на решения по конкретным делам Верховного Суда РФ. Вместе с тем следует отметить, что фактически суды нередко принимают во внимание подобного рода решения, которые служат как бы образцом для принятия собственного решения. Например, такими своеобразными образцами могут служить определения судебной коллегии по уголовным делам, постановления Президиума Верховного Суда РФ. Такой подход в применении уголовного закона не противоречит его положениям, поскольку учет решений, имевших место ранее, не является для суда обязательным, а служит лишь одним из факторов, позволяющих конкретизировать положения существующей уголовно-правовой нормы.

Второй вид судебного толкования - это судебное толкование уголовного закона высшими судебными органами, даваемое на основе изучения и обобщения практики применения уголовного закона не по конкретному делу, а по определенной категории дел. Такого рода толкование приводится в постановлениях Пленума Верховного Суда РФ. Формально разъяснения, данные в постановлениях, не обязательны для судов при вынесении решений по конкретным уголовным делам. Однако ориентация на постановления, без сомнения, существует, и весьма серьезная. Такое положение обусловлено тем, что в целом ряде случаев весьма затруднительно решить вопросы квалификации преступлений, наполнить содержанием оценочные понятия, определить порядок назначения наказания и т.д. Пленум Верховного Суда РФ дает в этом отношении выверенные рекомендации, которые способствуют правильному и единообразному применению закона. При этом уголовный закон не изменяется, не создаются новые нормы, но положения уголовного закона наполняются реальным содержанием, определяется воля законодателя, без чего применение закона было бы существенно затруднено.

Рассматривая вопрос о толковании уголовного закона, следует обратить внимание и на тот факт, что Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712437AF9457932AB1864A0A51EA1DEE5FBED518A2C719B2T807O) от 30 марта 1998 г. N 54-ФЗ "О ратификации Конвенции о защите прав человека и основных свобод и Протоколов к ней" Российская Федерация признала компетенцию Европейского суда по правам человека (ЕСПЧ) по вопросам толкования и применения [Конвенции](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB7771263FAF9056932AB1864A0A51TE0AO) о защите прав человека и основных свобод и Протоколов к ней в случаях предполагаемого нарушения ее положений Российской Федерацией, а Комитета Министров Совета Европы - по вопросам надзора за их исполнением. Это означает необходимость учета в правоприменительной деятельности и позиций ЕСПЧ.

По субъекту толкования выделяется и такой его вид, как **доктринальное**, или **научное**, толкование. Уже само название этого вида толкования показывает, что оно дается отдельными учеными, кафедрами, институтами. Примеры доктринального толкования имеются в научных статьях, учебных пособиях, учебниках, монографиях, диссертационных работах и т.п. Доктринальное, или научное, толкование не является обязательным для правоприменителей, но его наличие способствует изучению закона, его правильному пониманию, формированию правосознания, совершенствованию законодательства, что в конечном итоге отражается и на процессе применения уголовного закона, и на процессе законотворчества.

По объему толкования уголовного закона выделяются буквальное, ограничительное и распространительное толкование.

**Буквальным** называется толкование, даваемое в точном соответствии с буквой (текстом) закона. Так, в [ч. 2 ст. 6](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B381T105O) УК РФ закреплено положение, согласно которому никто не может нести уголовную ответственность дважды за одно и то же преступление. Но что означает "за одно и то же преступление"? Какие параметры при этом следует принимать во внимание? Ответ на этот вопрос дан, например, и в [Определении](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB7771233CAA9B50932AB1864A0A51EA1DEE5FBED518A2C719B2T801O) Конституционного Суда РФ от 08.04.2010 N 601-О-О, где говорится, что данный принцип исключает повторное осуждение и наказание лица за одно и то же преступление, квалификацию одного и того же преступного события по нескольким статьям уголовного закона, если содержащиеся в них нормы соотносятся между собой как общая и специальная или как целое и часть, а также двойной учет одного и того же обстоятельства одновременно при квалификации преступления и при определении вида и меры ответственности. Таким образом Конституционный Суд РФ раскрывает содержание дефиниций, что необходимо для единообразного и правильного применения уголовного закона.

К **ограничительному** относится толкование, в результате которого положениям закона придается более узкое, ограничительное содержание в сравнении с его буквальным содержанием. Так, например, в соответствии с [п. "б" ч. 1 ст. 58](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71BB783T100O) УК РФ отбывание лишения свободы в исправительных колониях общего режима назначается мужчинам, осужденным к лишению свободы за совершение тяжких преступлений, ранее не отбывавшим лишение свободы. Но в [пункте 9](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB7771263BAF945C932AB1864A0A51EA1DEE5FBED518A2C719B2T80AO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 12 ноября 2001 г. N 14 "О практике назначения судами видов исправительных учреждений" под ранее отбывавшими лишение свободы предлагается понимать только тех лиц, в отношении которых судимость за совершенное преступление не была снята или погашена <1>. Поэтому к рассматриваемой категории относятся не лица вообще, ранее не отбывавшие лишение свободы, а только отбывавшие ранее этот вид наказания при условии сохранения судимости. Таким образом, при ограничительном толковании уголовный закон распространяется не на все случаи, которые им буквально охватываются.

--------------------------------

<1> БВС РФ. 2000. N 6.

**Распространительное** толкование состоит в придании уголовному закону более широкого смысла по сравнению с его буквой (текстом). При распространительном толковании уголовный закон применяется к более широкому кругу случаев, чем это буквально указано в законе, но эти случаи смыслом закона охватываются.

К примеру, разъясняя содержание такого квалифицирующего признака убийства, как убийство, сопряженное с изнасилованием или насильственными действиями сексуального характера ([п. "к" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B687T107O) УК РФ), Пленум Верховного Суда РФ в [п. 13](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712C3BA89650932AB1864A0A51EA1DEE5FBED518A2C719B0T805O) Постановления от 27 января 1999 г. N 1 "О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)" указал, что под убийством, сопряженным с изнасилованием или насильственными действиями сексуального характера, следует понимать убийство в процессе совершения указанных преступлений или с целью их сокрытия, а также совершенное, например, по мотивам мести за оказанное сопротивление при совершении этих преступлений. Таким образом, понятие сопряженности распространено на два указанных обстоятельства, а не только на ситуации, связанные с непосредственным выполнением объективной стороны изнасилования и насильственных действий сексуального характера.

Или другой пример. В соответствии с [примечанием 1 к ст. 285](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A7TC05O) УК РФ должностными лицами признаются лица, постоянно, временно или по специальному полномочию осуществляющие функции представителя власти либо выполняющие организационно-распорядительные, административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждениях, государственных корпорациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. Таковы признаки, указанные в законе. При этом используемые в [примечании](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A7TC05O) понятия законом не раскрываются. Их дефиниции даны Пленумом Верховного Суда РФ. В частности, понятие организационно-распорядительных функций было дано в [п. 3](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB7771243CAD93549A77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B383T109O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10.02.2000 N 6 "О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе" (ред. от 06.02.2007) и звучало оно следующим образом: "...организационно-распорядительные функции включают в себя, например, руководство коллективом, расстановку и подбор кадров, организацию труда или службы подчиненных, поддержание дисциплины, применение мер поощрения и наложение дисциплинарных взысканий" <1>. В дальнейшем данный подход к понятию организационно-распорядительных функций был признан слишком узким и поэтому в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 16.10.2009 N 19 "О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностных полномочий" [(п. 4)](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712C3CAD9357932AB1864A0A51EA1DEE5FBED518A2C719B3T80AO) под указанными функциями предлагалось понимать уже не только полномочия по руководству коллективом, но и полномочия лиц по принятию решений, имеющих юридическое значение и влекущих определенные юридические последствия (например, по выдаче медицинским работником листка временной нетрудоспособности, установлению работником учреждения медико-социальной экспертизы факта наличия у гражданина инвалидности, приему экзаменов и выставлению оценок членом государственной экзаменационной (аттестационной) комиссии) <2>.

--------------------------------

<1> БВС РФ. 2000. N 4.

<2> БВС РФ. 2009. N 12.

Распространительное толкование уголовного закона следует отличать от аналогии его применения. Отличие состоит в том, что аналогия применения закона заключается в распространении его действия на случаи, не вытекающие ни из содержания, ни из смысла закона, но имеющие сходство, например по степени общественной опасности, по характеру совершенного преступления, с теми случаями, на которые закон распространяется. Применение аналогии способно привести к существенным нарушениям законности, прав и свобод человека и гражданина. В настоящее время аналогия уголовного закона не применяется. Ранее она до 1958 г. имела место.

В целях уяснения точного содержания и смысла уголовного закона применяются различные приемы (способы) его толкования. По данному основанию выделяются следующие виды толкования: грамматическое, систематическое, историческое.

При **грамматическом** толковании текст закона анализируется с позиций грамматики и этимологии. Его содержание уясняется с использованием правил грамматики и синтаксиса (наличие соединительных или разделительных союзов, знаков препинания, связи между терминами, установление первоначальной словообразовательной структуры, раннего значения слова и т.п.). Этот способ необходим в связи с тем, что построение текста существенно влияет на его содержание.

**Систематическое** толкование представляет собой уяснение смысла уголовно-правовой нормы в сопоставлении, установлении ее связей с другими нормами закона, в том числе и закона иной отрасли законодательства, установлении места данной нормы в системе законодательства. Значение систематического толкования наиболее ярко проявляется при уяснении содержания ссылочных и бланкетных норм.

**Исторический** способ толкования состоит в уяснении смысла закона с позиций условий его принятия, обстановки, в которой он создавался, истории становления и развития соответствующих институтов уголовного права, отдельных норм.

Как было отмечено выше, все виды толкования уголовного закона служат достижению цели уяснения его содержания, смысла, обеспечения правильного применения закона, но при этом толкование не должно менять объем содержания закона или иным способом искажать выраженную в нем волю законодателя.

Глава 4. УГОЛОВНО-ПРАВОВЫЕ ОТНОШЕНИЯ И

УГОЛОВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

§ 1. Уголовно-правовые правоотношения

В теории права существуют два основных подхода к понятию правоотношений. С одной стороны, правоотношением признается фактическое общественное отношение, урегулированное нормами права, а с другой, под правоотношением понимается общественное отношение, которое возникает в результате воздействия норм права на фактическое отношение <1>. Хотя оба приведенных подхода основаны на том, что правоотношением признается результат воздействия нормы права на фактическое общественное отношение, представляется предпочтительной все же первая позиция, поскольку источником возникновения фактического отношения являются в первую очередь социально-экономические факторы, а норма права переводит их на иной уровень, уровень правоотношений.

--------------------------------

<1> См.: Комаров С.А. Общая теория государства и права. М., 1997. С. 287.

Кроме того, в общей теории права правоотношения подразделяются на регулятивные, возникающие в результате правомерного поведения, и охранительные, возникающие при неправомерном поведении. Имеются и иные основания классификации правоотношений <1>. Однако среди классификации правоотношений нас будут интересовать именно охранительные правоотношения, так как правоотношения, возникающие в результате совершения преступления, относятся к этому виду.

--------------------------------

<1> См., напр.: Алексеев С.С. Проблемы теории права. Свердловск, 1972. Т. 1. С. 267.

Правоотношения являются предметом правового регулирования. Уголовные правоотношения являются предметом регулирования уголовного права, в задачи которого входит воздействие на поведение людей, с тем чтобы обеспечить охрану прав и свобод человека и гражданина, собственности, общественного порядка и общественной безопасности, окружающей среды, конституционного строя Российской Федерации от преступных посягательств, обеспечить мир и безопасность человечества, а также предупреждение преступлений ([ст. 2](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B382T103O) УК РФ). Для существования правоотношений необходимо наличие соответствующих субъектов, обладающих комплексом прав и обязанностей. Правоотношения имеют время своего возникновения и прекращения. И наконец, для возникновения правоотношений необходимо определенное событие (юридический факт).

Таким основанием возникновения уголовно-правовых отношений является событие совершения преступления (юридический факт). Однако этот юридический факт порождает не только уголовно-правовые, но также и уголовно-процессуальные, уголовно-исполнительные правоотношения. Различия между ними проявляются прежде всего в зависимости от предмета правового регулирования. Так, уголовным законодательством устанавливаются основание и принципы уголовной ответственности, определяется, какие опасные для личности, общества или государства деяния признаются преступлениями, и устанавливаются виды наказаний и иных мер уголовно-правового характера за совершение преступлений. Уголовно-процессуальный [кодекс](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96579E77BB8E130653EDT102O) РФ определяет порядок уголовного судопроизводства, а Уголовно-исполнительный [кодекс](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AC90539F77BB8E130653EDT102O) РФ регулирует порядок и условия исполнения и отбывания наказаний, определяет средства исправления осужденных, охраны их прав, свобод и законных интересов, оказания осужденным помощи в социальной адаптации. Таким образом, по отношению к уголовному (материальному праву) уголовно-процессуальное законодательство является процедурным, регулирующим правоотношения в сфере уголовного судопроизводства по поводу преступления и наказания, установленных уголовным законом. Уголовно-исполнительное законодательство регулирует отношения, связанные уже с исполнением наказания, определенного уголовным законом и назначенного в порядке, установленном уголовно-процессуальным.

Уголовные правоотношения выделяет и юридический факт, на основании которого они возникают. В литературе единого подхода к пониманию этого вопроса нет. Одни криминалисты связывают возникновение уголовно-правовых отношений с возбуждением уголовного дела, привлечением лица в качестве обвиняемого <1>. В соответствии со [ст. 140](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96579E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C718B385T107O) УПК РФ поводами для возбуждения уголовного дела служат: 1) заявление о преступлении; 2) явка с повинной; 3) сообщение о совершенном или готовящемся преступлении, полученное из иных источников; 4) постановление прокурора о направлении соответствующих материалов в орган предварительного расследования для решения вопроса об уголовном преследовании, а основанием для возбуждения уголовного дела является наличие достаточных данных, указывающих на признаки преступления. [Статьей 171](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96579E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C718B18BT103O) УПК РФ установлено, что постановление о привлечении в качестве обвиняемого выносится при наличии достаточных доказательств, дающих основания для обвинения лица в совершении преступления. Все перечисленные обстоятельства, во-первых, могут быть достаточно далеки по времени от момента совершения преступления, и, во-вторых, они могут и не иметь места вообще (не установлено виновное лицо, не собрано достаточных доказательств и т.п.). Но тем не менее при событии совершения преступления уголовный закон уже нарушен, преступление совершено, возникли соответствующие права и обязанности у субъектов правоотношений. Поэтому представляется более правильным соотносить возникновение уголовно-правовых отношений не с процессуальными моментами, а с нарушением установленного уголовным законом запрета, последствием которого является возникновение обязанности лица, совершившего преступление, нести ответственность за совершенное деяние и права, а также обязанности государства установить виновного и применить к нему меры, предусмотренные уголовным законом. В этой связи трудно также согласиться с позицией о возникновении уголовно-правового отношения с момента вынесения обвинительного приговора или вступления его в законную силу <2>. Дело в том, что приговор устанавливает, констатирует факт совершения преступления конкретным лицом и на основе этой констатации назначается наказание за деяние, совершенное ранее. Приговор суда в этом плане ретроспективен, а преступность и наказуемость деяния определяются в соответствии с законом, действовавшим на момент совершения преступления ([ч. 1 ст. 9](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B380T103O) УК РФ). Таким образом, именно с моментом совершения преступления связано появление субъектов, возникновение прав и обязанностей, иными словами - возникновение уголовно-правовых отношений. В отличие от указанного материального основания возникновения правоотношений уголовно-процессуальные и во многом уголовно-исполнительные правоотношения можно соотнести с определенными процессуальными фактами. Последние правоотношения возникают с момента вступления приговора суда в законную силу, поскольку исполнение наказания возможно только при наличии этого юридического факта.

--------------------------------

<1> См., напр.: Санталов А.И. Теоретические вопросы уголовной ответственности. Л., 1982. С. 50; Марцев А.И. Уголовная ответственность как средство предупреждения преступлений. Омск, 1980. С. 23.

<2> См., напр.: Ной И.С. Личность и уголовная ответственность. Саратов, 1979. С. 9, 10.

Однако при предлагаемом нами подходе к решению вопроса о моменте возникновения уголовно-правовых отношений может возникнуть вопрос о соответствии такого решения положениям [ч. 1 ст. 49](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712737AA975FCE20B9DF460856E542F958F7D919A2C611TB0AO) Конституции РФ о том, что 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. Не означает ли приведенное положение [Конституции](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712737AA975FCE20B9DF460856E542F958F7D919A2C611TB0AO) РФ, что уголовно-правовые отношения могут иметь место лишь с момента вступления приговора в законную силу? На этот вопрос следует ответить отрицательно. В [Конституции](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712737AA975FCE20B9DF460856E542F958F7D919A2C611TB0AO) речь идет о доказанности виновности конкретного лица в совершении преступления. Но доказанность - категория процессуальная, а материальные уголовно-правовые отношения возникают вне зависимости от доказанности вины. Отсутствие доказанности не означает отсутствия преступления, отсутствия у виновного обязанности претерпеть негативные последствия, не исключает обязанности государства осуществлять уголовное преследование, чтобы в конечном итоге все-таки установить виновного и привлечь его к уголовной ответственности. Охранительные уголовно-правовые отношения возникают именно с момента совершения посягательства на охраняемые уголовным законом объекты, а права и обязанности субъектов правоотношений реализуются в связи с совершением определенных процессуальных действий.

Однако совершение преступления является хотя и основным, но не единственным юридическим фактом, влекущим возникновение уголовно-правовых отношений. Таким основанием может быть и совершение общественно опасного деяния, когда оно совершается в состоянии невменяемости. В таких случаях к лицу, не подлежащему уголовной ответственности, применяются принудительные меры медицинского характера в случаях, когда психические расстройства связаны с возможностью причинения этим лицом иного существенного вреда либо с опасностью для себя или иных лиц.

По мере развития уголовно-правовых отношений права и обязанности субъектов могут изменяться. Юридическим фактом, служащим основанием изменения уголовно-правовых отношений, может быть поведение виновного (например, злостное уклонение от отбывания наказания, невыполнение условий отсрочки отбывания наказания) и др.

Прекращение уголовно-правовых отношений связано с группой юридических фактов. К их первому виду можно отнести юридические факты, с которыми закон связывает освобождение от уголовной ответственности: деятельное раскаяние ([ст. 75](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B085T102O) УК РФ), примирение с потерпевшим ([ст. 76](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B085T105O) УК РФ), истечение сроков давности ([ст. 78](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B085T109O) УК РФ) и др. Прекращение уголовно-правовых отношений возможно и вследствие наступления юридических фактов, при которых лицо безусловно освобождается от наказания: освобождение от наказания в связи с изменением обстановки ([ст. 80.1](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71BB781T104O) УК РФ), освобождение от наказания в связи с болезнью ([ст. 81](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B783T101O) УК РФ), истечение сроков давности обвинительного приговора суда ([ст. 83](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B782T101O) УК РФ), акты амнистии и помилования ([ст. ст. 84](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B781T101O), [85](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B781T104O) УК РФ) и иные юридические факты. Наличие любых из вышеперечисленных юридических фактов одновременно означает и отсутствие судимости. Судимость означает наличие особого правового состояния, имеющего уголовно-правовое значение. Поэтому к группе юридических фактов, прекращающих уголовно-правовые отношения, следует отнести и истечение сроков погашения судимости или ее снятие.

§ 2. Понятие уголовной ответственности

Вопрос о понятии уголовной ответственности в теории уголовного права до настоящего времени решается неоднозначно. Среди предлагаемых подходов к решению этой проблемы можно выделить три следующих направления. Первое заключается в подходе к уголовной ответственности как к реализации прав и обязанностей субъектов уголовно-правовых отношений, т.е. государства в лице соответствующих органов и лица, совершившего преступление. При этом сторонники данной позиции не включают в содержание ответственности уголовно-процессуальные отношения как формы установления уголовно-правовых отношений и уголовно-исполнительные отношения как формы реализации уголовно-правовых отношений <1>. Вторым подходом к определению понятия уголовной ответственности является отнесение к ее содержанию обязанности лица, совершившего преступление, нести ответственность, претерпеть определенные негативные последствия в соответствии с уголовным законом <2>. Сторонники третьего направления рассматривают уголовную ответственность в позитивном аспекте как ответственность, лежащую в основе правомерного поведения и состоящую в осознании субъектом установленной обязанности не совершать деяний, запрещенных уголовным законом <3>. В литературе делаются также попытки объединения нескольких позиций по вопросу о понятии и содержании ответственности в единую. К примеру, В.И. Омигов и С.А. Исимов полагают, что "уголовная ответственность - это установленная законом мера должного поведения, соответствующая охранительной стороне социальных ролей участников общественных отношений, проявляющаяся в совокупности обязанностей не совершать преступление и реализующаяся в форме добровольного соблюдения данных обязанностей, а в случае их виновного нарушения - посредством принудительного воздействия со стороны государства" <4>.

--------------------------------

<1> См.: Уголовное право. Общая часть: Учеб. / Под ред. проф. Л.Д. Гаухмана и С.В. Максимова. М., 2004. С. 83.

<2> См., напр.: Астемиров З.А. Уголовная ответственность и наказание несовершеннолетних. М., 1970. С. 10.

<3> См.: Елеонский В.А. Уголовная ответственность и воспитание позитивной ответственности личности. Рязань, 1977. С. 27.

<4> Омигов В.И., Исимов С.А. Уголовное право: Курс лекций. Пермь, 2001. Т. 1. Общая часть. С. 53.

Вероятно, все изложенные выше позиции заслуживают внимания, поскольку в той или иной мере отражают присущие уголовной ответственности свойства. Но при этом важно, как справедливо отметил А.В. Наумов, "правильно определить целевую направленность таких подходов и сферу их практического применения" <1>.

--------------------------------

<1> Наумов А.В. Указ. соч. С. 244.

Ответственность, т.е. "необходимость, обязанность отвечать за свои действия, поступки, быть ответственным за них" <1>, можно рассматривать, как это принято в философской литературе, в активном (ответственность за будущее поведение) и ретроспективном (ответственность за совершенные поступки) планах. В первом значении понятие ответственности чаще всего используется в моральном, этическом аспектах, где под ответственностью понимается внутреннее регулирование поведения человека, основанное на его воспитании, воспринятых нормах нравственности, понятии должного. Именно из этих позиций, думается, исходят сторонники позитивистского подхода к вопросам уголовной ответственности. Однако сфера применения такого подхода лежит вне совершения преступления и поэтому вряд ли может быть воспринята в полном объеме с позиций уголовного права. В соответствии со [ст. 8](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B381T109O) УК РФ основанием уголовной ответственности является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления. Уголовная ответственность может возникнуть и быть реализована только в рамках уголовно-правовых отношений, которые возникают лишь с момента совершения преступления. Следовательно, до наступления необходимого для уголовно-правовых отношений юридического факта, т.е. до совершения преступления, основания ответственности и сама ответственность отсутствуют, что не позволяет отнести к уголовной ответственности осознание индивидом обязанности не совершать преступления. Очевидно, что уголовный закон связывает понятие ответственности не с наличием убеждения в необходимости правопослушного поведения, а как раз с отступлением от него.

--------------------------------

<1> Ожегов С.И. Словарь русского языка. М., 1984. С. 401.

В связи с этим более предпочтительными представляются точки зрения, согласно которым уголовной ответственностью являются обязанность отвечать за содеянное и фактическая реализация этой обязанности. Несмотря на некоторые различия в подходах к определению уголовной ответственности, указанные позиции достаточно близки. Дело в том, что сторонники первой позиции не ограничивают ответственность только наличием соответствующей обязанности лица, совершившего преступление, но и говорят о реализации этой ответственности как о фактически наступивших негативных последствиях для такого лица, а именно о государственных принудительных мерах, правоограничениях, применяемых к лицу, совершившему преступление.

Среди указанных мер ведущая роль принадлежит наказанию. Однако понятие наказания не следует отождествлять с понятием ответственности. Уголовная ответственность - понятие более широкое, включающее в себя не только наказание, но и иные уголовно-правовые меры. Данный вывод основан на том, что рассматриваемые понятия разграничиваются и самим законодателем. Так, в [ч. 2 ст. 2](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B382T104O), [ч. 2 ст. 7](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B381T108O) УК РФ указывается на наказание и иные меры уголовно-правового характера. В [части 1 ст. 10](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B380T106O) УК РФ говорится о наказании и ухудшении положения лица иным образом, что возможно только в рамках уголовного закона. К иным мерам уголовно-правового характера, не являющимся наказанием, относятся, например, принудительные меры медицинского характера, не являющиеся наказанием, условное осуждение, при котором реально наказание не отбывается. Несомненно, подобные меры, предусмотренные [УК](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) РФ, входят в содержание уголовной ответственности, а виновный от нее не освобождается. В то же время трудно согласиться с позицией, согласно которой содержанием уголовной ответственности охватываются все без исключения меры уголовно-правового воздействия. Представляется, что ряд таких мер лежит за пределами ответственности. Так, согласно [ст. 90](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71BB780T104O) УК РФ несовершеннолетнему, освобожденному от уголовной ответственности, могут быть назначены принудительные меры воспитательного воздействия. Исходя из буквы закона, в этом случае следует признать, что указанные меры в содержание уголовной ответственности, от которой лицо освобождено, не входят, хотя и находятся в рамках уголовно-правовых отношений. Аналогично следует решать и вопрос о принудительных мерах медицинского характера, применяемых в отношении невменяемого, совершившего общественно опасное деяние, но не подлежащего уголовной ответственности. При этом само освобождение от уголовной ответственности, о чем более подробно будет сказано ниже, следует признать формой ее реализации, а меры, следующие за освобождением или в случае непривлечения к уголовной ответственности, - находящимися вне ее пределов.

Таким образом, уголовная ответственность подразделяется на наказание и иные меры уголовно-правового характера, применяемые только в рамках ее реализации.

Поскольку уголовная ответственность включает в себя две вышеуказанные составляющее, можно выделить два ее вида: с назначением наказания и без назначения наказания. Так, основания освобождения от уголовной ответственности и от наказания предусмотрены разными главами ([11](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B085T101O) и [12](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B084T109O)) УК РФ. Это означает, что уголовная ответственность может иметь место и без наказания, но наказание возможно только в условиях уголовной ответственности как ее составная часть. При назначении наказания уголовная ответственность состоит в порицании со стороны государства поведения виновного, что выражается в обвинительном приговоре и назначении наказания за совершенное преступление. В случае же обвинительного приговора без назначения наказания уголовная ответственность состоит только в порицании, осуждении лица (согласно [п. 5 ст. 302](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96579E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71BB38BT103O) УПК РФ обвинительный приговор постановляется:

1) с назначением наказания, подлежащего отбыванию осужденным;

2) с назначением наказания и освобождением от его отбывания;

3) без назначения наказания).

Следует также отметить, что уголовная ответственность сопряжена и с мерами уголовно-процессуального принуждения, которые могут быть преобразованы в меры государственного принуждения в материально-правовом плане. Например, в соответствии с [ч. 3 ст. 72](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A7CFT10AO) УК РФ время содержания лица под стражей до судебного разбирательства засчитывается в сроки лишения свободы, принудительных работ, содержания в дисциплинарной воинской части и ареста из расчета один день за один день, ограничения свободы - один день за два дня, исправительных работ и ограничения по военной службе - один день за три дня, а в срок обязательных работ - из расчета один день содержания под стражей за восемь часов обязательных работ.

[Частью 4 этой же статьи](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B087T104O) УК РФ установлено, что время содержания лица под стражей до вступления приговора суда в законную силу и время отбытия лишения свободы, назначенного приговором суда за преступление, совершенное вне пределов Российской Федерации, в случае выдачи лица на основании [ст. 13](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B387T107O) УК РФ засчитывается из расчета один день за один день.

В [части 5 ст. 72](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B087T105O) УК РФ содержится положение, согласно которому при назначении осужденному, содержавшемуся под стражей до судебного разбирательства, в качестве основного вида наказания штрафа, лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью суд, учитывая срок содержания под стражей, смягчает назначенное наказание или полностью освобождает его от отбывания этого наказания.

Таким образом, меры уголовно-процессуального характера, призванные обеспечить предотвращение сокрытия обвиняемого или подозреваемого от дознания, предварительного следствия или суда; продолжения преступной деятельности; угрозы свидетелю, иным участникам уголовного судопроизводства, уничтожения доказательств либо иного воспрепятствования производству по уголовному делу, а также обеспечить исполнение приговора в указанных выше случаях, становятся составной частью уголовной ответственности.

При решении вопроса о содержании уголовной ответственности необходимо обратить внимание и еще на одно обстоятельство. В соответствии со [ст. 5](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B381T101O) УК РФ лицо подлежит уголовной ответственности только за те общественно опасные действия (бездействие) и наступившие общественно опасные последствия, в отношении которых установлена его вина. В этой связи можно сказать, что наступление уголовной ответственности возможно именно с момента установления вины, которая согласно [ст. 49](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712737AA975FCE20B9DF460856E542F958F7D919A2C611TB0AO) Конституции РФ определяется судом: "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". Таково общее правило. Однако законодательству известны и исключения, когда факт совершения лицом преступления признается не судом, а иными органами. Например, в соответствии со [ст. 75](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71AB08AT101O) УК РФ лицо, впервые совершившее преступление небольшой или средней тяжести, может быть освобождено от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием. На основании [ст. 28](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96579E77BB8E130653ED12B148B99C14A0TC06O) УПК РФ уголовное преследование в этом случае может прекратить суд, а также следователь и дознаватель с согласия соответствующих должностных лиц, что влечет за собой и прекращение уголовного дела. Таким образом, во-первых, освобождение от уголовной ответственности возможно в отношении лица, которое привлечено к ней в связи с совершением этим лицом преступления, и, во-вторых, это освобождение может быть реализовано и на досудебной стадии. Поэтому вряд ли можно говорить о том, что уголовная ответственность начинается только с момента вступления в законную силу обвинительного приговора суда. Здесь необходимо отметить, что прекращение уголовного преследования и уголовного дела по нереабилитирующим основаниям возможно только с согласия подозреваемого или обвиняемого, т.е. фактически при признании ими своей вины.

Однако в чем же тогда в подобных случаях выражается уголовная ответственность? Думается, в той отрицательной морально-политической оценке государством и обществом совершенного деяния и лица, которое его совершило. Такая оценка прослеживается уже в самом факте возбуждения против лица уголовного дела. Правда, эта оценка может быть и ошибочной. В этих случаях следует признать, что к уголовной ответственности лицо привлекалось неосновательно, а причиненный такому лицу ущерб подлежит возмещению.

Таким образом, вероятно, содержание уголовной ответственности следует понимать более широко, чем реальное претерпевание негативных последствий, связанных с наказанием или иными мерами уголовно-правового характера. В то же время и сведение содержания уголовной ответственности только к обязанности претерпеть такие последствия также вряд ли можно признать справедливым. Например, в случае, когда виновный не установлен, обязанность претерпеть отрицательные для него последствия не исчезает, но ответственность очевидно не наступает. Конечно, при отсутствии обязанности не должно быть речи и об ответственности. Наличие рассматриваемой обязанности является ее обязательным условием, но в содержание ответственности, думается, не входит, поскольку обязанность представляет собой лишь меру должного поведения, обязательность которого может быть обеспечена принуждением. Ответственность же в рассматриваемом аспекте - это всегда наличие определенного негатива для лица, на которое эта ответственность распространена.

Как видно из вышеизложенного, уголовная ответственность представляет собой сложный правовой институт. С ним связаны право и обязанность государства применить меры правового воздействия к лицу, совершившему преступление, и обязанность такого лица претерпеть негативные последствия, и реальное претерпевание этих последствий. Однако, поскольку речь идет именно об ответственности лица, совершившего преступление, в содержание понятия уголовной ответственности права и обязанности государства не включаются.

К содержанию уголовной ответственности не отнесено нами и состояние судимости, поскольку оно является особым правовым состоянием лица, являющимся последствием уголовной ответственности, но не самой ответственностью, хотя это состояние находится в рамках уголовно-правовых отношений.

Подводя итог, понятие уголовной ответственности можно определить как отрицательную оценку деяния и лица, его совершившего, со стороны общества и государства, а также претерпевание этим лицом негативных последствий в случае применения к нему уголовного наказания или иных мер уголовно-правового характера при освобождении от наказания. При этом в данном контексте под освобождением от наказания понимается освобождение от наказания, освобождение от отбывания наказания и освобождение от реального отбывания наказания.

Уголовная ответственность может быть реализована в нескольких формах. Основной формой ее реализации является наказание. Но реализация уголовной ответственности возможна и без назначения наказания. Так, в соответствии с [ч. 1 ст. 92](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B784T106O) УК РФ несовершеннолетний может быть освобожден от наказания с применением к нему принудительных мер воспитательного воздействия. Следующей формой реализации уголовной ответственности следует признать ответственность без реального отбывания наказания, например условное осуждение ([ст. 73](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B087T106O) УК РФ), которое применяется в случае, если суд придет к выводу о возможности исправления осужденного без реального отбывания наказания. Предусмотрена законом и возможность реализации уголовной ответственности при безусловном освобождении от наказания. Так, [ст. 80.1](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71BB781T104O) УК РФ установлено, что лицо, впервые совершившее преступление небольшой или средней тяжести, освобождается судом от наказания, если будет установлено, что вследствие изменения обстановки это лицо или совершенное им преступление перестали быть общественно опасными. И наконец, еще одной формой реализации ответственности является освобождение от нее при наличии условий, указанных в нормах [гл. 11](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B085T101O) УК РФ. Но при этом деяние и лицо, его совершившее, получают отрицательную оценку, а освобождение осуществляется по нереабилитирующим основаниям. К примеру, [ст. 76](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B085T105O) УК РФ основанием освобождения лица, впервые совершившего преступление небольшой или средней тяжести, признает примирение с потерпевшим и заглаживание причиненного вреда.

Таким образом, уголовная ответственность является особой разновидностью юридической ответственности, представляет собой сложный юридический феномен, реализующийся в ряде форм, предусмотренных уголовным законом.

§ 3. Основание уголовной ответственности

Вопрос об основании уголовной ответственности имеет не только уголовно-правовое, но и политическое, общегражданское звучание. Подход к решению этой проблемы во многом определяет уровень правового развития государства, гарантированность прав и свобод человека и гражданина.

Проблема оснований ответственности имеет глубокие корни. Ее решению были посвящены многочисленные труды философов и юристов. В зависимости от используемых подходов их можно разделить на две группы: **индетерминистов** и **детерминистов**. Сторонники первого направления основывались на постулате о полной, ничем не ограниченной свободе воли человека и, следовательно, основанием ответственности считали его злую волю. Детерминисты признавали, что поведение человека определяется не только его волей, но и внешней средой. Окончательно этот вопрос до настоящего времени не нашел однозначного решения. Однако, не отрицая значимости влияния внешней среды на поведение человека, все же решающее значение, как представляется, имеют сознание человека, его поведенческие установки. Поведение человека многовариантно при одних и тех же объективных условиях, а факторы, абсолютно жестко детерминирующие поведение, наукой не выявлены.

Наука уголовного права и российское уголовное законодательство основанием уголовной ответственности полагают только осознанное поведение человека, совершение им общественно опасного деяния - преступления. Такой подход к основанию уголовной ответственности имел место не всегда. На теорию уголовного права раннего советского периода серьезное влияние оказывала социологическая школа. Ее сторонники полагали, что оценка опасности преступления зависит не от его характера, вида или рода, а от характера субъекта преступления, степени опасности и антисоциальности правонарушителя <1>. И хотя эта теория не была воспринята законодательством в полной мере, в отдельных нормах уголовного закона предусматривалась возможность применения уголовного наказания к лицам, в чьих действиях отсутствовал состав преступления. Например, в [ст. 58-1в](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF84ED77BB7771243BAC9653932AB1864A0A51EA1DEE5FBED518A2C719B2T803O) УК РСФСР 1926 г. говорилось о том, что совершеннолетние члены семьи изменника, совместно с ним проживавшие или находившиеся на его иждивении к моменту совершения преступления, подлежат лишению избирательных прав и ссылке в отдаленные районы Сибири на 5 лет.

--------------------------------

<1> См., напр.: Берман Я. К вопросу об уголовном кодексе социалистического государства // Пролетарская революция и право. 1919. N 2. С. 12; Материалы НКЮ. 1920. Вып. 7.

Однако, несмотря на имевшие место отступления, российское уголовное право признавало основанием уголовной ответственности наличие в деянии признаков состава преступления. На этом основополагающем принципе построен и действующий УК РФ, [ст. 8](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B381T109O) которого установлено единственное основание уголовной ответственности - совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного уголовным законом. Никакие другие обстоятельства, как то: социальный статус человека, его происхождение, вероисповедание, национальность и т.д., не могут служить основанием ответственности и порождать уголовно-правовые отношения.

В определении основания уголовной ответственности прослеживается взаимосвязь понятий преступления и состава преступления. В [ст. 14](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B386T103O) УК РФ приведено абстрактное понятие преступления, определяемого как виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное Уголовным [кодексом](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) под угрозой наказания. Но преступления вообще в реальности не существует. Есть конкретные преступления: убийство, кража, разбой и т.д. Для того чтобы установить, является ли конкретное деяние преступлением, необходимо определить, содержит ли оно (деяние) состав какого-либо преступления. Только в этом случае о деянии можно говорить как о преступлении.

Анализ состава преступления позволяет выявить объективные и субъективные признаки преступления, его характер, степень общественной опасности, установить, под действие какой уголовно-правовой нормы подпадает то или иное деяние, и установить наказание, которое может быть назначено за совершение преступления. Состав преступления образуют четыре группы признаков, которые называются элементами состава преступления.

К **объективным** элементам состава преступления относятся объект (общественные отношения, которым преступлением причиняется вред) и объективная сторона (действие, бездействие, запрещенные уголовным законом; общественно опасные последствия и причинная связь между последствиями и деянием). Эти элементы состава, выражающиеся в совершении конкретного запрещенного уголовным законом деяния и причинении вреда охраняемым уголовным законом общественным отношениям, являются объективным основанием уголовной ответственности.

**Субъективными** элементами состава преступления являются субъективная сторона и субъект преступления. Субъективная сторона выражается виной в форме умысла или неосторожности. Необходимость установления субъективной стороны вытекает из положений [ст. 5](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B381T100O) УК РФ об ответственности только за те действия (бездействие), в отношении которых установлена вина лица, и о запрете объективного вменения, т.е. уголовной ответственности за невиновное причинение вреда. К элементам состава преступления отнесен и субъект преступления. Данное положение означает, что уголовной ответственности подлежит не любое лицо, совершившее общественно опасное деяние, а только лицо, достигшее установленного законом возраста уголовной ответственности и вменяемое, т.е. способное отдавать отчет в своих действиях и руководить ими. Негативное субъективное отношение соответствующего лица к уголовно-правовому запрету является субъективным основанием уголовной ответственности. Уголовная ответственность является категорией материального права. Ее основанием также может быть лишь материально-правовая категория. Это означает, что основанием уголовной ответственности может быть только реальное явление, обладающее юридическими признаками, - совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления.

Положение об основании уголовной ответственности получило свое дальнейшее развитие в нормах [Общей](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B383T106O) и [Особенной частей](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B680T101O) УК, где определены формы вины, признаки невменяемости, условия ответственности за неоконченное преступление и т.д., а также признаки конкретных составов преступлений и наказание за совершение преступлений.

Глава 5. ПОНЯТИЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

§ 1. Понятие и признаки преступления

Определение преступления содержится в [ст. 14](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B386T103O) УК РФ, в соответствии с которой преступлением признается виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное Уголовным [кодексом](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) под угрозой наказания. В [статье](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B386T103O) исчерпывающе названы признаки преступления: **общественная опасность, противоправность, виновность** и **наказуемость**. Все эти признаки обязательно должны быть присущи совершенному деянию, признаваемому преступлением <1>.

--------------------------------

<1> Н.Ф. Кузнецова, возражая против термина "признак преступления", считает, что общественная опасность, противоправность, виновность и наказуемость - это не просто признаки, словесные описания, а свойства преступления (Российское уголовное право / Под ред. Э.Ф. Побегайло. М., 2008. Т. 1. Общая часть. С. 138).

**Деяние** - это собирательный термин, обозначающий внешний акт общественно опасного поведения человека. Оно включает две отличающиеся по внешнему выражению формы общественно опасного поведения. В [ч. 2 ст. 14](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B386T104O) УК РФ пояснено, что деяние может иметь форму действия (т.е. активного поведения) либо бездействия (т.е. пассивного поведения, выражающегося в несовершении конкретного действия, которое лицо обязано и могло совершить).

Как и все поступки (поведение) человека, преступное деяние представляет собой психофизиологическое явление. Его физиологическая сторона характеризуется активным или пассивным поведением. В основе психологической характеристики любого деяния лежит осознанность <1>. Совокупность этих двух характеристик деяния позволяет назвать ряд ситуаций, когда отсутствие одной из них исключает понимание деяния как преступного. Например, при физическом принуждении либо в обстановке непреодолимой силы (неявка военнослужащего в срок из увольнения в свою часть из-за крушения поезда; наводнение, препятствующее врачу оказать помощь больному; лесные пожары) человек лишен физической возможности действовать. В иных ситуациях у него может отсутствовать осознанность своего поведения (например, рефлекторные движения, действия невменяемого либо лица, не достигшего возраста уголовной ответственности).

--------------------------------

<1> Н.Ф. Кузнецова считает, что психологически всякое человеческое действие (бездействие) обладает мотивированностью и целенаправленностью (Российское уголовное право. Общая часть / Под ред. Л.В. Иногамовой-Хегай, В.С. Комисарова, А.И. Рарога. М., 2006. С. 55, 56).

Вопрос о признании деяния преступным, когда вред охраняемым уголовным законом общественным отношениям причиняется при психическом принуждении, но при этом лицо имеет возможность руководить своими действиями ([ст. 40](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B285T106O) УК РФ), решается с учетом положений [ст. 39](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B285T101O) УК РФ о крайней необходимости.

Законодатель, ученые и правоприменители стоят на позиции признания преступным только деяния (действия, бездействия), но никак не убеждений, высказанных на страницах дневника, намерений, до тех пор пока они не воплотятся во внешний акт общественно опасного поведения человека. Так называемое обнаружение умысла (лицо рассказывает своим знакомым о намерении оскорбить судью) закон не признает даже стадией совершения преступления. Однако в тех случаях, когда оно достигает определенной степени общественной опасности, потому что имеет целью причинить вред охраняемым уголовным законом общественным отношениям и проявляется в социально значимом поведении вовне, законодатель возводит его в ранг преступления. Так, например, уголовно наказуемыми являются угрозы убийством ([ст. ст. 119](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B587T100O), [296](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C718BA80T109O) УК РФ).

**Общественная опасность** - материальный признак преступления, раскрывающий его социальную сущность. Она проявляется в том, что общественно опасное деяние причиняет вред или создает угрозу причинения вреда личности, обществу или государству. [Статья 14](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B386T102O) УК РФ не содержит подробного перечня тех групп общественных отношений, которые взяты под защиту охраны уголовного закона. Приоритеты охраны четко названы в [ст. 2](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B382T103O) УК РФ: 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. На первое место среди охраняемых уголовным законом общественных отношений поставлена личность человека.

Названные в [ст. 2](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B382T103O) УК РФ объекты правовой охраны в соответствии с [Конституцией](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712737AA975FCE20B9DF4608T506O) РФ являются объектами правовой защиты вообще. Однако, когда им грозит серьезная опасность, государство применяет меры уголовно-правовой защиты.

Общественная опасность является объективной категорией, а законодатель, выявляя общественно опасные деяния, как писал К. Маркс, "**не делает** законов, он не изобретает их, а только формулирует" <1>.

--------------------------------

<1> Маркс К., Энгельс Ф. Соч. 2-е изд. М. Т. 1. С. 162.

Общественная опасность характеризуется объективными и субъективными признаками.

К первым следует отнести важность, значимость объекта преступления; характер и степень вреда, причиненного или угрожающего объекту; способ совершения преступления (обман, насилие); условия места и времени его совершения (военное время или боевая обстановка и др.). Ко вторым - форму вины; наличие антиобщественных мотивов и целей (корысть, религиозная, расовая, идеологическая ненависть); индивидуальные особенности лица, совершившего преступление (рецидив, совершение преступления впервые и т.п.).

Общественная опасность деяния объективна. Это не противоречит тому, что от законодателя зависит отнесение конкретных деяний к категории преступных. Деяние опасно не потому, что его так оценил кто-то, а потому, что оно по своей внутренней сути резко противоречит интересам личности, общества и государства.

Круг общественно опасных деяний изменяется в связи с развитием государства, изменениями в экономике, политике. Одни общественно опасные деяния криминализируются, т.е. за их совершение устанавливается уголовная ответственность ([гл. 23](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C718B185T109O) "Преступления против интересов службы в коммерческих и иных организациях" УК РФ, [гл. 28](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C718B48BT106O) "Преступления в сфере компьютерной информации" УК РФ), другие - декриминализируются, т.е. за их совершение уголовная ответственность исключается (в соответствии с Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB7771243DAF9B5D9A77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B383T108O) от 8 декабря 2003 г. N 162-ФЗ декриминализированы, например, деяния, предусматривавшиеся [ст. 182](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB7771213CAF9452932AB1864A0A51EA1DEE5FBED518A2C618B0T801O) (заведомо ложная реклама), [ст. 200](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB7771213CAF9452932AB1864A0A51EA1DEE5FBED518A2C61BB5T803O) (обман потребителей), [ст. 265](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB7771213CAF9452932AB1864A0A51EA1DEE5FBED518A2C61EB7T80AO) (оставление места дорожно-транспортного происшествия) УК РФ; Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB7771243AAB975D9977BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B383T108O) от 7 декабря 2011 г. N 420-ФЗ - деяния, предусматривавшиеся [ст. 129](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB7771243DAC9B509077BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B482T106O) (клевета), [ст. 130](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB7771243DAC9B509077BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B481T103O) (оскорбление), [ст. 188](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB7771243DAC9B509077BB8E130653ED12B148B99C14A3C718B284T107O) (контрабанда), [ст. 298](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB7771243DAC9B509077BB8E130653ED12B148B99C14A3C718BA86T103O) (клевета в отношении судьи, присяжного заседателя, прокурора, следователя, лица, производящего дознание, судебного пристава, судебного исполнителя) УК РФ). Восполнение пробелов и декриминализация таких деяний - это компетенция законодателя. Однако законодательная инициатива научного сообщества и правоприменительных органов должна занять в этих процессах не последнее место.

**Противоправность** (противозаконность) означает запрещенность деяния уголовным законом. В российском уголовном праве сформулирован принцип **nullum crimen sine lege** (нет преступления, если об этом не указано в законе). Противоправность выражается в том, что деяние содержит признаки конкретного состава преступления, описанные в норме [Особенной части](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B680T101O) УК РФ, где названы все деяния, признаваемые в настоящее время преступлениями.

Такой подход имел место не всегда. Например, [ст. 7](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF84ED77BB7771263DAA965FCE20B9DF460856E542F958F7D919A2C71ATB02O) УК РСФСР 1926 г. предусматривала возможность применения мер социальной защиты судебно-исправительного, медицинского либо медико-педагогического характера не только в отношении лиц, совершивших запрещенные законом конкретные деяния, но и в отношении тех, кто был опасен из-за своих связей с преступной средой или вследствие своей прошлой деятельности.

Значение признака противоправности состоит в том, что от его соблюдения зависит реализация провозглашенного в УК РФ принципа законности [(ст. 3)](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B382T105O). После того как [Основы уголовного законодательства](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF84ED77BB77712438AC955FCE20B9DF460856E542F958F7D919A2C718TB07O) Союза ССР и союзных республик 1958 г. <1> закрепили требование противоправности деяния, было прекращено применение уголовного закона по аналогии, т.е. применение норм [УК](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) РФ в отношении тех деяний, которые не предусмотрены законом. В действующем УК РФ положение о запрете аналогии названо в числе принципов уголовного закона [(ч. 2 ст. 3)](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B382T107O).

--------------------------------

<1> Свод Законов СССР. 1990. Т. 10. С. 501.

Противоправность связана с общественной опасностью как форма с содержанием и является юридическим, законодательным выражением общественной опасности - материальной характеристики всякого преступления. "Взаимообусловленность общественной опасности и противоправности - определяющий фактор в понимании того, что считает законодатель преступным" <1>.

--------------------------------

<1> Уголовное право России / Под ред. А.Н. Игнатова и Ю.А. Красикова. М., 2008. Т. 1. Общая часть. С. 87 (автор - Ю.А. Красиков).

В науке уголовного права принято говорить о материальном, формальном либо материально-формальном определении преступления.

В [статье 14](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B386T103O) УК РФ дано материально-формальное определение преступления: в нем наличествуют оба рассмотренных признака. Такое определение, указывая на закон как на источник признания деяний преступлением, объясняет основания отнесения их к уголовно противоправным деяниям общественной опасностью для личности, общества, государства <1>. Кроме того, оно имеет большое практическое значение: действие или бездействие, в силу малозначительности не представляющее общественной опасности, хотя формально и содержащее признаки предусмотренного [УК](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) РФ преступления, таковым не является ([ч. 2 ст. 14](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B386T104O) УК РФ).

--------------------------------

<1> См.: Уголовное право БССР. Часть Общая. Минск, 1978. С. 34 (автор - И.И. Горелик).

[Часть 2 ст. 14](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B386T104O) УК РФ имеет большое значение для характеристики материального признака (общественная опасность). В соответствии с ней деяние, которое не причинило существенного вреда объекту, охраняемому уголовным законом, или не угрожало причинением вреда, в силу малозначительности не обладает достаточной для преступления степенью общественной опасности и поэтому не рассматривается в качестве преступления. Вместе с тем такое деяние должно формально подпадать под признаки названного в [УК](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) РФ преступления <1>. Вопрос о малозначительности деяния решается с учетом фактических обстоятельств и относится к компетенции следствия и суда. По этому признаку Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда РФ в порядке надзора прекратила дело в отношении Е., осужденного по [ч. 1 ст. 222](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C111TB0AO) УК РФ. Действия Е. в силу малозначительности не представляли общественной опасности, поскольку он не имел цели приобретения ружья и патронов для себя, а пытался предотвратить самоубийство В., который получил тяжелую травму позвоночника и высказывал мысли о самоубийстве, в связи с чем жена В. попросила Е. временно хранить ружье у него <2>.

--------------------------------

<1> Подробнее о содержании малозначительных деяний см.: Кузнецова Н.Ф. [Проблемы квалификации преступлений](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF82F360BB7771243AAA9255932AB1864A0A51EA1DEE5FBED518A2C61BB3T801O). М., 2007. С. 199 - 207.

<2> БВС РФ. 2001. N 9. С. 15; 2002. N 10. С. 17; 2003. N 9. С. 19; 2010. N 7. С. 28.

Поиски критериев признания деяния малозначительным весьма значимы для эффективного применения уголовного закона. Следует согласиться с Н.Ф. Кузнецовой в том, что в основе признания деяния малозначительным должны быть и объективные, и субъективные факторы, т.е. "когда лицо желало совершить именно малозначительное деяние, а не потому, что по не зависящим от него обстоятельствам так в конкретном случае произошло" <1>.

--------------------------------

<1> Уголовное право России. Общая часть / Под ред. Н.Ф. Кузнецовой и И.М. Тяжковой. М., 2004. С. 100.

Уголовное дело о малозначительном деянии не может быть возбуждено, а возбужденное дело подлежит прекращению за отсутствием состава преступления на основании [п. 2 ч. 1 ст. 24](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96579E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B285T102O) УПК РФ.

**Виновность** как признак преступления не упоминалась в [ст. 7](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712D39AF955FCE20B9DF460856E542F958F7D919A2C71ATB01O) УК РСФСР. Указание на нее в [ст. 14](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B386T103O) УК РФ подчеркивает, что российский законодатель стоит на позиции субъективного, а не объективного вменения (см. [ст. 5](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B381T100O) УК РФ). Это означает, что общественно опасное деяние признается преступлением лишь с учетом психического отношения лица к действию (бездействию) и преступным последствиям в форме умысла или неосторожности ([ст. ст. 24](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B38AT106O) - [27](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B283T107O) УК РФ).

Подтверждением признания приоритета субъективного вменения в противовес объективному вменению является введение в [УК](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B283T109O) РФ неизвестной ранее нормы о невиновном причинении вреда. Деяние признается невиновным, а следовательно, непреступным, если доказаны названные в [ст. 28](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B283T109O) УК РФ условия (определенное субъективное отношение к деянию, наличие экстремальных условий или нервно-психических перегрузок).

Признание виновности самостоятельным признаком преступления, несмотря на прямое указание на это в законе, отрицается некоторыми учеными, которые считают его производным от признака противоправности <1>.

--------------------------------

<1> Уголовное право. Общая часть / Под ред. Л.Д. Гаухмана, С.В. Максимова. М., 2004. С. 93 (автор - С.В. Максимов); Уголовное право России. Т. 1. Общая часть / Под ред. А.Н. Игнатова, Ю.А. Красикова. М., 2008. С. 89 (автор - Ю.А. Красиков).

**Наказуемость**, как и противоправность, названа в [ст. 14](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B386T102O) УК РФ впервые. Только запрещенное уголовным законом под угрозой наказания деяние признается преступлением. Это означает, что в одних случаях наказание назначается реально в соответствии с санкцией конкретной нормы [Особенной части](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B680T101O) УК РФ, а в других случаях лицо может быть освобождено от уголовной ответственности или наказания ([ст. ст. 75](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B085T102O) - [85](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B781T104O) УК РФ) <1>.

--------------------------------

<1> Уголовное право. Общая и Особенная части / Под общ. ред. М.П. Журавлева и С.И. Никулина. М., 2004. С. 56 (автор - Б.В. Яцеленко).

Следует заметить, что ряд ученых выступают против признания за наказуемостью качества самостоятельного признака преступления (Н.С. Таганцев, Н.Д. Дурманов, Н.Ф. Кузнецова) <1>.

--------------------------------

<1> Российское уголовное право. Общая часть / Под ред. Л.В. Иногамовой-Хегай, В.С. Комиссарова, А.И. Рарога. М., 2006. С. 71 (автор - Н.Ф. Кузнецова).

Понятие "преступление" следует отграничивать от понятия "преступность". Их соотношение не означает соотношения единичного и целого, т.е. преступность не является только совокупностью преступлений. Понятие преступления, определяемого в качестве общественно опасного деяния, безусловно, лежит в фундаменте определения преступности и является законодательным ориентиром изучения и противодействия преступности. Преступность в отличие от преступления представляет собой социальное явление, включающее в себя совокупность преступлений, совершенных за определенный период, на определенной территории и характеризующееся качественными (структура, характер) и количественными (состояние, динамика) показателями.

§ 2. Преступление и иные виды правонарушений

Преступление относится к наиболее опасным правонарушениям, которые нарушают правовые запреты. В зависимости от того, какие общественные отношения нарушает деяние и какими правовыми средствами государство охраняет эти отношения, правонарушение может быть признано преступлением, административным правонарушением, гражданско-правовым деликтом, дисциплинарным проступком.

Необходимость разграничения всех видов правонарушений порождает теоретические дискуссии и является значимой для правоприменителей <1>. Большинство ученых полагают, что к критериям разграничения относится общественная опасность деяния, которой обладают все виды правонарушений. Разграничение проводится по степени общественной опасности деяния, которая может меняться в зависимости от социальных условий. Преступление обладает наивысшей степенью общественной опасности. Признаки, ее характеризующие, могут относиться к объекту преступления, размеру ущерба, способу, форме вины, мотивам, целям и т.п.

--------------------------------

<1> О квалификации преступлений, граничащих с малозначительными деяниями и проступками, см.: Кузнецова Н.Ф. [Проблемы квалификации преступлений](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF82F360BB7771243AAA9255932AB1864A0A51EA1DEE5FBED518A2C61BB3T802O). С. 198 - 279.

Так, в зависимости от размера причиненного вреда при хищении деяние может расцениваться и как преступление, и как административное правонарушение. В соответствии со [ст. 7.27](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519D77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B784T103O) КоАП РФ мелкое хищение чужого имущества путем кражи, мошенничества, присвоения или растраты при отсутствии признаков преступлений, предусмотренных [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71BB68BT104O), [3](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71AB187T105O) и [4 ст. 158](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71BB68AT102O), [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71BB583T105O), [3](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71BB583T107O) и [4 ст. 159](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C518TB00O), [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C518TB04O), [3](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C518TB0AO) и [4 ст. 159.1](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C51BTB02O), [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C51BTB04O), [3](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C51BTB0AO) и [4 ст. 159.2](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C51ATB02O), [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C51ATB05O), [3](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C51ATB0BO) и [4 ст. 159.3](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C51DTB03O), [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C51DTB06O) и [3 ст. 159.4](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C51DTB04O), [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C51CTB01O), [3](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C51CTB07O) и [4 ст. 159.5](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C51CTB05O), [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C51FTB02O), [3](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C51FTB00O) и [4 ст. 159.6](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C51FTB06O) и [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71BB582T105O), [3](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71BB582T107O) и [4 ст. 160](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71BB582T109O) УК РФ (в ред. [ФЗ](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB7771243CA591569A77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B38AT105O) от 29 ноября 2012 г. N 207-ФЗ), влечет за собой применение административного, а не уголовного наказания. Мелким же хищение признается, если стоимость похищенного имущества не превышает 1 тысячу рублей (в ред. [ФЗ](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712239A49556932AB1864A0A51EA1DEE5FBED518A2C719B2T801O) от 16 мая 2008 г. N 74-ФЗ).

Другим критерием разграничения правонарушений является противоправность. Преступление нарушает федеральный уголовный закон, который предусматривает за него наиболее суровые санкции (вплоть до пожизненного лишения свободы и смертной казни) по сравнению с мерами административного, гражданского и тому подобные воздействия.

Ответственность за административные, гражданские, трудовые, семейные и т.д. правонарушения регулируется [КоАП](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519D77BB8E130653EDT102O), [Гражданским](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712439AF95509A77BB8E130653EDT102O), [Трудовым](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712439A89A5C9E77BB8E130653EDT102O), [Семейным кодексами](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712439A891509D77BB8E130653EDT102O) РФ и иными нормативными правовыми актами, устанавливающими более мягкие меры воздействия на правонарушителей и не влекущие последствий, связанных с уголовным наказанием.

Споры о критериях разграничения правонарушений продолжаются. О сложности разрешения проблемы свидетельствует, например, различный подход к ней, высказанный виднейшим ученым в области учения о преступлении - Н.Ф. Кузнецовой. В одной работе она утверждает, что разграничение проходит в том числе по общественной опасности <1>; в другой - говорит о том, что "дискуссии об общественной опасности, присущей якобы всем правонарушениям, отошли в прошлое" <2>.

--------------------------------

<1> См.: Уголовное право России. Общая часть / Под ред. Н.Ф. Кузнецовой и И.М. Тяжковой. М., 2004. С. 108.

<2> Соотношение преступлений и иных правонарушений: современные проблемы. Материалы конференции, состоявшейся на юридическом факультете МГУ им. М.В. Ломоносова 27 - 28 мая 2004 г. С. 314.

§ 3. Классификация преступлений

Многообразие преступлений, ответственность за которые предусмотрена в 360 статьях [УК](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) РФ <1>, требует их определенной систематизации как в научных целях, так и для повышения эффективности практики применения уголовного закона. Классификация (категоризация) преступлений, т.е. разделение их по группам на основании конкретных критериев, предпринималась российским законодателем уже в первых кодифицированных актах.

--------------------------------

<1> Без учета вновь дополнительно принятых.

Уголовный кодекс РФ содержит специальную норму о категориях преступлений в [ст. 15](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B386T105O), которая появилась в Кодексе впервые. Хотя [УК](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712D39AF955FCE20B9DF4608T506O) РСФСР были известны несколько категорий преступлений (преступления, не представляющие большой общественной опасности, - [ст. ст. 50](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712D39AF955FCE20B9DF460856E542F958F7D919A2C511TB05O), [51](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712D39AF955FCE20B9DF460856E542F958F7D919A2C510TB04O), [52](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712D39AF955FCE20B9DF460856E542F958F7D919A2C419TB01O) УК РСФСР; тяжкие преступления и особо тяжкие преступления - [ст. ст. 23](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712D39AF955FCE20B9DF460856E542F958F7D919A2C619TB04O) и [24](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712D39AF955FCE20B9DF460856E542F958F7D919A2C618TB03O) УК РСФСР), самостоятельная норма закона посвящалась только тяжким преступлениям ([ст. 7.1](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712D39AF955FCE20B9DF460856E542F958F7D919A2C71ATB06O) УК РСФСР).

[Статья 15](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B386T106O) УК предусматривает четыре категории преступлений: преступления небольшой тяжести, преступления средней тяжести, тяжкие преступления и особо тяжкие преступления. В основу классификации преступлений положены **характер** и **степень общественной опасности деяния** ([ч. 1 ст. 15](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B386T106O) УК РФ).

**Характер** общественной опасности деяния зависит в первую очередь от значимости объекта посягательства и является его качественной характеристикой. Так, насильственные посягательства на собственность ([ч. 2 ст. 161](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719BA87T102O), [ст. 162](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71BB581T107O) УК РФ) по характеру общественной опасности более значимы, чем ненасильственные ([ст. 158](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71BB68BT100O), [ч. 1 ст. 161](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719BA87T100O) УК РФ), ибо в первом случае преступник посягает на две группы общественных отношений, содержанием которых являются здоровье потерпевшего и его собственность, а не на одну собственность, как при ненасильственных посягательствах на собственность. **Степень** общественной опасности деяния зависит от многих факторов и считается количественной характеристикой посягательства. На нее влияют характер и величина ущерба (последствия), способы совершения деяния, стадия совершения преступления и т.п.

Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB7771243AAB975D9977BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B382T103O) от 7 декабря 2011 г. N 420-ФЗ дополнил ст. 15 УК РФ [п. 6](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A7C2T10FO). В соответствии с ним суд вправе при наличии смягчающих наказание обстоятельств и при отсутствии отягчающих наказание обстоятельств изменить категорию преступления на менее тяжкую, но не более чем на одну категорию преступления. Однако для этого необходимо наличие определенного условия: а) за совершение преступления, указанного в [ч. 3 ст. 15](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A7C2T10CO) УК РФ (преступление средней тяжести), осужденному назначено наказание, не превышающее трех лет лишения свободы, или другое более мягкое наказание; б) за совершение преступления, указанного в [ч. 4 ст. 15](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B386T109O) УК РФ (тяжкое преступление), осужденному назначено наказание, не превышающее пяти лет лишения свободы, или другое более мягкое наказание; в) за совершение преступления, указанного в [ч. 5 ст. 15](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B385T100O) УК РФ (особо тяжкое преступление), осужденному назначено наказание, не превышающее семи лет лишения свободы.

При учете характера и степени общественной опасности преступления правоприменители исходят из того, что характер общественной опасности преступления зависит от установленных судом объекта посягательства, формы вины и отнесения законом преступного деяния к соответствующей категории преступлений. Степень общественной опасности преступления определяется обстоятельствами содеянного (например, степенью осуществления преступного намерения, способом совершения преступления, тяжестью наступивших последствий, ролью подсудимого при совершении преступления в соучастии).

Подчеркивая главенствующую роль характера и степени общественной опасности деяния, законодатель применительно к каждой категории называет также **форму вины, вид** и **размер наказания**, предусмотренного [Кодексом](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) за совершение конкретного преступления, которые позволяют разграничивать категории преступлений.

Преступления двух категорий (небольшой и средней тяжести) могут быть как умышленными, так и неосторожными. Для признания преступления тяжким или особо тяжким необходимо, чтобы оно было только умышленным. Для классификации всех четырех категорий использован один вид наказания - лишение свободы. Однако различать их позволяет размер максимального наказания в виде лишения свободы, предусмотренного в [УК](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) РФ за совершенное преступление (именно предусмотренного в Кодексе, а не назначенного за совершенное деяние). Поскольку минимальный размер лишения свободы в комментируемой [статье](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B386T105O) не назван, в соответствии со [ст. 56](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71BB08AT108O) УК РФ он не может быть меньше двух месяцев.

**Преступление небольшой тяжести** представляет собой умышленное или неосторожное деяние, за совершение которого максимальное наказание, предусмотренное [УК](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) РФ, не превышает трех лет лишения свободы ([ч. 2 ст. 15](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A7C2T10DO) УК РФ). К этой категории относятся, например, преступления, предусмотренные [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A6TC03O) и [2 ст. 260](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A6TC02O), - незаконная рубка лесных насаждений; [ч. 2 ст. 245](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71BBA85T107O) - жестокое обращение с животными; [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14ABC0T109O) и [2 ст. 272](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14ABC0T10BO) - неправомерный доступ к компьютерной информации.

Под **преступлением средней тяжести** следует понимать умышленное деяние, за совершение которого максимальное наказание, предусмотренное [УК](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) РФ, не превышает пяти лет лишения свободы, или неосторожное деяние, за совершение которого максимальное наказание, предусмотренное [УК](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) РФ, превышает три года лишения свободы ([ч. 3 ст. 15](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A7C2T10CO) УК РФ). К этой категории относятся, например, преступления, предусмотренные [ст. 106](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B686T102O), - убийство матерью новорожденного ребенка; [ч. 2 ст. 171](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C718B380T105O) - незаконное предпринимательство.

Под **тяжким преступлением** имеется в виду умышленное деяние, за совершение которого максимальное наказание, предусмотренное [УК](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) РФ, не превышает десяти лет лишения свободы ([ч. 4 ст. 15](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B386T109O) УК РФ). К этой категории относятся, например, преступления, предусмотренные [ч. 1 ст. 205.1](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71AB180T101O), - содействие террористической деятельности; [ч. 1 ст. 206](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C718B081T102O) - захват заложника; [ст. 300](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C718BA85T105O) - незаконное освобождение от уголовной ответственности.

**Особо тяжкое преступление** - это умышленное деяние, за совершение которого [УК](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) РФ предусматривает наказание в виде лишения свободы на срок свыше десяти лет или более строгое наказание ([ч. 5 ст. 15](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B385T100O) УК РФ), т.е. пожизненное лишение свободы или смертную казнь. К этой категории относятся, например, преступления, предусмотренные [ст. 105](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B680T104O), - убийство; [ч. 3 ст. 162](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71BB580T103O) - разбой; [ч. 3 ст. 210](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C6T10DO) - организация преступного сообщества (преступной организации) или участие в нем (ней).

Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB7771243AAB975D9977BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B382T103O) от 7 декабря 2011 г. N 420-ФЗ дополнил ст. 15 УК РФ [п. 6](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A7C2T10FO). В соответствии с ним суд вправе при наличии смягчающих обстоятельств и при отсутствии отягчающих наказание обстоятельств изменить категорию преступления на менее тяжкую, но не более чем на одну категорию преступления. Однако для этого необходимо наличие определенного условия: а) за совершение преступления, указанного в [ч. 3 ст. 15](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A7C2T10CO) УК РФ (преступление средней тяжести), осужденному назначено наказание, не превышающее трех лет лишения свободы, или другое более мягкое наказание; б) за совершение преступления, указанного в [ч. 4 ст. 15](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B386T109O) УК РФ (тяжкое преступление), осужденному назначено наказание, не превышающее пяти лет лишения свободы, или другое более мягкое наказание; в) за совершение преступления, указанного в [ч. 5 ст. 15](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B385T100O) УК РФ (особо тяжкое преступление), осужденному назначено наказание, не превышающее семи лет лишения свободы.

Неправильное установление категории преступления приводит к ошибкам в квалификации, назначении вида исправительного учреждения и т.д. <1>.

--------------------------------

<1> БВС РФ. 2004. N 3. С. 16; 2008. N 9. С. 21; 2009. N 6. С. 27; 2009. N 11. С. 22.

Классификация преступлений имеет большое практическое значение. Отнесение преступлений к одной из четырех категорий влечет определенные правовые последствия.

Так, решение вопроса о наличии опасного или особо опасного рецидива, а следовательно, о назначении наказания такому лицу зависит от совершения им тяжкого или особо тяжкого преступления и предыдущего осуждения за преступления средней тяжести, тяжкие или особо тяжкие (в предусмотренном законом сочетании) ([ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71BB085T106O), [3 ст. 18](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71BB085T109O) УК РФ). Уголовная ответственность за приготовление к преступлению возможна, если лицо совершило приготовительные действия только к тяжкому или особо тяжкому преступлению ([ч. 2 ст. 30](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B282T109O) УК РФ). Преступление признается совершенным преступным сообществом (организацией), если оно создано для совершения одного или нескольких тяжких или особо тяжких преступлений ([ч. 4 ст. 35](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C7T10CO) УК РФ). В зависимости от категории преступления характеризуются некоторые виды наказаний (лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград - [ст. 48](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B183T109O) УК РФ; пожизненное лишение свободы - [ч. 1 ст. 57](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71ABB87T100O) УК РФ; смертная казнь - [ч. 1 ст. 59](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B185T101O) УК РФ); назначается вид исправительного учреждения лицам, осужденным к лишению свободы ([ст. 58](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B186T100O) УК РФ); обстоятельства совершения преступления признаются смягчающими наказание ([ч. 1 ст. 61](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B184T100O) УК РФ). Категория совершенного преступления влияет также на назначение наказания по совокупности преступлений ([ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A7C0T100O), [3 ст. 69](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71BB782T104O) УК РФ); принятие решения об отмене условного осуждения ([ч. ч. 4](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A0C1T10CO), [5 ст. 74](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A0C1T10FO) УК РФ). Решение вопросов об освобождении от уголовной ответственности и наказания, в том числе и несовершеннолетних, также зависит от категории совершенного преступления ([ст. ст. 75](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B085T102O) - [78](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B085T109O); [ч. 3 ст. 79](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B08BT103O); [ч. 2 ст. 80](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B08AT106O); [ст. 80.1](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71BB781T104O); [ч. 1 ст. 83](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B782T102O); [ч. 1 ст. 90](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71BB780T104O); [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B784T106O), [2 ст. 92](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C41ETB02O); [ст. 93](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B784T109O) УК РФ). Сроки погашения судимости законодатель обусловливает в том числе и категорией преступления ([ч. 3 ст. 86](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B780T100O); [ст. 95](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C5T10CO) УК РФ).

В некоторых случаях совершение преступления определенной категории является обязательным признаком состава преступления ([ст. ст. 210](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C7T100O) и [316](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71BB387T106O) УК РФ), а поэтому влияет на квалификацию.

Преступление, которое начато как менее тяжкое, но в дальнейшем переросло в более тяжкое, надлежит квалифицировать по статье закона, предусматривающей уголовную ответственность за более тяжкое преступление <1>.

--------------------------------

<1> БВС РФ. 2001. N 4. С. 17.

Таким образом, законодательная классификация преступлений в [ст. 15](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B386T105O) УК РФ положена в основу характеристики названных важнейших институтов уголовного права. Однако она не единственная. Например, для квалификации преступлений имеет большое значение классификация по объекту преступления. Именно она определяет систему [Особенной части](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B680T101O) УК РФ - деление ее на разделы, главы, статьи. В зависимости от формы вины преступления классифицируются на умышленные и неосторожные ([ст. ст. 25](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B38AT109O), [26](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B283T103O) УК РФ). Возраст субъекта преступления (14 либо 16 лет - [ст. 20](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B38BT103O) УК РФ), указание в законе на специфические признаки субъекта преступления (с использованием служебного положения; лицо, которому государственная тайна была доверена по службе; лицо, производящее дознание, следователь, прокурор или защитник - [ч. 1 ст. 283](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C519TB03O); [ч. 3 ст. 294](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C718BA80T104O); [ч. 2 ст. 303](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C718BA8BT103O) УК РФ) - это критерии еще для двух классификаций. В зависимости от конструкции состава преступления делятся на три большие группы: с материальным, формальным составом и усеченные.

Поиски законодателя и ученых в области классификации (категоризации) преступлений направлены на уменьшение ошибок при квалификации преступлений, назначении наказания и освобождении от него.

§ 4. Понятие преступления и его категорий

по законодательству стран СНГ

Почти все уголовные кодексы стран СНГ <1> имеют самостоятельные разделы, главы и статьи, посвященные понятию преступления. В большинстве УК стран СНГ сформулировано материально-формальное определение преступления. УК Республики Молдова содержит формальное определение преступления.

--------------------------------

<1> Материал об уголовном законодательстве стран СНГ приводится по кн.: Лозовицкая Г.П. Общий сравнительно-правовой комментарий и сравнительные таблицы уголовных кодексов государств - участников Содружества Независимых Государств (СНГ) / Под ред. П.Г. Пономарева. Саратов, 2002. Ч. 2, а также по Уголовным кодексам Республики Молдова 2002 г. и Республики Армения 2003 г. с учетом изменений, внесенных в УК Беларуси, Кыргызстана, Молдовы, Таджикистана.

В отличие от [УК](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) РФ в этих понятиях (кроме УК Республики Армения) после слова "деяние" в скобках названы "действие или бездействие". Такая редакция исключает из понятия преступления общественно опасные последствия (как это было и в [ст. 7](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712D39AF955FCE20B9DF460856E542F958F7D919A2C71ATB00O) УК РСФСР 1960 г.), что не согласуется с наличием различных по конструкции составов преступлений в Особенной части этих же уголовных кодексов <1>.

--------------------------------

КонсультантПлюс: примечание.

[Учебник](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF82F360BB77712438AF915C932AB1864A0A51EA1DEE5FBED518A2C11BBBT806O) "Уголовное право Российской Федерации. Общая часть" (под ред. В.С. Комиссарова, Н.Е. Крыловой, И.М. Тяжковой) включен в информационный банк согласно публикации - Статут, 2012.

<1> См.: Кузнецова Н.Ф. Сравнительный анализ института преступления по Уголовным кодексам стран СНГ и Балтии // Вестник Московского университета. Сер. 11. Право. 2003; Уголовное право России. Общая часть / Под ред. Н.Ф. Кузнецовой и И.М. Тяжковой. М., 2004. С. 83.

В известной мере подобный подход к понятию термина "деяние", а следовательно, и преступления устранен в УК Республики Молдова, где говорится о "наносящем вред деянии" (ст. 14), и УК Туркменистана, где "деяние (действие или бездействие)" характеризуется как "причиняющее ущерб или создающее угрозу причинения ущерба" (ст. 10). Таким образом, в этих определениях под деянием понимаются как общественно опасные действия (бездействие), так и общественно опасные последствия.

В статье 11 УК Украины введен не известный ни одному определению преступления признак деяния: "совершенное субъектом преступления".

Говоря о категориях преступлений, законодатели стран СНГ пользуются термином "категория" либо "классификация", что, на наш взгляд, не является принципиальным различием <1>.

--------------------------------

<1> Ожегов С.И. Словарь русского языка. М., 1968. С. 264, 269.

Большинство УК стран СНГ предусматривают четыре категории преступлений, по названию лишь незначительно отличающиеся от известных [УК](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) РФ. В ст. 16 УК Республики Молдова названы пять категорий (незначительные, средней тяжести, тяжкие, особо тяжкие и чрезвычайно тяжкие).

Категории преступлений во всех УК стран СНГ перечислены в одной статье УК. Исключение составляет УК Кыргызской Республики, где каждой категории преступлений посвящены самостоятельные нормы закона (ст. ст. 10 - 13).

Критерии, которые положены в основу классификации преступлений в большинстве УК стран СНГ, такие же, как и в [УК](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) РФ - характер и степень общественной опасности деяния. Статья 9 УК Кыргызской Республики уточняет эту позицию, говоря, что тяжесть преступления определяется максимальным сроком более строгого наказания, предусмотренного санкцией статьи, не исключая при этом необходимость учета характера и степени общественной опасности совершенного преступления. Полагаем, что позиция законодателя Кыргызской Республики сформулирована юридически наиболее грамотно и понятно для правоприменителя.

Законодатель Украины за основу классификации преступлений принимает только степень тяжести преступления (ст. 12). Такой подход позволяет четко сформулировать все четыре категории преступлений (преступление небольшой тяжести - за которое предусмотрено лишение свободы на срок не более двух лет или иное, более мягкое наказание; средней тяжести - лишение свободы на срок не более пяти лет; тяжкое - лишение свободы на срок не более десяти лет; особо тяжкое - лишение свободы на срок свыше десяти лет или пожизненное лишение свободы). При характеристике преступления небольшой тяжести законодатель Украины, на наш взгляд, сделал весьма полезное для правоприменителя указание на "иное, более мягкое наказание", которое снимает все вопросы, когда санкция нормы предусматривает более мягкие наказания, чем лишение свободы. Именно так определено преступление, не представляющее большой общественной опасности, и в ст. 15 УК Республики Узбекистан ("более мягкие наказания, чем лишение свободы").

В большинстве УК стран СНГ в качестве критерия классификации так же, как и в [УК](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) РФ, названа форма вины. Не пользуется этим критерием УК Украины (ст. 12), а УК Республики Молдова называет его лишь при характеристике особо тяжких и преступлений чрезвычайной тяжести (ст. 16).

В отличие от [УК](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) РФ и большинства стран СНГ, которые тяжкими преступлениями признают только умышленные деяния, УК Азербайджанской Республики (ст. 15) к таковым относит и деяния, совершенные по неосторожности, что значительно расширяет круг преступлений этой категории. Об этом также свидетельствуют и более высокие сроки лишения свободы, необходимые для отнесения преступления к этой категории, по сравнению с [УК](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) РФ (до 10 лет): до 12 лет (Республика Беларусь - ст. 12; Республика Казахстан - ст. 10; Республика Таджикистан - ст. 18) либо до 15 лет (Республика Молдова - ст. 16).

Глава 6. МНОЖЕСТВЕННОСТЬ ПРЕСТУПЛЕНИЙ

§ 1. Понятие и признаки множественности преступлений

К множественности преступлений относят случаи, когда лицо совершает несколько преступлений. При этом квалификация этих преступлений и назначение наказания за их совершение имеют определенные особенности. По данным ученых <1>, та или иная разновидность множественности установлена более чем у 60% осужденных. Поэтому очевиден интерес к изучению этой проблемы.

--------------------------------

КонсультантПлюс: примечание.

[Статья](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF82F46BBB77712338AA9A5FCE20B9DF4608T506O) И.Н. Самылиной "Назначение наказания при рецидиве преступлений" включена в информационный банк согласно публикации - "Российский судья", 2004, N 12.

<1> См.: Самылина И.Н. Назначение наказания при рецидиве преступлений: Дис. ... канд. юрид. наук. СПб., 2005. С. 20.

Российскому дореволюционному уголовному праву термин "множественность" преступлений был неизвестен. В "Своде законов уголовных" употреблялось выражение "стечение преступлений", и проблема множественности в основном существовала в рамках назначения наказания за совершение "нескольких преступных деяний, учиненных одним лицом" <1>. Позже, в середине XIX в., в уголовное Уложение было введено понятие "совокупность преступлений", которое означало признание лица виновным "в учинении в одно или разное время нескольких дотоле еще ненаказанных преступлений, не покрытых давностью или же общим или особенным прощением" <2>.

--------------------------------

<1> Таганцев Н.С. Русское уголовное право: Лекции. Часть Общая. М., 1994. Т. 1. С. 300.

<2> См.: Российское законодательство X - XX веков: В 9 т. М., 1988. Т. 6. С. 196.

В уголовных законах зарубежных стран совершение лицом нескольких преступлений признается отягчающим обстоятельством, в соответствии с которым регламентируется назначение наказания.

В теории российского уголовного права термин "множественность преступлений" в разное время был представлен несколькими видами: повторностью, совокупностью, неоднократностью, рецидивом. В законодательстве разных лет предусматривались и такие виды множественности, как совершение преступлений "по привычке преступной деятельности" или "вследствие обращения такой деятельности в промысел".

Несмотря на то что проблема множественности преступлений в российском уголовном праве исследуется более века, а наиболее активно - с 60-х годов XX в., до сих пор окончательно она не изучена. Об этом свидетельствуют имеющиеся в теории права и практике неустоявшиеся подходы к пониманию природы множественности преступлений и ее форм. Следует отметить, что только за недолгое время существования нового [УК](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) РФ, принятого в 1996 г., содержание множественности преступлений менялось уже трижды.

Существование в российском уголовном праве института множественности преступлений обусловлено прежде всего необходимостью обеспечения неотвратимости уголовной ответственности за каждое совершенное преступление и обеспечения социальной справедливости <1>.

--------------------------------

<1> См.: Уголовное право. Части Общая и Особенная: Учеб. / Под ред. Л.Д. Гаухмана. М., 1999. С. 69.

В теории уголовного права вопрос о понятии множественности также остается дискуссионным. Например, В.П. Малков считает, что множественностью преступлений следует считать все случаи совершения лицом двух или более преступлений независимо от того, подвергалось оно осуждению или нет, если при этом хотя бы по двум из них не погашены юридические последствия либо не имеется процессуальных препятствий к уголовному преследованию <1>. В.И. Пинчук предлагал понимать под множественностью преступлений совершение одним лицом двух и более преступлений, каждое из которых в отдельности является самостоятельным составом преступлений, при условии, что лицо, их совершившее, не было в установленном законом порядке освобождено от уголовной ответственности <2>.

--------------------------------

<1> См.: Малков В.П. Множественность преступлений и ее формы по советскому уголовному праву. Казань, 1982. С. 12, 13.

<2> Пинчук В.И. Множественность преступлений: Учеб. пособие. СПб., 1999. С. 3.

В действующем российском уголовном законодательстве отсутствует определение множественности преступлений, закон не выделяет нормы, регламентирующие ее, в самостоятельную главу. Пониманию этого института уголовного права способствуют основные формы множественности преступлений, закрепленные в Уголовном [кодексе](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) РФ.

Первоначально Уголовный кодекс РФ 1996 г. выделял три формы множественности преступлений: неоднократность ([ст. 16](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB7771213CAF9452932AB1864A0A51EA1DEE5FBED518A2C719B5T802O), утратившая силу после принятия Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB7771243DAF9B5D9A77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B383T109O) от 8 декабря 2003 г. N 162-ФЗ), совокупность [(ст. 17)](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B385T105O) и рецидив [(ст. 18)](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71BB085T103O). Действующий уголовный закон предусматривает только две формы множественности преступлений: совокупность преступлений, которая в свою очередь подразделяется на реальную совокупность [(ч. 1 ст. 17)](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71AB285T101O) и идеальную совокупность [(ч. 2 ст. 17)](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B385T107O); и рецидив преступлений, представленный тремя видами: простой, опасный [(ч. 2 ст. 18)](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71BB085T106O), особо опасный [(ч. 3 ст. 18)](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71BB085T109O).

Содержание форм множественности преступлений позволяет выделить общие ее признаки.

**Количественный признак** - совершение лицом не менее двух преступлений.

**Качественный признак** - совершенные преступления не должны исключать уголовно-правовые последствия: истечение сроков давности, судимость, освобождение от уголовной ответственности и наказания.

Таким образом, исходя из указанных признаков, **множественность преступлений** предполагает совершение одним лицом двух или более преступлений, не исключающих уголовно-правовые последствия.

Рассмотрим более подробно выделенные признаки множественности преступлений.

**Количественный признак** множественности преступлений - **совершение одним лицом двух или более преступлений** - предполагает наличие в действиях виновного не менее двух деяний, каждое из которых содержит признаки самостоятельного состава преступления, предусмотренного [Особенной частью](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B680T101O) действующего уголовного закона.

Таким образом, административное правонарушение либо общественно опасное деяние, совершенное в состоянии невменяемости, множественности не образует. Например, если лицо совершает две кражи подряд, одна из которых является мелким хищением, т.е. совершается в отношении имущества стоимостью менее 1000 рублей, то оба этих деяния не образуют множественности преступлений. Не является множественностью также совершение малозначительных деяний, хотя формально и содержащих признаки деяний, предусмотренных [УК](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) РФ, поскольку в соответствии с [ч. 2 ст. 14](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B386T104O) УК РФ малозначительное деяние не является преступлением.

В то же время для признания множественности преступлений не имеет значения, на какой стадии виновным было завершено преступление - на стадии приготовления, покушения или оконченного преступления. Вместе с тем следует помнить, что приготовление к преступлению небольшой или средней тяжести в силу [ч. 2 ст. 30](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B282T109O) УК РФ не является уголовно наказуемым и поэтому не может образовывать множественности преступлений. Кроме того, если деяния совершаются в соучастии, то не имеет значения, какую роль виновный исполнял в совершении преступления - исполнителя, пособника, организатора или подстрекателя, - любая из них имеет уголовно-правовое значение для признания множественности преступлений. Например, лицо совершило кражу с проникновением в жилище и с целью скрыть следы преступления склонило другое лицо к поджогу жилища потерпевшего. В первом преступлении лицо является исполнителем, во втором - подстрекателем. В действиях виновного наличествует множественность преступлений.

**Качественный признак** множественности преступлений - **совершенные преступления не должны исключать уголовно-правовые последствия** - означает, что по каждому из преступлений должны сохраняться основания для привлечения лица к уголовной ответственности либо судимость лица не должна быть погашенной или снятой ([ст. ст. 86](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B781T107O), [95](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C5T10CO) УК РФ).

Кроме того, если в действиях лица имеется добровольный отказ от совершения преступления, то в соответствии с положениями [ст. 31](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B281T103O) УК РФ лицо не подлежит уголовной ответственности за преступление. Поэтому совершение лицом нового преступления или наличие ранее совершенного преступления в такой ситуации не образует множественности преступлений.

Указанный выше признак множественности преступлений отсутствует также в случаях, когда лицо было освобождено от уголовной ответственности или наказания по основаниям, предусмотренным [ст. ст. 75](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B085T102O), [76](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B085T105O), [78](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B085T109O), [80.1](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71BB781T104O), [81](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B783T101O), [82](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C71AB584T109O), [83](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B782T101O), [85](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B781T104O), [92](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B784T105O) УК РФ.

§ 2. Отличие множественности преступлений

от единых сложных преступлений

Множественность преступлений следует отличать от единого преступления.

**Единым преступлением** признается такое деяние, которое содержит один состав преступления и квалифицируется по одной статье или части статьи [Особенной части](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653ED12B148B99C14A3C719B680T101O) УК РФ.

По своей конструкции все единые преступления делятся на простые и сложные. Отнесение единого преступления к сложному преступлению не связано с размером причиненного вреда или количеством лиц, принимавших участие в его совершении. Простое единое преступление предполагает посягательство на один объект, характеризующееся одной формой вины, совершенное одним действием или бездействием, образующее один состав преступления, предусмотренный одной статьей Уголовного [кодекса](consultantplus://offline/ref=32687A4243C8B8D6C7AF8DFF75BB77712438AE96519E77BB8E130653EDT102O) или ее частью. Так, единым простым преступлением является убийство ([ч. 1 ст. 105](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU20EO) УК РФ) или причинение смерти по неосторожности ([ч. 1 ст. 109](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339AU20DO) УК РФ).

Единое сложное преступление также образует один состав преступления, предусмотренного уголовным законом, но его объективная или субъективная сторона, в отличие от простого преступления, характеризуется сложным содержанием, квалификация которого порой вызывает значительные затруднения.

Именно в соответствии с содержанием единого сложного преступления различаются следующие его виды: продолжаемое, длящееся, составное, преступление с альтернативными действиями (бездействием), с альтернативными последствиями и с двойной формой вины.

Рассмотрим каждый из видов единого сложного преступления.

1. **Продолжаемое преступление** - это единое сложное преступление, складывающееся из ряда тождественных преступных действий, объединенных единым умыслом, причиняющих вред одному объекту <1>. Такое определение продолжаемого преступления дается и Пленумом Верховного Суда РФ.

--------------------------------

<1> См.: [Постановление](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA08537EA86B83CC04AFF83B81B44604763CEEF85179369BU20BO) Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29 "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое".

Определение продолжаемого преступления позволяет выделить следующие его признаки.

Эпизоды совершенного преступления являются **тождественными** (единообразными) по способу совершения. Например, к продолжаемым преступлениям относится истязание, выраженное в причинении физических или психических страданий путем систематического нанесения побоев ([ст. 117](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179309DU203O) УК РФ).

Эпизоды совершенного преступления объединены единым умыслом или **направлены к общей цели**. Например, лицо, работающее на сборке телевизоров, выносит с завода детали с целью собрать и реализовать телевизор ([ст. 158](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B3394U20BO) УК РФ).

Эпизоды совершенного преступления направлены на **причинение вреда одному объекту**. Например, имея умысел похитить определенную сумму денег, кассир магазина ежедневно присваивает часть выручки ([ст. 160](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B309DU20AO) УК РФ).

Началом продолжаемого преступления следует считать совершение первого действия из числа нескольких тождественных действий, составляющих одно продолжаемое преступление.

Продолжаемое преступление считается оконченным в момент совершения последнего из тождественных деяний, направленных на совершение конкретного преступления. Так, действия лица, изготовившего в целях сбыта одну денежную купюру, должны квалифицироваться как оконченный состав преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 186](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517A3594U20AO) УК РФ, несмотря на то что умысел виновного был направлен на изготовление нескольких таких купюр. Такое решение обусловлено тем, что для наличия основного состава изготовления или сбыта поддельных денег или ценных бумаг количество изготовленных купюр не имеет значения. Если же умысел виновного был направлен на изготовление поддельных денег в крупном размере, то содеянное следует квалифицировать как покушение на сбыт поддельных денег по [ч. 2 ст. 186](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B3199U209O) УК РФ, так как для оконченного квалифицированного состава преступления необходимо путем совершения нескольких тождественных действий изготовить купюры на сумму не менее 250 тысяч рублей.

В случае когда лицо, имея умысел на сбыт наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов в крупном или особо крупном размере, совершило такие действия в несколько приемов, реализовав лишь часть имеющихся у него указанных средств или веществ, не образующую крупный или особо крупный размеры, все содеянное им подлежит квалификации по [ч. 3 ст. 30](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179379EU20BO) УК РФ и соответствующей части [ст. 228.1](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8507AU305O) УК РФ <1>.

--------------------------------

<1> См.: [Постановление](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA08537EA86583CC04AFF83B81B44604763CEEF85179379DU20DO) Пленума Верховного Суда РФ от 15 июня 2006 г. N 14 "О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с наркотическими средствами, психотропными, сильнодействующими и ядовитыми веществами".

Правильное определение продолжаемого преступления влияет не только на квалификацию содеянного, но и на применение уголовно-правовых норм о давности привлечения лица к уголовной ответственности и амнистии. Так, срок давности в отношении продолжаемых деяний исчисляется с момента совершения последнего преступного действия из числа составляющих продолжаемое преступление <1>.

--------------------------------

<1> См.: [Постановление](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CD20F5B7EA734D4CE55FAF63E89E40E143879E3F95178U300O) Пленума Верховного Суда СССР от 4 марта 1929 г. "Об условиях применения давности и амнистии к длящимся и продолжаемым преступлениям".

2. **Длящееся преступление** - это единое сложное преступление, выраженное действием или бездействием, сопряженное с последующим длительным невыполнением обязанностей, возложенных на виновного законом под угрозой наказания.

Эти преступления совершаются в течение более или менее продолжительного времени. Они характеризуются непрерывным осуществлением состава преступления. От продолжаемого длящееся преступление отличается тем, что выполняется одним действием или бездействием и не прерывается до его пресечения или прекращения.

Длящееся преступление характеризуется следующими признаками.

Преступление может быть выражено длительным **невыполнением виновным обязанностей**, возложенных на него законом или договором. Например, злостное уклонение от уплаты средств на содержание детей ([ч. 1 ст. 157](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793E94U20CO) УК РФ), злостное уклонение от погашения кредиторской задолженности ([ст. 177](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85178379CU20AO) УК РФ), уклонение от уплаты налогов с физического лица ([ст. 198](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B3194U20DO) УК РФ), уклонение от прохождения военной или альтернативной службы ([ст. 328](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B379DU20EO) УК РФ) являются длящимися преступлениями.

Причем длительность этих преступлений образуется не за счет первоначального действия (или бездействия), образующего оконченный состав преступления, а за счет наличия определенной обязанности и последующего бездействия виновного, продолжаемого вплоть до задержания лица или наступления события, с которым отпадает обязанность, составляющая содержание длящегося преступления. Например, в связи со смертью нетрудоспособных родителей у лица отпадает обязанность уплачивать средства на их содержание ([ч. 2 ст. 157](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793E94U202O) УК РФ).

Преступление может характеризоваться **нарушением определенного запрета**. К таким преступлениям относятся следующие составы: незаконное хранение огнестрельного оружия, его основных частей, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств ([ст. 222](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0E5876AD6083CC04AFF83B81B44604763CEEF851783299U20AO) УК РФ), незаконное хранение наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов ([ст. 228](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA085F7BAF6383CC04AFF83B81B44604763CEEUF08O) УК РФ), побег из места лишения свободы, из-под ареста или из-под стражи ([ст. 313](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B369FU209O) УК РФ), дезертирство ([ст. 338](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B3794U20FO) УК РФ).

Длящееся преступление начинается с какого-либо преступного действия или бездействия, образуя оконченный состав конкретного преступления. Например, оконченный состав самовольного оставления части или места службы ([ст. 337](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B379BU20FO) УК РФ) наличествует с момента истечения двух суток со дня оставления военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, без законного на то разрешения командира территории или места службы, т.е. с момента действия. С момента бездействия, т.е. с момента неявки по повестке на призывной пункт без уважительных причин, считается оконченным уклонение от прохождения военной и альтернативной гражданской службы ([ст. 328](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B379DU20EO) УК РФ).

Оконченным длящееся преступление считается с момента действия самого виновного, направленного на прекращение преступления, либо с момента пресечения действий властями, либо с момента возникновения юридического факта, с наступлением которого отпала обязанность, невыполнение которой являлось содержанием длящегося преступления.

Установление того, что преступление является длящимся, так же как и при продолжаемом преступлении, необходимо не только для правильной квалификации деяния, но и для правильного применения уголовно-правовых норм о давности привлечения лица к уголовной ответственности и амнистии. Так, срок давности уголовного преследования в отношении длящихся преступлений исчисляется со времени их прекращения по воле или вопреки воле виновного (добровольное выполнение виновным своих обязанностей, явка с повинной, задержание органами власти и др.) <1>.

--------------------------------

<1> См.: [Постановление](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CD20F5B7EA734D4CE55FAF63E89E40E143879E3F95178U304O) Пленума Верховного Суда СССР от 4 марта 1929 г. "Об условиях применения давности и амнистии к длящимся и продолжаемым преступлениям".

3. **Составное преступление** - это единое сложное преступление, слагаемое из двух или нескольких деяний, каждое из которых представляет собой самостоятельное преступление, однако рассматривается законодателем как одно преступление.

Составное преступление внешне сходно с совокупностью преступлений и по сути является уже учтенной законодателем совокупностью преступлений в одном составе преступления.

К числу составных преступлений относят так называемые двухобъектные преступления, которые посягают на два или более объектов уголовно-правовой охраны. Например, под разбоем в [ч. 1 ст. 162](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B309EU202O) УК РФ понимается нападение с целью хищения чужого имущества, совершенное с насилием, опасным для жизни или здоровья потерпевшего, или с угрозой применения такого насилия. Этот состав преступления предполагает объединение двух деяний - открытого похищения имущества, составляющего самостоятельное преступление грабеж ([ст. 161](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793F9FU202O) УК РФ), и причинения насилия, опасного для жизни и здоровья потерпевшего, также составляющего самостоятельные преступления - умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью или умышленное причинение легкого вреда здоровью ([ст. ст. 112](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793395U209O) и [115](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179309DU209O) УК РФ). И первое, и второе деяние образуют самостоятельные составы преступлений. Однако, будучи объединенными по месту и времени, они образуют одно составное преступление - разбой.

При совершении лицом разбоя с проникновением в жилище ([ч. 3 ст. 162](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B309FU208O) УК РФ) нарушается еще один дополнительный объект - неприкосновенность жилища, содержание которого составляет самостоятельное преступление - нарушение неприкосновенности жилища ([ст. 139](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793194U20DO) УК РФ). В рассмотренном преступлении осуществляемое насилие и незаконное проникновение в жилище являются способами совершения преступления, поэтому не образуют совокупности преступлений и не требуют дополнительной квалификации.

Составным преступлением является также хищение предметов, имеющих особую ценность, повлекшее уничтожение, порчу или разрушение предметов, предусмотренное [п. "в" ч. 2 ст. 164](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793F94U202O) УК РФ. Состав включает в себя не только признаки преступления, предусмотренные [ч. 1 ст. 164](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793F94U20FO) УК РФ, - хищение предметов или документов, имеющих особую историческую, научную, художественную или культурную ценность, но и признаки самостоятельного преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 167](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85178369DU20FO) УК РФ, - умышленное уничтожение или повреждение имущества, если эти деяния повлекли причинение значительного ущерба. Однако совокупность преступлений здесь отсутствует, поскольку и действия виновного, и последствия, указанные в [ч. 1 ст. 167](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85178369DU20FO) УК РФ, предусмотрены конструкцией одного состава преступления - [ч. 2 ст. 164](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793F94U20DO) УК РФ.

Составное преступление можно представить в двух видах <1>:

--------------------------------

<1> См. подробно: Криволапов Г.Г. Множественность преступлений по советскому уголовному праву и установление ее признаков органами внутренних дел. М., 1987. С. 7.

1) составное преступление, которое образуется из нескольких разнородных общественно опасных деяний. Например, насильственный грабеж ([ч. 2 ст. 161](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793F98U209O) УК РФ) или разбой ([ч. 1 ст. 162](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B309EU202O) УК РФ);

2) составное преступление, которое образуется из одного общественно опасного деяния, повлекшего за собой несколько различных преступных последствий. Например, разбой с причинением тяжкого вреда здоровью, предусмотренный [п. "в" ч. 4 ст. 162](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B309FU203O) УК РФ.

Второй вид составного преступления сближает его с таким видом единого сложного преступления, как преступление с двумя формами вины. Например, когда в действиях лица наличествуют признаки двух преступлений: умышленного и неосторожного деяния, объединенного одной нормой уголовного закона, например умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшего.

В связи с этим следует отметить, что представленное многообразие составных преступлений порождает неоднозначный подход к пониманию их природы. Существуют даже предложения со стороны ученых отказаться от подобных законодательных конструкций <1> и установить, что каждое преступление должно оцениваться отдельно и влечь за собой самостоятельную уголовную ответственность.

--------------------------------

<1> См., напр.: Незнамова З.А. Коллизии в уголовном праве. Екатеринбург, 1994. С. 259.

Учитывая тот факт, что законодатель, совершенствуя уголовный закон, пошел по пути утяжеления законодательных конструкций, увеличения квалифицированных составов посредством включения в них признаков других преступлений, в данном предложении есть, безусловно, рациональное зерно. Однако полностью от составных преступлений отказываться нельзя. Деяния, объединенные законодателем в один состав преступления в силу их общей направленности, должны рассматриваться как одно самостоятельное преступление.

4. **Преступление с альтернативными действиями (бездействием)** - это единое сложное преступление, специфика которого состоит в том, что совершение любого из содержащихся в диспозиции нормы действия или бездействия образует оконченный состав преступления.

Например, преступлением с альтернативными действиями является незаконное приобретение, сбыт, хранение, перевозка или ношение огнестрельного оружия, его основных частей, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств ([ст. 222](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0E5876AD6083CC04AFF83B81B44604763CEEF851783299U20AO) УК РФ). Для наличия оконченного состава преступления не имеет значения, совершил ли виновный одно из указанных действий, два или все из перечисленных.

Преступлениями с альтернативными действиями являются также деяния, предусмотренные нормами, влекущими уголовную ответственность за незаконный оборот наркотиков ([ст. ст. 228](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF854U709O), [228.1](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8507AU305O), [228.2](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEFBU505O) УК РФ). Большинство составов [УК](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81UB04O) РФ являются составами с альтернативными действиями. Таковыми являются и те составы, которые совершаются несколькими способами, при условии, что каждый из них отражен в диспозиции нормы. Например, мошенничество может совершаться и путем обмана, и путем злоупотребления доверием. Каждое из этих деяний предусмотрено [ч. 1 ст. 159](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B309CU208O) УК РФ.

5. Сходным с предыдущим видом единого сложного преступления является **преступление с альтернативными последствиями**. Это единое сложное преступление, специфика которого состоит в том, что наступление любого из содержащихся в диспозиции нормы общественно опасных последствий образует оконченный состав преступления.

Например, умышленное причинение тяжкого вреда здоровью является оконченным с момента причинения любого из последствий, перечисленных в [ч. 1 ст. 111](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339BU20FO) УК РФ: потери зрения, речи, слуха либо какого-либо органа или утраты органом его функций, прерывания беременности, психического расстройства, заболевания наркоманией либо токсикоманией, или неизгладимого обезображивания лица, или значительной стойкой утраты общей трудоспособности не менее чем на одну треть, или утраты профессиональной трудоспособности.

В законодательной конструкции преступлений с альтернативными последствиями довольно часто используются неконкретизированные признаки, образующие общественно опасное последствие. Например, законодатель, используя словосочетание "иные тяжкие последствия", как бы презюмирует отнесение данного состава к составам с альтернативными последствиями. Как правило, данный оценочный признак обладает широким многообразием, определение которого отнесено в основном к правосознанию суда.

6. **Преступление с двумя формами вины** - это единое сложное преступление, характеризующееся умышленной виной по отношению к совершаемым действиям или бездействию и неосторожной виной по отношению к наступившим в результате совершения преступления общественно опасным последствиям.

Например, изнасилование, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшей, является преступлением с двумя формами вины и влечет ответственность по [п. "а" ч. 4 ст. 131](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517A329DU20AO) УК РФ. По содержанию рассматриваемое преступление состоит из двух самостоятельных деяний: изнасилования, т.е. полового сношения с применением насилия к потерпевшей ([ч. 1 ст. 131](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517A3595U202O) УК РФ), и причинения по неосторожности смерти потерпевшей ([ст. 109](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339AU20EO) УК РФ). Однако исходя из внутренней взаимосвязи указанных деяний, различного отношения к совершаемым действиям и возникшим в результате этого общественно опасным последствиям они представляют собой единое преступление.

Сложности в определении вида единого сложного преступления возникают тогда, когда составом преступления предусмотрены признаки различных сложных преступлений.

Например, преступление, предусмотренное [п. "б" ч. 2 ст. 205](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517A3599U20BO) УК РФ (террористический акт), выраженное в совершении взрыва, поджога, создающих опасность гибели человека, в целях воздействия на принятие решения органами власти и повлекшее по неосторожности смерть человека, является одновременно преступлением с альтернативными действиями и преступлением с двумя формами вины.

В отличие от указанных единых сложных преступлений при множественности преступлений каждое из совершенных лицом преступных деяний образует самостоятельный состав преступления и квалифицируется по самостоятельной статье или части статьи уголовного закона.

Множественность преступлений имеет широкое **уголовно-правовое значение**.

Множественность преступлений является основанием для **назначения более строгого наказания** за совершенное преступление ([ст. ст. 68](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B329CU203O), [69](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179359EU20AO), [70](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179359EU20CO) УК РФ). Так, в соответствии с положениями [ст. 68](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B329DU20AO) УК РФ срок наказания при рецидиве преступлений не может быть менее одной третьей части максимального срока наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление. При наличии совокупности преступлений максимальный срок лишения свободы, назначенный виновному, может достигать 25 лет. При совокупности приговоров этот срок увеличивается до 30 лет лишения свободы.

При наличии в действиях виновного рецидива преступлений **исключается освобождение его от уголовной ответственности** в связи с деятельным раскаянием ([ст. 75](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179359AU209O) УК РФ) и в связи с примирением с потерпевшим ([ст. 76](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179359AU20EO) УК РФ), поскольку для этих видов освобождения необходимо установить, что лицо совершает преступление впервые.

При наличии в действиях виновного рецидива преступлений **исключается освобождение его от наказания** в связи изменением обстановки ([ст. 80.1](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B329EU20FO) УК РФ), поскольку закон также связывает этот вид освобождения с признаком совершения лицом преступления впервые.

Наличие рецидива в действиях виновного влияет на назначение осужденному к лишению свободы **вида исправительного учреждения** ([ст. 58](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793499U20BO) УК РФ). Так, мужчины, осужденные к лишению свободы за совершение тяжкого или особо тяжкого преступления при различных видах рецидива, отбывают лишение свободы в исправительных колониях строгого или особого режимов.

§ 3. Виды множественности преступлений

В [УК](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81UB04O) выделяются **два вида множественности преступлений**: совокупность преступлений и рецидив преступлений.

1. **Совокупность преступлений** - это совершение двух или более преступлений, ни за одно из которых лицо не было осуждено, за исключением случаев, когда совершение двух или более преступлений предусмотрено статьями [Особенной части](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU20AO) Уголовного кодекса РФ в качестве обстоятельства, влекущего более строгое наказание [(ч. 1 ст. 17)](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517A379AU20AO).

Уголовный [кодекс](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517A379AU20AO) поясняет, что при совокупности преступлений лицо несет уголовную ответственность за каждое совершенное преступление по соответствующей статье или части статьи [УК](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81UB04O) РФ.

Понятие "совокупность преступлений" появилось в дореволюционном уголовном праве и означало совершение лицом однородных или разнородных преступлений, одновременно или разновременно совершенных, за которые лицо не понесло наказания <1>. Уголовный закон [1922 г.](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4B59B271D330CD8085A78A734D4CE55FAF63E89E40E143879E3F95178U305O) регламентировал идеальную и реальную совокупность преступлений. [УК](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CD30E5879A734D4CE55FAF6U30EO) РСФСР 1960 г. содержал понятие совокупности без указаний на ее виды, порождая, таким образом, разночтения в их толковании. В дальнейшем указанный термин был значительным образом изменен и частично дополнен другой формой множественности - неоднократностью преступлений, которая впоследствии была исключена из уголовного закона.

--------------------------------

<1> Кистяковский А. Элементарный учебник общего уголовного права. Часть Общая. Киев, 1891.

Определение совокупности преступлений позволяет выделить ее характерные признаки:

- совершение лицом двух или более самостоятельных преступлений, предусмотренных уголовным законом;

- преступления, входящие в совокупность, могут быть как оконченными, так и представлять собой приготовление или покушение на преступление.

Кроме того, преступления, входящие в совокупность, могут быть как однородными деяниями, предусмотренными одной и той же нормой [УК](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81UB04O) РФ (например, при совершении лицом нескольких краж), так и разнородными деяниями, предусмотренными различными статьями [УК](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81UB04O) РФ (например, при совершении лицом кражи и причинения вреда здоровью).

Совокупность преступлений могут образовывать также деяния, образующие самостоятельные составы преступлений, которые предусмотрены различными частями одной статьи [УК](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81UB04O) РФ. Например, [ч. 1 ст. 157](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793E94U20CO) УК предусматривает злостное уклонение родителя от уплаты средств на содержание несовершеннолетних детей, а [ч. 2 этой же статьи](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793E94U202O) предусматривает злостное уклонение совершеннолетних трудоспособных детей от уплаты средств на содержание нетрудоспособных родителей. Если лицо уклоняется и от уплаты средств на содержание детей, и от уплаты на содержание родителей, то ответственность лица наступает по совокупности преступлений, поскольку фактически было совершено два деяния, несмотря на то что оба состава предусмотрены одной статьей Уголовного [кодекса](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81UB04O).

Указанный признак следует отличать от ситуаций, когда совершенное лицом одно деяние характеризуется несколькими признаками состава преступления, предусмотренными различными пунктами одной статьи [УК](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81UB04O) РФ. Например, при совершении лицом кражи с проникновением в помещение или иное хранилище с причинением значительного ущерба гражданину деяние квалифицируется по [п. п. "б"](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B3394U20DO) и ["в" ч. 2 ст. 158](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B3394U20CO) УК РФ. Однако совокупность преступлений здесь отсутствует, поскольку в действиях лица имеется только один состав преступления.

Ни за одно из совершенных преступлений, входящих в совокупность, виновный не должен быть осужден.

Указанный признак имеет принципиальное значение, поскольку наличие судимости исключает совокупность. Это требование означает, что из совокупности преступлений, совершенных лицом, должны исключаться те преступления, за совершение которых лицо уже было осуждено, в том числе и условно. Например, не образует совокупности совершение грабежа лицом, имеющим судимость за кражу или убийство.

Не образуют совокупности случаи, когда совершение двух или более преступлений предусмотрено статьями [Особенной части](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU20AO) УК РФ в качестве обстоятельства, влекущего более строгое наказание.

Указанное положение означает, что, если норма уголовного закона предусматривает совершение двух или более самостоятельных преступлений, что является обстоятельством, влекущим более строгое наказание, ответственность лица наступает по соответствующей норме [УК](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81UB04O) РФ. При этом совершенные преступления не образуют совокупности преступлений. Так, например, преступление, предусмотренное [п. "б" ч. 3 ст. 205](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517A3599U20EO) УК РФ (террористический акт), выраженное в совершении взрыва, поджога, создающих опасность гибели человека, в целях воздействия на принятие решения органами власти и повлекшее умышленное причинение смерти человеку. Фактически действия виновного охватывают и состав террористического акта, предусмотренный [ч. 1 ст. 205](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8547EU300O) УК РФ, и состав убийства ([ч. 1 ст. 105](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU20EO) УК РФ). Однако, учитывая, что указанная норма представляет собой случай совершения двух преступлений, предусмотренных в качестве обстоятельства, влекущего более строгое наказание, совокупность исключается. Захват заложника в случае, если действия виновного повлекли умышленное причинение смерти человеку, предусмотренный [ч. 4 ст. 206](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517A3599U203O) УК РФ, также не образует совокупность.

Следует отметить, что в теории уголовного права и в практике применения уголовного законодательства отсутствует единое толкование указанного признака совокупности преступлений. Так, например, в судебной практике установилось правило, согласно которому убийство, сопряженное с похищением человека, предусмотренное [п. "в" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517A3595U20EO) УК РФ, следует квалифицировать по совокупности преступлений: [п. "в" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517A3595U20EO) УК РФ и [ст. 126](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179309BU203O) УК РФ <1>.

--------------------------------

<1> См.: [Постановление](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CD20C5F7AA869DEC60CF6F43986BB19137175E2F9517937U90BO) Пленума Верховного Суда РФ от 27 января 1999 г. N 1 "О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)" (в ред. Постановлений Пленума Верховного Суда РФ от 6 февраля 2007 г. [N 7](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0E5979A46183CC04AFF83B81B44604763CEEF85179349CU20FO), от 3 апреля 2008 г. [N 4](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDC0E5A7CAE69DEC60CF6F43986BB19137175E2F9517936U909O), от 3 декабря 2009 г. [N 27](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CD20C5F7CAC69DEC60CF6F43986BB19137175E2F9517936U909O)).

Кроме того, убийство двух или более лиц, совершенное одновременно или в разное время, не образует совокупности преступлений и подлежит квалификации по [п. "а" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU203O) УК РФ, а при наличии к тому оснований также и по другим пунктам [ч. 2 данной статьи](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU20CO) при условии, что ни за одно из этих убийств виновный ранее не был осужден <1>. Между тем судебная практика не рассматривает как оконченное преступление убийство двух лиц в случае убийства одного человека и покушение на убийство другого. В таких случаях независимо от последовательности преступных действий содеянное образует совокупность преступлений и его следует квалифицировать по [ч. 1](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU20EO) или [ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU20CO) и по [ч. 3 ст. 30](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179379EU20BO) и [п. "а" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU203O) УК РФ. Критикуя указанную позицию судебной практики, Г.Н. Борзенков справедливо отмечает, что убийство двух лиц представляет собой единичное преступление (единое преступление. - **Авт.**) и с точки зрения теории едва ли допустимо назначать наказание по правилам о совокупности за единичное преступление <2>.

--------------------------------

<1> См.: [Постановление](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CD20C5F7AA869DEC60CF6F43986BB19137175E2F9517937U90EO) Пленума Верховного Суда РФ от 27 января 1999 г. N 1 "О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)" (в ред. [Постановления](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDC0E5A7CAE69DEC60CF6F43986BB19137175E2F9517936U909O) Пленума Верховного Суда РФ от 3 апреля 2008 г. N 4).

<2> См.: Борзенков Г.Н. Квалификация преступлений против жизни и здоровья. М., 2005. С. 40.

Совокупность преступлений могут образовывать преступления, совершенные как в разное время, так и одновременно. В зависимости от этого выделяются **два вида совокупности преступлений**: реальная совокупность и идеальная совокупность.

**Реальная** совокупность преступлений представляет собой случаи совершения виновным в разное время и несколькими действиями двух или более преступлений.

Промежуток времени, разделяющий преступления, не имеет значения для признания реальной совокупности. Он может быть как значительным, так и небольшим.

Например, лицо, проникнув в жилище с целью совершить кражу, совершает еще убийство хозяина квартиры. В действиях виновного имеется реальная совокупность, хотя оба преступления совершаются лицом почти одновременно. Реальная совокупность наличествует и тогда, когда лицо ранее совершило одну кражу, а вторую совершает спустя несколько дней.

На практике реальная совокупность является наиболее распространенным видом множественности преступлений.

**Идеальная** совокупность преступлений представляет собой случаи совершения лицом одного действия (бездействия), содержащего признаки преступлений, предусмотренных двумя или более нормами уголовного закона.

Особенность идеальной совокупности состоит в том, что лицо одним действием (или бездействием) совершает два или более преступлений, предусмотренных различными статьями или различными частями одной статьи [УК](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81UB04O) РФ. Действия лица представляют собой совокупность, поскольку ни одна из норм в отдельности не охватывает в целом содеянное.

Например, виновный поджигает дом, в результате чего погибает жилец. Фактически лицо одним действием (поджогом) совершило два преступления: убийство и умышленное уничтожение имущества. Содеянное следует квалифицировать по совокупности преступлений [ст. 105](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU20FO) и [ст. 167](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85178369DU208O) УК РФ. Субъективная сторона обоих деяний может быть различной. Формы вины при идеальной совокупности преступлений могут не совпадать. В ситуации с поджогом дома вина лица в отношении наступившей смерти может, например, характеризоваться и неосторожностью, но содеянное также представляет собой идеальную совокупность и должно квалифицироваться по [ст. ст. 109](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339AU20EO) и [167](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85178369DU208O) УК РФ.

2. Второй формой множественности преступлений является рецидив преступлений.

**Рецидив преступлений** - это совершение умышленного преступления лицом, имеющим судимость за ранее совершенное умышленное преступление ([ст. 18](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B359AU20EO) УК РФ).

Это наиболее опасный вид множественности. В русском языке слово "рецидив" означает "повторное проявление чего-нибудь" <1>. Уже в XIV в. уголовное законодательство России обращало внимание на опасность лица, совершившего несколько преступлений. В XVII - XIX вв. прослеживалось четкое разграничение терминов совокупности преступлений и повторения преступлений (т.е. рецидива). Основным признаком рецидива считалось "учинение другого преступления после суда и наказания за первое" <2>.

--------------------------------

<1> Ожегов С.И. Толковый словарь русского языка. М., 1996. С. 667.

<2> Свод законов уголовных. Уложение о наказаниях уголовных и исправительных. СПб., 1885. С. 24.

В документах советского времени, а именно в [Руководящих началах](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4B59B271D330CDF005F77A734D4CE55FAF6U30EO) по уголовному праву РСФСР 1919 г., а затем и в Уголовном [кодексе](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4B59B271D330CD8085A78A734D4CE55FAF63E89E40E143879E3F95178U305O) 1922 г., термин "рецидив" использовался применительно к личности преступника. Суд, назначая наказание, должен был в каждом конкретном случае устанавливать, совершено ли преступление рецидивистом или впервые. Позже, в 1929 г., этот термин был исключен из уголовного закона, поскольку считалось, что с рецидивной и профессиональной преступностью в СССР покончено. Термины "рецидив" и "рецидивист" не употреблялись вплоть до принятия Уголовного [кодекса](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CD30E5879A734D4CE55FAF6U30EO) РСФСР 1960 г. Тогда же в уголовный закон было включено понятие особо опасного рецидивиста. С принятием [УК](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81UB04O) РФ 1996 г. понятие рецидива утратило личностный оттенок. Таким образом, был перенесен акцент с личности виновного на повторность самого деяния как отягчающего обстоятельства, хотя по самому содержанию понятие рецидива осталось прежним.

Рецидив преступлений характеризуется следующими специфическими для него признаками:

- совершение двух или более умышленных преступлений.

Согласно определению рецидив может иметь место только при совершении умышленных преступлений. Наличие даже нескольких судимостей за неосторожные преступления или совершение лицом, имеющим судимость за умышленное преступление, неосторожного преступления рецидива не образует;

- наличие у лица хотя бы одной неснятой или непогашенной судимости за ранее совершенное преступление.

Этот признак позволяет отграничить рецидив от совокупности преступлений. Неснятая или непогашенная судимость должна иметься в наличии на момент совершения нового преступления. Например, лицо совершило кражу с проникновением в жилище 1 ноября 2004 г. и было осуждено к лишению свободы. Через некоторое время было установлено, что этим же лицом в сентябре 2004 г. были совершены еще две кражи. Несмотря на то что лицо уже имеет судимость, рецидив в его действиях отсутствует, поскольку на 1 ноября 2004 г. судимости у лица не было;

- при признании рецидива учитываются только преступления, совершенные лицом после достижения 18-летнего возраста.

Сколько бы и какой бы тяжести преступлений ни совершило лицо в несовершеннолетнем возрасте, для признания рецидива это не имеет значения. При признании рецидива должны учитываться только те преступления, которые совершены лицом после достижения им совершеннолетия, независимо от того, в каком возрасте лицом была получена судимость. Так, если лицо совершило преступление в канун своего совершеннолетия, то судимость, возникшая уже после достижения лицом 18 лет, для признания рецидива не учитывается.

В то же время при совершении длящихся и продолжаемых преступлений необходимо четко определять момент окончания преступления. Если преступление окончено лицом, уже достигшим совершеннолетия, то судимость за такое преступление учитывается для наличия в действиях рецидива независимо от возраста виновного, совершившего первоначальные действия, образующие состав преступления;

- при признании рецидива не учитываются судимости за умышленные преступления небольшой тяжести.

Если лицо ранее было осуждено за умышленное преступление небольшой тяжести (за совершение которого максимальный срок наказания, предусмотренный санкцией нормы, не превышает 2 лет лишения свободы ([ч. 2 ст. 15](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0A5B77A86A83CC04AFF83B81B44604763CEEF851793699U20CO) УК РФ)) и вновь совершает умышленное преступление, то такая повторность преступлений не образует рецидива. Напротив, если же лицо имело судимость за совершение умышленного преступления иной категории и вновь совершает умышленное преступление даже небольшой тяжести, его действия образуют рецидив преступлений;

- при признании рецидива не учитываются судимости за преступления, осуждение за которые признавалось условным либо по которым предоставлялась отсрочка исполнения приговора, при условии, если они не отменялись, а лицо не направлялось для отбывания наказания в места лишения свободы.

Так, если лицо было осуждено условно или ему была предоставлена отсрочка исполнения приговора, судимость за совершенное преступление не учитывается при признании рецидива. Если же условное осуждение или отсрочка исполнения приговора были отменены и лицо было направлено для отбывания наказания лишения свободы в исправительные учреждения, то судимость за преступление, по которому лицо было осуждено условно или по которому была предоставлена отсрочка исполнения приговора, учитывается при признании рецидива в действиях лица.

Теорией уголовного права предусматриваются различные виды рецидива:

а) общий рецидив (совершение преступления лицом, имеющим судимость);

б) специальный рецидив (совершение преступления лицом, имеющим судимость за однородное или тождественное преступление);

в) однократный рецидив (совершение преступления лицом, имеющим одну судимость);

г) многократный рецидив (совершение преступления лицом, имеющим несколько судимостей);

д) пенитенциарный рецидив (совершение преступления лицом, отбывающим наказание в виде лишения свободы).

Однако уголовный закон Российской Федерации предусматривает только **три вида рецидива**: простой, опасный и особо опасный.

1. **Простым рецидивом** преступлений признается совершение умышленного преступления лицом, имеющим судимость за ранее совершенное умышленное преступление. [Статья 18](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B359AU208O) УК РФ не раскрывает понятие простого рецидива. Для уяснения понятия простого рецидива следует использовать метод исключения дополнительных признаков, которые характеризуют другие виды рецидива - опасный и особо опасный, содержащиеся в [ч. 2](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B359AU20DO) и [ч. 3 ст. 18](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B359AU202O) УК РФ.

В [пункте "а" ч. 1 ст. 63](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B329CU208O) УК РФ рецидив (в том числе и простой) признается обстоятельством, отягчающим наказание, и в соответствии с [ч. 2 ст. 68](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B329DU20AO) УК РФ дает основание для назначения наказания не одной трети максимального срока наиболее строгого наказания, предусмотренного за совершение преступления.

2. **Опасным рецидивом** преступлений признается рецидив:

1) если лицо совершает тяжкое преступление, за которое осуждается к реальному лишению свободы, будучи ранее дважды или более раз осужденным к лишению свободы за умышленное преступление средней тяжести;

2) если лицо совершает тяжкое преступление, будучи ранее осуждено за тяжкое или особо тяжкое преступление к реальному лишению свободы.

Таким образом, законодатель при признании опасного рецидива учитывает несколько критериев: а) осуждение лица к реальному лишению свободы за совершенное преступление; б) количество предыдущих судимостей; в) категории преступлений, за которые лицо было ранее осуждено.

3. **Особо опасным рецидивом** преступлений признается рецидив:

1) если лицо совершает тяжкое преступление, за которое осуждается к реальному лишению свободы, если ранее это лицо два раза было осуждено за тяжкое преступление к реальному лишению свободы;

2) если лицо совершает особо тяжкое преступление, будучи дважды осуждено за тяжкое преступление или за одно особо тяжкое преступление.

В определении опасного и особо опасного рецидивов законодатель в одних случаях указывает на вид наказания и порядок его отбывания, учитываемых при признании рецидива, а в других случаях не указывает, тем самым исключая однозначное толкование различных видов рецидива.

Кроме того, законодатель предоставляет широкую почву для дискуссий, не предусмотрев в [ст. 18](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B359AU208O) УК РФ все возможные ситуации. В связи с этим возникают сложности при определении вида рецидива, если лицо совершило особо тяжкое преступление, будучи ранее однократно осуждено за тяжкое преступление. В этой ситуации рецидив не может быть признан особо опасным, поскольку для его признания лицо должно быть дважды осуждено за совершение тяжкого преступления. Указанный случай не подпадает под простой рецидив, поскольку такая позиция противоречит принципу справедливости. Для признания же опасного рецидива законодатель предусматривает ситуации, при которой лицо совершает не особо тяжкое, а тяжкое преступление, имея при этом судимость за тяжкое или особо тяжкое преступление. Лишь применение метода системного анализа всех частей [ст. 18](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B359AU208O) УК РФ в приведенной ситуации позволяет прийти к единственно правильному выводу о наличии в действиях лица опасного рецидива и невозможности признания простого или особо опасного рецидива.

Невозможно также, исходя из содержания [ст. 18](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B359AU208O) УК РФ, определить, под какой вид рецидива подпадает совершение лицом особо тяжкого преступления, если оно два раза или более осуждалось на преступления средней тяжести. Ни под один из трех видов рецидива лицо, совершившее особо тяжкое преступление и имеющее перечисленные судимости, не подпадает. В то же время суд обязан в процессе рассмотрения дела определить вид рецидива и назначить соответствующее наказание. В этом случае также следует посредством системного анализа решать вопрос о виде рецидива, признавая его опасным рецидивом.

Следует иметь в виду, что рецидив преступлений влечет более строгое наказание на основании и в пределах, предусмотренных [УК](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81UB04O) РФ, а также иные последствия, предусмотренные законодательством Российской Федерации. Таким образом, **уголовно-правовое значение** определения вида множественности преступлений заключается в следующем.

1. Определение вида множественности преступлений **влияет на квалификацию преступлений**. Так, правильное определение множественности преступлений позволяет разграничить единое сложное преступление и совокупность преступлений.

2. Определение вида множественности преступлений **влияет на назначение наказания**. Так, [ст. 69](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179359EU20AO) УК РФ предусмотрены правила назначения наказания по совокупности преступлений. Наличие в действиях виновного признаков рецидива преступлений позволяет в определенных случаях применить правила назначения наказания по совокупности приговоров ([ст. 70](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179359EU20CO) УК РФ). В [ст. 68](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B329CU203O) УК РФ содержатся положения, учитываемые при назначении наказания при любом виде рецидива.

Глава 7. СОСТАВ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

§ 1. Значение и понятие состава преступления

[Статьей 14](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793699U208O) УК РФ дано определение понятия преступления, содержащее правовые и социальные признаки: общественная опасность, виновность, противоправность деяния и его наказуемость. Эти общие признаки позволяют выделить преступление из всей группы правонарушений, но на их основе невозможно разграничить конкретные преступления, которым присущи все перечисленные признаки. Так, преступлением является и убийство, и кража, и получение взятки, и т.д., но разграничить их, используя признаки преступления, невозможно. Необходимое разграничение осуществляется на основе такой правовой категории, как состав преступления. Только на основании наличия в каком-либо деянии состава конкретного преступления можно говорить о нем как о преступлении. Таким образом, понятия преступления и состава преступления не являются тождественными. Если первое включает в себя и социальные, и правовые признаки деяния, то второе на основе правовых категорий отражает его структуру.

Состав преступления не только позволяет выделить преступление из всей массы правонарушений, но и является базисом квалификации преступлений, т.е. установления в деянии признаков конкретного состава преступления, уголовно-правовой оценки фактического деяния. Лишь установив признаки, присущие конкретному виду преступлений, можно дать правильную юридическую оценку деяния.

Состав преступления является правовой категорией, юридическим основанием уголовной ответственности. Понятие состава преступления разрабатывалось на основе выявления наиболее характерных, типичных факторов, присущих всем преступлениям и в то же время необходимых и достаточных для определения деяния как преступления.

Уголовный закон не содержит определения понятия "состав преступления". В науке уголовного права выработана превалирующая позиция, в соответствии с которой под составом преступления понимается совокупность установленных уголовным законом объективных и субъективных признаков, характеризующих общественно опасное деяние как конкретное преступление.

Структурно состав преступления состоит из четырех групп признаков, которые называются элементами состава преступления. К ним относятся объект преступления, объективная сторона преступления, субъективная сторона преступления и субъект преступления. Первые два элемента состава преступления образованы объективными признаками, характеризующими внешнюю сторону преступления. Субъективные же признаки характеризуют внутреннюю сторону преступления, т.е. его субъективную сторону и субъекта.

Первый элемент состава преступления - **объект** преступления, под которым понимаются общественные отношения, интересы, охраняемые уголовным законом от преступных посягательств. Объекты преступлений приведены в [ст. 2](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179369DU208O) УК РФ. К ним относятся права и свободы человека и гражданина, собственность, общественный порядок и т.д. В уголовном праве различаются общий, родовой, видовой и непосредственный объекты.

Вторым элементом состава преступления является **объективная сторона** преступления, его внешнее выражение, заключающееся в общественно опасном деянии (действии или бездействии), причиняющем вред объекту преступления или ставящем его в опасность причинения вреда. К признакам объективной стороны преступления относятся также общественно опасные последствия и причинная связь между последствиями и совершенным деянием. Признаки объективной стороны конкретных преступлений указаны в статьях [Особенной части](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU20AO) УК РФ. При этом законодатель к признакам объективной стороны преступления может отнести и иные обстоятельства, помимо указанных выше, например время совершения преступления, способ его совершения, обстановку совершения преступления и др.

Третий элемент состава преступления - это **субъективная сторона** преступления. Этот элемент отражает внутреннюю сторону преступления, и его обязательным признаком является вина, т.е. психическое отношение лица к совершенному преступлению и его последствиям. Вина в соответствии со [ст. 24](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793695U20CO) УК РФ может быть умышленной или неосторожной. В свою очередь, умысел подразделяется на прямой и косвенный, а неосторожность - на небрежность и легкомыслие.

Последним элементом состава преступления является **субъект** преступления, а именно лицо, его совершившее. Субъектом преступления может являться только физическое лицо, способное нести ответственность за содеянное. Указанная способность определяется вменяемостью лица, достижением возраста уголовной ответственности. [Статьей 20](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793694U20FO) УК РФ установлено, что уголовной ответственности подлежит лицо, достигшее ко времени совершения преступления 16-летнего возраста. Это общий возраст уголовной ответственности. Вместе с тем законодателем установлен и пониженный возраст уголовной ответственности в случае совершения преступлений, перечисленных в [ч. 2 ст. 20](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85771U302O) УК РФ. По достижении ко времени совершения преступления 14-летнего возраста уголовной ответственности подлежат лица за совершение убийства ([ст. 105](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU20FO) УК РФ), умышленное причинение тяжкого вреда здоровью ([ст. 111](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339BU208O) УК РФ) и за совершение других преступлений, указанных в [ч. 2 ст. 20](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85771U302O) УК РФ.

Для наличия состава преступления необходимы все четыре его элемента в совокупности. Отсутствие хотя бы одного из них будет означать и отсутствие состава преступления.

Признаки состава преступления подразделяются на обязательные (необходимые) и факультативные. **Обязательными** являются признаки, присущие каждому составу преступления, признаки, без которых наличие состава преступления невозможно. Так, применительно к объекту обязательным признаком являются охраняемые уголовным законом общественные отношения, которым преступлением причиняется вред. К обязательным признакам объективной стороны преступления относятся действие или бездействие, а для материальных составов - также общественно опасные последствия и причинная связь между последствием и деянием. Субъективная сторона как элемент состава преступления будет иметь место лишь при наличии вины, а для субъекта необходимо наличие признаков физического лица, вменяемости и достижения возраста уголовной ответственности.

Группа **факультативных**, т.е. необязательных, признаков выделяется в связи с тем, что эти признаки не являются обязательными для всех составов преступлений. Факультативные признаки дополнительно характеризуют обязательные, но не влияют на решение вопроса о наличии или отсутствии состава преступления. Факультативные признаки могут приобрести роль обязательных только в тех случаях, когда они прямо указаны в законе. В таких ситуациях они становятся обязательными для конкретных составов преступлений. Например, состав хулиганства, предусмотренный [ст. 213](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B3E9FU202O) УК РФ, будет отсутствовать, если грубое нарушение общественного порядка, выражающее явное неуважение к обществу, совершено без применения оружия или предметов, используемых в качестве оружия, или при отсутствии мотива политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы. В этом случае орудия совершения преступления или мотив являются обязательным признаком хулиганства. Для наличия квалифицированного состава убийства, предусмотренного [п. "б" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU202O) УК РФ, необходимым признаком является мотив совершения преступления в связи с осуществлением потерпевшим служебной деятельности или выполнением общественного долга. Обязательным для конкретного состава преступления может стать любой признак, характеризующий какой-либо элемент состава преступления.

Так, факультативными признаками объекта преступления являются предмет преступления и потерпевший. Объективная сторона дополнительно характеризуется такими обстоятельствами, как время, место, способ, обстановка, орудия и средства совершения преступления. Факультативными признаками субъективной стороны преступления являются мотив, цель и эмоции. Дополнительными признаками, установленными законом, может характеризоваться и субъект преступления. В этом случае общий субъект преступления приобретает качества специального субъекта. Дополнительные признаки могут относиться к возрасту лица, его полу, социальному положению и т.д. Например, субъектом преступлений, предусмотренных [ст. ст. 150](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793E98U20FO), [151](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793E99U208O) УК РФ, - вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления и в совершение антиобщественных действий, - может быть только лицо, достигшее 18-летнего возраста. Субъектом получения взятки - только должностное лицо, субъектом преступлений против военной службы - только военнослужащий.

Факультативные признаки присущи не всем составам преступлений, а некоторым из них. Если эти признаки включаются в диспозицию уголовно-правовой нормы для описания отдельных элементов основного состава преступления, они становятся составообразующими и обязательными для конкретного состава преступления. С их помощью отражается специфика этого состава. Но факультативные признаки могут иметь и иное правовое значение. Если факультативные признаки не включены в структуру основного состава, они могут быть использованы в качестве смягчающих или отягчающих обстоятельств. В таких случаях факультативные признаки не влияют на основной состав преступления, но являются значимыми для составов со смягчающими или отягчающими обстоятельствами. Так, основной состав убийства закреплен в [ч. 1 ст. 105](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU20EO) УК РФ. Состав убийства при отягчающих обстоятельствах предусмотрен [ч. 2 этой же статьи](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU20CO) УК. Ответственность же за убийство при смягчающих обстоятельствах предусмотрена [ст. ст. 106](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793399U209O) - [108](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339AU20BO) УК РФ.

§ 2. Виды составов преступлений

При построении статей [Особенной части](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU20AO) УК законодателем используются различные подходы к формированию составов преступлений. В зависимости от них в уголовном праве составы преступлений различаются по видам. Критериями выделения видов составов преступлений, их классификации служат различные обстоятельства. К их числу можно отнести следующие: степень общественной опасности деяния; структура состава преступления; конструкция объективной стороны преступления.

Основным критерием разделения составов преступлений на виды является степень общественной опасности преступления, т.е. степень его вредоносности, которая зависит от степени осуществления преступного намерения, способа совершения преступления, размера вреда или тяжести наступивших последствий и иных обстоятельств. В зависимости от степени общественной опасности выделяются составы трех видов: основной состав, состав со смягчающими обстоятельствами и состав с отягчающими обстоятельствами.

Основной состав включает в себя только основные, наиболее типичные признаки, характеризующие определенный вид преступления. Например, составу убийства ([ч. 1 ст. 105](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU20EO) УК РФ) присущи следующие признаки: умысел, причинение смерти, причинение смерти другому человеку. Наличием умысла состав убийства отличается от причинения смерти по неосторожности ([ч. 1 ст. 109](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339AU20DO) УК РФ). В основной состав законодателем не включаются смягчающие и отягчающие обстоятельства. Они служат для образования иных видов составов. Характер их может быть различным. Такие обстоятельства могут относиться к форме вины, времени, способам совершения преступления, личности виновного и т.д.

Состав со смягчающими обстоятельствами, или привилегированный состав, содержит помимо признаков основного состава смягчающие обстоятельства, т.е. такие обстоятельства, которые снижают степень общественной опасности деяния по сравнению с основным составом. Так, состав убийства матерью новорожденного ребенка ([ст. 106](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793399U209O) УК РФ) содержит такие смягчающие обстоятельства, как время совершения убийства, поскольку во время родов или же сразу после них психика матери имеет особое состояние. К смягчающим обстоятельствам этого состава относятся также условия психотравмирующей ситуации и состояние психического расстройства, не исключающего вменяемости.

Состав преступления с отягчающими обстоятельствами помимо признаков основного состава содержит в себе обстоятельства, свидетельствующие о большей степени общественной опасности преступления по сравнению с преступлением, предусмотренным основным составом. Примером состава с отягчающими обстоятельствами может служить убийство при отягчающих обстоятельствах, предусмотренное [ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU20CO) УК РФ, где в указанной части законодателем предусмотрено 12 пунктов, содержащих квалифицирующие признаки, повышающие степень общественной опасности преступления: убийство двух или более лиц; лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга; лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии, а равно сопряженное с похищением человека либо захватом заложника, и другие обстоятельства.

Среди составов с отягчающими обстоятельствами в ряде случаев выделяются составы с особо отягчающими обстоятельствами, обстоятельствами, придающими преступлению особую опасность. Как правило, эти обстоятельства предусматриваются третьими и далее частями статей [Особенной части](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU20AO) УК РФ. Например, составами разбоя с особо квалифицирующими обстоятельствами будут являться разбой, совершенный с незаконным проникновением в жилище, помещение либо иное хранилище или в крупном размере ([ч. 3 ст. 162](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B309FU208O) УК РФ), а также разбой, совершенный организованной группой; в целях завладения имуществом в особо крупном размере; с причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего ([п. п. "а"](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B309FU20DO), ["б"](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEFB52U70FO), ["в" ч. 4 ст. 162](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B309FU203O) УК РФ).

Составы преступлений различной степени общественной опасности структурно могут быть предусмотрены различными частями одной и той же статьи [Особенной части](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU20AO) УК, различными пунктами одной части и различными статьями [УК](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81UB04O). Например, [ч. 1 ст. 111](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339BU20FO) УК РФ предусмотрен основной состав умышленного причинения тяжкого вреда здоровью. В [ч. 2 этой же статьи](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339BU20DO) содержится состав с отягчающими обстоятельствами, предусмотренными семью пунктами (общеопасным способом, по найму, из хулиганских побуждений и т.п.). [Части 3](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793394U20EO) и [4](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793395U20BO) включают в себя составы с особо отягчающими обстоятельствами (группа лиц, группа лиц по предварительному сговору, причинение тяжкого вреда здоровью в отношении двух или более лиц, повлекшего по неосторожности смерть потерпевшего). Отдельными статьями [УК](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81UB04O) РФ предусмотрены составы причинения тяжкого вреда здоровью со смягчающими обстоятельствами: причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью в состоянии аффекта ([ст. 113](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179309CU20FO) 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](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179309CU20CO) УК РФ). При этом, как видно из приведенных примеров, в одной статье [УК](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81UB04O) могут объединяться несколько составов.

В зависимости от структуры составы преступлений делятся на два вида: простой и сложный. Структура состава определяется способом его описания, а именно включением в содержание состава определенного набора признаков.

Для **простого** состава характерен одномерный набор признаков: один объект, одно действие или бездействие, одно последствие, одна форма вины. Так, простым составом является кража ([ч. 1 ст. 158](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B3394U209O) УК РФ). Кража посягает на один объект - собственность, характеризуется одним действием - тайным хищением чужого имущества, влечет одно последствие - ущерб собственнику. Этому составу преступления присуща одна форма вины - умысел.

В отличие от простого состава **сложные** составы образуются при множественности признаков, например два объекта, два действия, две формы вины.

Двухобъектные составы будут иметь место в случае, если конструкция состава преступления предусматривает одновременное посягательство на два объекта. Примером такого состава может служить состав разбоя ([ст. 162](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B309EU20CO) УК РФ), при совершении которого виновный одновременно посягает и на собственность, и на личность потерпевшего.

Сложные составы с двумя действиями - это составы, объективная сторона которых состоит из двух разнородных действий, что находит отражение в законе. Так, сложным составом с двумя действиями является состав вымогательства ([ст. 163](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793F9AU202O) УК РФ), выполнение объективной стороны которого предполагает требование передачи чужого имущества и угрозу применения насилия, и т.д. Требование передачи чужого имущества вне проявления угрозы или угроза без соответствующего требования не образует состава вымогательства. Для него необходимо именно сочетание двух указанных действий.

Составы с двумя формами вины - это те составы, для наличия которых требуется различное психическое отношение виновного к совершенному им деянию (действию или бездействию) и наступившим общественно опасным последствиям. К примеру, умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшего ([ч. 4 ст. 111](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793395U20BO) УК РФ), относится к составам с двумя формами вины, поскольку само причинение тяжкого вреда здоровью совершается умышленно, а психическое отношение к смерти потерпевшего выражается неосторожностью. В целом в соответствии со [ст. 27](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179379CU20CO) УК РФ преступления с двумя формами вины признаются умышленными преступлениями.

В литературе выделяются и такие виды составов, как альтернативные и бланкетные. К числу **альтернативных** составов преступлений предлагается относить составы в случае закрепления в диспозициях статей [Особенной части](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU20AO) УК нескольких самостоятельных деяний, каждое из которых образует самостоятельный состав преступления. Например, [ч. 1 ст. 222](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85771U30FO) УК РФ установлена ответственность за незаконные приобретение, передачу, сбыт, хранение, перевозку, ношение оружия. Совершение любого из перечисленных действий является самостоятельным преступлением. Но это не означает, на наш взгляд, альтернативности состава преступления. Составы, закрепленные в диспозиции нормы, являются конкретными: состав приобретения, состав передачи и т.д. Однако эти самостоятельные составы включены в диспозицию одной нормы. Поэтому альтернативной можно признать именно диспозицию такой нормы, но не состав преступления <1>. В этой связи также, думается, нельзя говорить и о наличии **бланкетных** составов. Например, для установления объективной стороны состава преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 264](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517A359AU20CO) УК РФ (нарушение [Правил](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0E5F7FAE6583CC04AFF83B81B44604763CEEF85179369DU20EO) дорожного движения и эксплуатации транспортных средств), необходимо обращение к соответствующему нормативному правовому акту - [Правилам](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0E5F7FAE6583CC04AFF83B81B44604763CEEF85179369DU20EO). Но в них объективная сторона состава (конкретные действия, бездействие) определены конкретно. Следовательно, и состав будет конкретен, а бланкетность распространяется на диспозицию уголовно-правовой нормы.

--------------------------------

<1> См. также: Уголовное право. Общая часть: Учеб. / Под ред. проф. Л.Д. Гаухмана и проф. С.В. Максимова. М., 2004. С. 114.

В зависимости от конструкции объективной стороны состава преступления, как отмечалось выше, выделяется два вида составов - материальные и формальные. Критерием выделения этих видов является описание объективной стороны состава преступления в уголовно-правовой норме и в соответствии с ним - законодательное установление оконченного состава преступления. Как известно, объективная сторона состава преступления характеризуется тремя признаками: действием или бездействием, общественно опасными последствиями и наличием причинной связи между деянием и последствиями. Однако при конструировании составов преступлений законодатель, определяя объективную сторону, не всегда использует все три признака. В ряде случаев он ограничивается указанием лишь на наличие деяния, оставляя за рамками состава преступления и общественно опасные последствия, и, соответственно, причинную связь. При этом в зависимости от того, как сконструирован тот или иной состав преступления, он может являться оконченным или исключительно при наличии всех трех признаков, или только при наличии деяния (действия или бездействия), вне зависимости от наступления последствий.

Материальными составами признаются те составы преступлений, объективная сторона которых характеризуется тремя признаками, наличие которых является обязательным условием оконченного состава преступления. Соответственно, преступления с материальными составами будут являться оконченными только при наличии общественно опасных последствий. Таким образом, объективная сторона материальных составов должна характеризоваться деянием, последствиями и причинной связью. Так, например, состав умышленного причинения тяжкого вреда здоровью ([ст. 111](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339BU208O) УК РФ) характеризуется деянием, последствиями и причинной связью. Поэтому данное преступление будет оконченным только при наступлении общественно опасных последствий, с момента причинения здоровью тяжкого вреда. Если же тяжкий вред не наступил по независящим от воли виновного обстоятельствам, преступление не будет окончено, поскольку объективная сторона выполнена не в полном объеме, предусмотренном законом. Деяние в этом случае следует оценивать как покушение на умышленное причинение тяжкого вреда здоровью.

В литературе встречается позиция, согласно которой материальными составами преступлений признаются те составы, конструкция которых предусматривает включение в диспозицию уголовно-правовой нормы указание на общественно опасные последствия <1>. Это, как представляется, не совсем точно. Действительно, построение большинства материальных составов преступлений связано с непосредственным указанием в диспозиции статьи [Особенной части](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU20AO) УК на общественно опасные последствия. Вместе с тем в уголовном законе имеются и иные подходы к описанию признаков материальных составов. В частности, в диспозиции [ч. 1 ст. 158](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B3394U209O) УК РФ, устанавливающей ответственность за совершение кражи, непосредственно в норме имеется указание на действие (тайное хищение) и предмет преступления (чужое имущество). Указание на последствие, каковым при краже является ущерб, в диспозиции нормы отсутствует. Тем не менее состав кражи, несомненно, относится к категории материальных. Это обусловлено тем, что завершенное хищение всегда сопряжено с причинением ущерба. В таких случаях законодатель не всегда в диспозиции уголовно-правовой нормы прямо указывает на последствия. Они презюмируются в качестве обязательного признака объективной стороны состава преступления. Поэтому материальными составы будут как в случае непосредственного указания на последствия в диспозиции уголовно-правовой нормы, так и в случае, когда последствия, являясь обязательным признаком объективной стороны состава, непосредственно в диспозиции не указаны.

--------------------------------

<1> Уголовное право России. Общая часть: Учеб. / Отв. ред. Б.В. Здравомыслов. М., 1996. С. 105.

Формальные составы преступлений - это те составы, в объективную сторону которых общественно опасные последствия не включаются в качестве обязательных признаков. Для наличия оконченного состава преступления в этих случаях достаточно деяния (действия или бездействия). Например, объективная сторона состава подмены ребенка ([ст. 153](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793E9BU20FO) УК РФ) характеризуется только действием - подменой. С наличием подмены связано наличие оконченного состава преступления. Общественно опасные последствия, которые в этом случае могут иметь место, выведены за рамки состава и не влияют на решение вопроса о квалификации деяния.

В теории уголовного права выделяются и такие виды составов, как усеченные составы и составы опасности. Авторы, рассматривающие эти виды составов в качестве самостоятельных, считают их характерной особенностью перенос законодателем окончания преступления на более раннюю стадию. Так, убийство ([ст. 105](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU20FO) УК РФ - материальный состав преступления) будет являться оконченным с момента наступления смерти, а посягательство на жизнь лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование ([ст. 295](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851783F9FU20DO) УК РФ), - с момента совершения посягательства. В последнем случае оконченный состав преступления будет иметь место вне зависимости от наличия последствия в виде смерти потерпевшего или отсутствия такого последствия. К составам опасности относят те составы преступлений, для описания объективной стороны которых используется указание не только на деяние, но и на наличие угрозы наступления общественно опасных последствий, хотя сами последствия не являются признаками объективной стороны состава преступления. Примером состава опасности может быть состав преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 122](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793099U20FO) "Заражение ВИЧ-инфекцией" УК РФ. Указанной нормой установлена ответственность за заведомое поставление другого лица в опасность заражения ВИЧ-инфекцией. Объективную сторону этого состава преступления образует только деяние - поставление в опасность. Это деяние должно быть сопряжено с реальной угрозой причинения вреда - заражением ВИЧ-инфекцией. Но сами последствия находятся вне пределов рассматриваемого состава, для наличия которого необходимо и достаточно только деяния и угрозы причинения вреда.

Как видно из приведенных примеров, при описании усеченного состава, или состава опасности, законодателем используется тот же прием, что и при конструировании формальных составов, а именно описание объективной стороны состава преступления лишь указанием на деяние и невключение в нее общественно опасных последствий и причинной связи. Поэтому рассматриваемые виды составов преступлений можно отнести к разновидности формальных составов.

И наконец, говоря о видах составов преступлений, следует обратить внимание на использование для классификации составов критерия объема. На основании этого критерия выделяются родовые и видовые (специальные) составы преступлений. Родовые составы включают в себя общие, типичные признаки какого-либо вида преступления, а специальные, кроме того, - дополнительные признаки, выделяющие из общего вида подвид преступного деяния. Исходя из сказанного, к родовому составу преступления следует отнести, например, убийство лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга ([п. "б" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU202O) УК РФ). Этим составом охватывается убийство любого лица в связи с указанными обстоятельствами. В то же время убийство лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование, содержит признаки преступления, предусмотренные [ст. 295](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851783F9FU20DO) УК РФ. Этот состав преступления по отношению к предыдущему будет являться видовым, так как, включая в себя все признаки родового состава, он обладает дополнительными признаками, выделяющими его, делающими специальным. Практически в этом случае речь идет о конкуренции общей и специальной нормы, при наличии которой в соответствии с [ч. 3 ст. 17](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179369AU203O) УК РФ ответственность наступает по специальной норме.

Выделение различных видов составов преступлений по различным критериям является не просто теоретической разработкой, но имеет и большое практическое значение. Установление признаков различных составов позволяет дать правильную юридическую оценку (квалификацию) деяния. Так, на основании выделения материальных и формальных составов определяется момент окончания преступления. Наличие основных составов, составов со смягчающими и отягчающими обстоятельствами позволяет выделить конкретный вид преступного деяния. Сложные составы требуют установления всех признаков именно сложного состава, относящихся к объекту, объективной или субъективной сторонам преступления, и т.д. Таким образом, можно сказать, что учение о составе преступления и его видах относится к основополагающим в теории уголовного права и в уголовном законодательстве.

Глава 8. ОБЪЕКТ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

§ 1. Понятие объекта преступления и его значение

Уголовно-правовой науке известны различные точки зрения на понятие "объект преступления".

Так, уголовное право советского периода, ориентируясь на марксистско-ленинское мировоззрение, взяло на вооружение теорию, впервые высказанную А.А. Пионтковским, согласно которой объектом всякого преступления являются общественные отношения, охраняемые аппаратом уголовно-правового принуждения <1>. В юридической литературе утверждалось, что такое определение данного понятия является вполне обоснованным, принципиально новым, единственно приемлемым, общепризнанным, соответствующим взглядам законодателя, имеющим важное значение для уяснения сущности преступления и т.п. <2>.

--------------------------------

<1> См.: Гаухман Л.Д. Квалификация преступлений: закон, теория, практика. М., 2003. С. 63.

<2> См.: Новоселов Г.П. Учение об объекте преступления. М., 2001. С. 17.

Ставшие уже традиционными трактовка и восприятие объекта преступления как совокупности общественных отношений, т.е. отношений между людьми, в какие бы сложные формы они ни воплощались, и сегодня продолжают оставаться господствующими <1>. Вместе с тем приведенное понимание объекта деяния в ряде случаев не срабатывает и, по нашему мнению, нуждается в пересмотре.

--------------------------------

<1> См.: Кудрявцев В.Н. Общая теория квалификации преступлений. М., 2001. С. 130; Гаухман Л.Д. Указ. соч. С. 77; Российское уголовное право. Общая часть / Под ред. А.И. Рарога. М., 2004. С. 102.

Прежде всего это относится к преступлениям против личности, в частности к убийству человека. Ранее было принято считать, что объектом убийства является жизнь человека не как таковая сама по себе, а именно в смысле совокупности общественных отношений <1>. Однако представляется более правильным мнение тех специалистов, которые полагают, что подобное понимание жизни человека как объекта убийства явно принижает абсолютную ценность человека как биологического явления. Человек из самостоятельной абсолютной ценности превратился в носителя общественных отношений (трудовых, оборонных, служебных, семейных, собственности и т.д.) <2>. Подменять жизнь человека отношениями, обеспечивающими его жизнь, исключительно негуманно <3>. Как правильно отметил профессор А.В. Наумов, "теория объекта преступления как общественных отношений не может быть признана общей универсальной, и представляется возможным возвращение к теории объекта как правового блага, созданной еще в конце прошлого века в рамках классической и социологической школ уголовного права" <4>.

--------------------------------

<1> См.: Курс советского уголовного права. Л., 1973. Т. 3. Особенная часть. С. 478.

<2> См.: Наумов А.В. Российское уголовное право: Курс лекций. М., 2004. Т. 1. Общая часть. С. 179.

<3> См.: Тер-Акопов А.А. Преступление и проблемы нефизической причинности в уголовном праве. М., 2003. С. 29.

<4> Наумов А.В. Указ. соч. С. 179.

Виднейший представитель классической школы русского уголовного права Н.С. Таганцев в свое время определял преступление как "деяние, посягающее на охраненный нормой интерес жизни, который в данной стране, в данное время признается столь существенным, что государство, ввиду недостаточности других мер охраны, угрожает посягающему на него наказанием". По мнению ученого, "такими правоохраняемыми интересами могут быть: личность и ее блага - жизнь, телесная неприкосновенность, личные чувствования, честь, обладание или пользование известными предметами внешнего мира; проявление личности вовне, свобода передвижения и деятельности в ее различных сферах; возникшие в силу этой деятельности известные отношения или состояния - их неизменяемость, ненарушимость; различные блага, составляющие общественное достояние, и т.п. ". "Охраняемые интересы, - продолжает далее Н.С. Таганцев, - могут иметь реальный характер - жизнь, здоровье, неприкосновенность владения - или идеальный - честь, религиозное чувство, благопристойность и т.д. Эти интересы могут принадлежать отдельному лицу, физическому или юридическому, или отдельным общностям, существующим в государстве, или всей совокупности общественных факторов, всему обществу, или, наконец, государству как юридически организованному целому" <1>.

--------------------------------

<1> Таганцев Н.С. Русское уголовное право. Тула, 2001. Т. 1. С. 51 - 58.

Система и соотношение социально значимых ценностей, интересов, благ не являются постоянными, они трансформируются с изменением исторических условий. Очевидно, что в обстановке действия новых экономических, социальных, политических, нравственных и других факторов меняется как сама система, так и структура, соотношение, иерархия правоохраняемых ценностей. В период господства тоталитарного режима интересы государственного строя ставились превыше всего. В настоящее время система интересов и ценностей, охраняемых уголовным правом, базируется на отражающей демократические идеи конституционной триаде "личность - общество - государство". Такие приоритеты в сфере законодательного определения очередности значимости объектов уголовно-правовой защиты соответствуют решению этой проблемы в уголовных кодексах развитых демократических стран (например, Западной Европы) <1>.

--------------------------------

<1> См.: Наумов А.В. Указ. соч. С. 181. Однако, по мнению Л.Д. Гаухмана, фактическая иерархия указанных ценностей не определяется последовательностью их расположения в [ч. 1 ст. 2](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179369DU208O) УК РФ. Она обусловлена степенью строгости защиты перечисленных и других социальных ценностей, названных в наименованиях разделов и глав [Особенной части](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU20AO) УК уголовным законом. Как показал анализ санкций [УК](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81UB04O) РФ 1996 г., наиболее строго охраняются основы конституционного строя и безопасности государства (среднеарифметический срок лишения свободы составляет 9,1 года), а наименее строго - конституционные права и свободы человека и гражданина (соответственный показатель - 1,6 года) (Гаухман Л.Д. Указ. соч. С. 71).

Таким образом, можно сделать вывод: **объект преступления - это охраняемые уголовным законом социально значимые ценности, интересы и блага, на которые посягает преступление и которым в результате его совершения причиняется или может быть причинен вред**.

Правомерность использования в данной дефиниции категории "социальные ценности" прежде всего следует из [ст. 2](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CD9005D7BA734D4CE55FAF63E89E40E143879E3F9517BU306O) Конституции РФ, где человек, его права и свободы провозглашены высшей ценностью. Поскольку интересы личности обозначены в Уголовном [кодексе](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179369DU208O) РФ как объект защиты от преступления, то логически и правомерно отнесение законодателем к охраняемым ценностям и других указанных в УК интересов - общества, государства, человечества.

В [части 1 ст. 2](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179369DU208O) УК РФ, определяющей задачи уголовного закона, указываются в качестве таких объектов конкретные социальные ценности, интересы и блага: права и свободы человека и гражданина, собственность, общественный порядок и общественная безопасность, окружающая среда, конституционный строй Российской Федерации, мир и безопасность человечества.

Как понятие и реальность, объект преступления имеет многоплановое значение. Будучи одним из элементов состава преступления, он входит в основание уголовной ответственности ([ст. 8](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179369EU202O) УК РФ). Отсутствие объекта посягательства означает и отсутствие состава преступления.

Уголовно-правовое значение объекта состоит и в том, что по нему определяется характер, а по размеру фактически причиненного вреда делается вывод и о степени общественной опасности преступления. Это, в свою очередь, позволяет квалифицировать содеянное, отграничивая преступление от иных видов правонарушений.

Например, в результате дорожно-транспортного происшествия потерпевшему причинен вред здоровью. Если судебно-медицинской экспертизой будет установлено, что этот вред является тяжким, то виновное лицо подлежит уголовной ответственности в соответствии с [ч. 1 ст. 264](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517A359AU20CO) УК РФ. Если же потерпевшему причинен легкий или вред здоровью средней тяжести, то ответственность наступает по [ст. 12.24](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96783CC04AFF83B81B44604763CEEFC51U709O) КоАП РФ.

Правильное определение объекта посягательства позволяет разграничить сходные между собой преступления, что имеет важное практическое значение для их квалификации.

Например, грубое изготовление денежных купюр, при котором для обнаружения подделки не требуется каких-либо специальных исследований и которые не могли попасть в обращение, а могли быть использованы лишь для обмана граждан, является посягательством на собственность, а не на денежно-кредитную систему. Поэтому подобные действия следует квалифицировать не как изготовление и сбыт поддельных денег, а как мошенничество.

И наконец, специфика сущности объекта преступления имеет принципиальное значение для кодификации уголовного законодательства. По признаку родового объекта конструируется [Особенная часть](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU20AO) Уголовного кодекса РФ.

§ 2. Виды объекта преступления

В науке уголовного права общепринятой является классификация объектов преступлений по вертикали и по горизонтали. В первом случае их можно разделить на общий, родовой, видовой и непосредственный объекты.

**Общий объект** - совокупность всех охраняемых уголовным законом социально значимых ценностей, интересов и благ, на которые посягает преступление и которым в результате его совершения причиняется или может быть причинен вред. Они, как уже отмечалось, указаны в [ч. 1 ст. 2](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179369DU208O) УК РФ. Общий объект - это целое, на какую-либо часть которого посягает каждое преступление.

**Родовой объект** есть часть общего объекта. Он представляет собой группу однородных социально значимых ценностей, интересов и благ, на которые посягает однородная группа преступлений. Именно родовой объект положен в основу деления [Особенной части](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU20AO) УК РФ на разделы.

Например, родовым объектом преступлений, объединенных в [разделе VII](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU209O) УК РФ, является личность; в [разделе VIII](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793E95U20AO) - экономика; в [разделе X](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851783E9CU209O) - государственная власть.

**Видовой объект** - это часть родового объекта, т.е. объект вида (подгруппы) очень близких по характеру преступлений. Видовой объект положен в основу деления разделов [Особенной части](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU20AO) УК РФ на главы.

Например, если родовым объектом преступлений, объединенных в разделе VII УК РФ, является личность, то видовыми объектами выступают жизнь и здоровье [(глава 16)](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU208O), свобода, честь и достоинство [(глава 17)](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179309BU20CO), половая неприкосновенность и половая свобода личности [(глава 18)](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179319EU203O), конституционные права и свободы человека и гражданина [(глава 19)](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179319AU203O), семья и несовершеннолетние [(глава 20)](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793E98U208O).

В тех случаях, когда раздел [Особенной части](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU20AO) УК РФ состоит из одной главы (например, раздел XI и [глава 33](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B379EU202O) "Преступления против военной службы"), родовой объект совпадает с видовым.

**Непосредственный объект** есть часть видового объекта. Это та социально значимая ценность, интерес или благо, на которые посягает конкретное преступление и которым в результате его совершения причиняется или может быть причинен вред.

Так, если видовыми объектами преступлений, объединенных в [главе 16](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU208O) УК РФ, являются жизнь и здоровье, то непосредственными объектами будут жизнь (например, [ст. 105](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU20FO) УК РФ) или здоровье (например, [ст. 115](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179309DU209O) УК РФ).

Непосредственный объект - обязательный признак каждого состава преступления, и именно по нему [Особенная часть](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU20AO) УК РФ в пределах главы делится на статьи. Он имеет важное практическое значение и при квалификации преступлений, так как позволяет отграничить одно преступление от другого.

Однако возможность разграничить преступления по непосредственному объекту существует не всегда. Некоторые преступления не имеют никаких различий между собой по объекту посягательства.

Например, нет никакой разницы между объектом кражи ([ст. 158](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B3394U20BO) УК РФ) и объектом грабежа без насилия ([ч. 1 ст. 161](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793F98U20BO) УК РФ) или между объектами причинения тяжкого ([ч. 1 ст. 111](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339BU20FO) УК РФ) и легкого вреда здоровью ([ст. 115](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179309DU209O) УК РФ) и т.п. В данных случаях разграничение деяний возможно осуществить лишь с помощью других признаков состава преступления <1>.

--------------------------------

<1> Кудрявцев В.Н. Указ. соч. С. 138.

На уровне непосредственного объекта в теории уголовного права производится классификация объектов по горизонтали. Выделяют основной, дополнительный и факультативный непосредственный объект.

В [УК](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81UB04O) РФ существуют преступления, посягающие одновременно на два или более непосредственных объекта (так называемые двухобъектные или многообъектные преступления). В этих случаях один из объектов является **основным**, а другой (другие) **дополнительным**. Они выделяются в зависимости от принадлежности каждого из них к видовому объекту, а не от важности охраняемой социальной ценности, интереса или блага.

Например, непосредственными объектами разбоя ([ст. 162](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B309EU20CO) УК РФ) являются собственность и здоровье человека. Поскольку один из объектов деяния (собственность) совпадает с видовым объектом [главы 21](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793E95U209O) Особенной части УК РФ, то именно он и будет основным непосредственным объектом; здоровье человека в данном случае выступает в качестве дополнительного непосредственного объекта.

Дополнительный объект в подобных составах преступлений является обязательным, его наличие в значительной степени повышает характер и степень общественной опасности деяния. Если же дополнительному объекту не причиняется вреда или не существует угрозы его причинения, то отсутствует и соответствующий состав преступления, например разбой. В таком случае при наличии открытого хищения деяние следует квалифицировать по [ч. 1 ст. 161](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793F98U20BO) УК РФ, предусматривающей ответственность за грабеж без применения насилия, который посягает только на собственность.

Иногда объект преступления указывается в диспозиции статьи [Особенной части](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU20AO) УК РФ в альтернативной форме. В науке уголовного права такие объекты называются **факультативными** непосредственными. Вред данным объектам деянием может и не причиняться либо может отсутствовать угроза причинения вреда.

Например, при загрязнении вод ([ст. 250](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851783099U20AO) УК РФ) ущерб может быть нанесен помимо поверхностных или подземных вод и источников питьевого водоснабжения также животному или растительному миру, рыбным запасам, лесному или сельскому хозяйству. Каждый из этих дополнительных объектов преступления, имея самостоятельную правовую защиту, рассматривается в такой ситуации как факультативный, так как в конкретном случае совершения данного преступления ущерб может быть нанесен только какому-либо одному из перечисленных объектов или не причинен им вообще.

Факультативный объект не является обязательным признаком состава преступления, однако это не означает, что он не имеет никакого уголовно-правового значения. Причинение ему вреда свидетельствует о более высокой общественной опасности совершенного деяния и должно учитываться при назначении наказания <1>.

--------------------------------

<1> См.: Российское уголовное право. Общая часть / Под ред. А.И. Рарога. М., 2004. С. 111.

§ 3. Предмет преступления и

его отличие от объекта преступления

От объекта посягательства необходимо отличать **предмет преступления**, под которым понимаются материальные вещи объективно существующего мира, в связи или по поводу которых совершается преступление. Предметом деяния признается все то, что доступно для восприятия, измерения, фиксации, а в некоторых случаях и оценки. В литературе по уголовно-правовой тематике предмет преступления принято называть материальным выражением объекта <1>.

--------------------------------

<1> Там же.

Наряду с вещами к предмету преступления также следует относить и информацию <1> (безотносительно к ее закреплению на материальном носителе). Под информацией понимаются сведения (сообщения, данные) о лицах, предметах, фактах, событиях независимо от формы их представления <2>. Информация как предмет преступления также может иметь экономический признак - цену (например, являющаяся товаром компьютерная программа). Для обозначения различных видов и формы выражения информации как предмета преступления уголовный закон использует различную терминологию: "сведения" ([ст. ст. 137](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179319BU20FO), [183](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85178379FU20EO) УК РФ), "тайна" ([ст. ст. 155](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793E94U20BO), [283](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851783E99U20FO) УК РФ), "компьютерная информация" ([ст. ст. 272](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF057U700O), [274](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF059U70EO) УК РФ).

--------------------------------

<1> См., напр.: Наумов А.В. Российское уголовное право: Курс лекций. М., 2004. Т. 2. Особенная часть. С. 567.

<2> Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0E5F77AB6383CC04AFF83B81B44604763CEEF85179369DU20DO) от 27 июля 2006 г. N 149-ФЗ "Об информации, информационных технологиях и о защите информации" // РГ. 2006. 29 июля.

Предмет преступления - факультативный признак. Он обязателен не во всех составах преступлений, а лишь в тех, в которые включен в соответствии с диспозицией статьи [Особенной части](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU20AO) УК РФ. В этом случае предмет преступления входит в основание уголовной ответственности и его отсутствие исключает наличие всех признаков состава преступления в совершенном деянии.

Например, предметом кражи ([ст. 158](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B3394U20BO) УК РФ) является имущество, предметом изготовления или сбыта поддельных денег или ценных бумаг ([ст. 186](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517A3594U20BO) УК РФ) - банковские билеты Центрального банка РФ, металлические монеты, государственные и другие ценные бумаги, иностранная валюта, предметом незаконного обращения с ядерными материалами или радиоактивными веществами ([ст. 220](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85178329FU20AO) УК РФ) - ядерные материалы или радиоактивные вещества и т.д.

Предмет преступления следует отличать от орудий и средств совершения преступления, т.е. тоже предметов, которые непосредственно используются для совершения деяния. При этом один и тот же предмет может выступать и в том, и в другом качестве, иметь разное смысловое и уголовно-правовое значение.

Например, оружие, используемое при разбойном нападении ([ч. 2 ст. 162](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B309FU20AO) УК РФ), является орудием совершения преступления, а при хищении оружия ([ст. 226](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85178329BU202O) УК РФ) или уничтожении или повреждении военного имущества ([ст. 346](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B349EU20CO) УК РФ) оно выступает уже в роли предмета преступления.

Поскольку предмет преступления составляют объективно существующие материальные вещи, то его не имеют такие деяния, как клевета ([ст. 128.1](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8507EU303O) УК РФ), изнасилование ([ст. 131](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517A3595U203O) УК РФ), дезертирство ([ст. 338](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B3794U20FO) УК РФ) и т.п.

Уголовно-правовое значение предмета преступления проявляется при квалификации деяния, а также при разграничении сходных между собой составов преступлений.

Так, хищение документов, имеющих особую историческую, научную, художественную или культурную ценность, необходимо квалифицировать по [ст. 164](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793F94U208O) УК РФ; похищение официальных документов - по [ч. 1 ст. 325](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B3695U20AO) УК РФ, а похищение паспорта или другого важного личного документа - по [ч. 2 ст. 325](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B3695U208O) УК РФ.

В преступлениях против личности не принято выделять предмет посягательства. Здесь необходимо вести речь о потерпевшем, т.е. лице, которому преступлением причинен физический, имущественный или моральный вред ([ст. 42](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AAF6483CC04AFF83B81B44604763CEEF8527DU300O) УПК РФ). Основное уголовно-правовое значение личности потерпевшего проявляется при квалификации преступлений.

Например, уголовная ответственность наступает при посягательстве на жизнь государственного и общественного деятеля - по [ст. 277](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851783E9DU20AO) УК РФ; на жизнь лица, осуществляющего правосудие или предварительное следствие, - по [ст. 295](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851783F9FU20DO) УК РФ; на жизнь сотрудника правоохранительных органов - по [ст. 317](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B3699U20AO) УК РФ. Личность потерпевшего может влиять на квалификацию деяния и в рамках одной и той же статьи [УК](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81UB04O) РФ. К примеру, убийство женщины при отсутствии отягчающих обстоятельств квалифицируется по [ч. 1 ст. 105](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU20EO) УК РФ, а убийство женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности, - по [п. "г" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793398U20AO) УК РФ. За последнее деяние предусмотрено более строгое наказание, чем за убийство без отягчающих обстоятельств. Таким образом, личность потерпевшего учитывается при конструировании составов преступлений и при определении наказания за преступление.

И наконец, предмет преступления или потерпевший могут предусматриваться законом в качестве обстоятельств, смягчающих или отягчающих наказание. Например, совершение преступления в отношении малолетнего, другого беззащитного или беспомощного лица является обстоятельством, отягчающим наказание ([п. "з" ч. 1 ст. 63](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793495U20FO) УК РФ).

Глава 9. ОБЪЕКТИВНАЯ СТОРОНА ПРЕСТУПЛЕНИЯ

§ 1. Понятие объективной стороны преступления и ее значение

Объективная сторона преступления представляет собой проявление процесса общественно опасного посягательства с его внешней, т.е. очевидной для непосредственного восприятия, стороны. Она включает в себя целый ряд признаков, установление которых имеет исключительно важное значение для констатации факта наличия состава преступления и квалификации преступных посягательств. Часть из них образует совокупность обязательных признаков, раскрывающих сущность любого преступления. К ним относятся:

а) те внешние формы преступного деяния, в которых преступник посягал на объект преступления (действие или бездействие);

б) общественно опасные последствия преступного деяния;

в) причинная связь между деянием и последствиями.

Обязательными эти признаки в теории уголовного права называют потому, что без них невозможно сконструировать ни один состав преступления. Добавим, впрочем, что это утверждение справедливо только для так называемых материальных составов преступлений. В формальных составах обязательным является только один признак - общественно опасное деяние.

Наряду с указанными обязательными имеется целая группа факультативных признаков объективной стороны преступления (время, место, обстановка, орудия и средства совершения преступления, способ совершения преступления), которые используются законодателем для описания лишь некоторых составов преступлений. В то же время, будучи включенными в состав конкретных преступлений как признаки объективной стороны, они выполняют ту же самую роль и имеют аналогичное значение при квалификации преступлений, что и обязательные признаки. Таким образом, деление признаков на обязательные и факультативные возможно лишь с точки зрения общего понятия состава преступления. В конкретных составах преступлений все признаки, которые использовал законодатель, - обязательные.

Действие (бездействие) всегда является первым, начальным этапом процесса преступного посягательства. Оно совершается в течение более или менее продолжительного времени и порождает определенные изменения в окружающей действительности, которые, в свою очередь, вызывают дальнейшее развитие событий. На этом этапе, который носит название причинной связи между деянием и преступным результатом, развитие событий может приобретать различное направление в зависимости как от характера поступка, так и от других обстоятельств, характеризующих, например, время, место и обстановку. Присоединение новых сил, вмешательство других лиц, изменение окружающих условий в этот период служат одной из существенных причин большого разнообразия форм объективной стороны.

Наконец, преступление заканчивается наступлением общественно вредных изменений в объекте посягательства. Эти изменения, представляющие собой ущерб общественным отношениям, охраняемым уголовным законом, характеризуют третий признак объективной стороны - преступные последствия.

Таким образом, **объективная сторона преступления - это внешний акт человеческого поведения, причиняющий или способный причинить вред объектам, охраняемым уголовным законом, и включающий в себя общественно опасное деяние (действие или бездействие), общественно опасные последствия (преступный результат), причинную связь, а также место, время, обстановку, способ, орудия и средства совершения преступления**.

О важности объективной стороны преступления для установления уголовной ответственности говорит тот факт, что в диспозициях статей [Особенной части](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU20AO) УК законодатель всегда указывает признаки объективной стороны. Объективная сторона преступления - важная предпосылка уголовной ответственности. Уголовное право признает преступлением не сами по себе мысли или идеи человека, а лишь общественно опасное деяние, нарушающее уголовно-правовые нормы. Это означает, что объективная сторона преступления является главным критерием в оценке намерений преступника и субъективной стороны состава преступления. Поэтому в первую очередь устанавливают признаки объективной стороны преступления и только на ее основе - признаки субъективной стороны. Без признаков объективной стороны преступления вопрос о субъективной стороне просто не может возникнуть, так как последняя существует только в связи с первой.

Значение объективной стороны преступления определяется тем, что, **во-первых**, как элемент состава преступления она входит в основание уголовной ответственности.

**Во-вторых**, в рамках состава объективная сторона преступления является основанием квалификации преступлений. Поскольку в диспозиции, как уже говорилось выше, описывается в основном объективная сторона преступления, то, определив правильно ее признаки, можно установить объект и субъект преступления. Характер объективной стороны преступления с большей или меньшей точностью определяет круг тех объектов, на которые могло быть совершено посягательство, и в некоторых случаях определяет и содержание субъективной стороны.

§ 2. Понятие деяния (действия, бездействия)

**Преступное деяние** является важнейшим признаком объективной стороны преступления, так как именно оно выступает стержнем объективной стороны в целом и ее отдельных признаков. Преступное деяние может проявляться в двух формах: как действие или как бездействие.

Преступное **действие** характеризуется активным, волевым и осознанным поведением человека. Оно всегда проявляется в телодвижении, но обычно не сводится лишь к нему, так как включает, как правило, не одно, а несколько или даже целый ряд актов преступного поведения.

Преступное **бездействие** - это общественно опасное пассивное поведение, которое заключается в несовершении лицом тех действий, которое оно должно было и могло совершить в силу лежащих на нем обязанностей. Пассивное поведение лица - это его социальная характеристика. В физическом смысле лицо как раз может вести себя достаточно активно, но если при этом оно не выполнило определенной обязанности - налицо уголовно-правовое бездействие. Например, лицо отказывается от дачи показаний в качестве свидетеля, уклоняясь от явки в суд ([ст. 308](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B369CU20DO) УК РФ), но при этом работает у себя в гараже или на огороде. На практике в форме бездействия совершается не более 5% преступлений <1>.

--------------------------------

<1> См.: Тер-Акопов А.А. Бездействие как форма преступного поведения. М., 1980. С. 53.

Обязанность лица действовать может возникать по различным основаниям, например: а) из указаний закона ([ст. 328](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B379DU20EO) УК РФ); б) характера профессии или служебного положения ([ст. ст. 124](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179309AU202O), [293](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851783F9EU208O) УК РФ); в) предшествующего поведения ([ст. 125](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179309BU20FO) УК РФ).

Как преступное действие, так и преступное бездействие - волевой акт поведения человека. Уголовная ответственность наступает только в тех случаях, когда виновный мог и должен был не поступать либо, наоборот, поступать определенным образом. Субъект, лишенный в данной конкретной обстановке фактической возможности проявить свою волю и действовать определенным образом, в уголовно-правовом смысле не может быть признан ни действующим, ни бездействующим. Между тем вполне возможны ситуации, при которых осознанное поведение не является выражением воли лица. Они могут возникать под действием непреодолимой силы, физического или психического принуждения. Все эти обстоятельства могут парализовать волю лица и лишить его возможности выбора модели поведения.

**Непреодолимая сила** - это проявление таких чрезвычайных и неотвратимых в данной обстановке сил природы либо иных объективных факторов, при которых человек лишается возможности действовать надлежащим образом в соответствии со своей волей (стихийное бедствие, пожар, болезнь, голод, военные действия и т.п.). Не может, например, быть признано преступным поведение врача, не оказавшего помощь больному вследствие того, что врач сам был тяжело болен или путь к пациенту преградила река, переправиться через которую врач не смог.

Однако понятие непреодолимой силы не является чем-то неизменным. Его конкретное содержание зависит от установления круга обязанностей лица и тех требований, которые предъявляются к нему в определенной ситуации. Так, например, военнослужащий не может ссылаться на боевую обстановку как на непреодолимую силу, помешавшую ему выполнить приказ, в то время как эта же причина невыполнения лицом своих обязанностей может послужить оправданием для, например, должностного лица, не обладающего признаками субъекта воинских преступлений.

Уголовная ответственность исключается также и при **физическом принуждении** со стороны другого лица или лиц. Под ним понимается физическое воздействие на человека (например, его избиение или введение в организм наркотических, психотропных или сильнодействующих веществ) с целью заставить его совершить общественно опасное деяние. При этом необходимо установить, что такое физическое воздействие полностью подавило волю лица, вследствие чего оно не могло руководить своими действиями. В иных обстоятельствах, когда физическое принуждение не полностью подавляет волю субъекта, оно может рассматриваться как обстоятельство, исключающее преступность деяния ([ч. 2 ст. 40](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179379AU20DO) УК РФ), либо учитываться при назначении наказания как обстоятельство, его смягчающее ([п. "е" ст. 61](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179349BU20DO) УК РФ).

Определенное уголовно-правовое значение имеет и **психическое принуждение**. Под ним понимается угроза причинения какого-либо вреда (в том числе и физического) с целью заставить лицо совершить общественно опасное деяние. Если психическое принуждение выражается в угрозе, которая может быть реализована немедленно, то уголовная ответственность может исключаться, если будет признано, что лицо действовало в состоянии крайней необходимости (например, кассир вынужденно отдает деньги бандитам под угрозой применения оружия). В иных же случаях уголовная ответственность лица, действовавшего (бездействовавшего) под воздействием психического принуждения, не исключается, но это обстоятельство должно быть учтено судом в качестве смягчающего наказание.

§ 3. Понятие и виды последствия преступления

Любое деяние, совершаемое человеком, вызывает определенные изменения во внешнем мире. Это утверждение в полной мере относится и к преступлению. **Общественно опасное последствие** - это предусмотренный уголовным законом вред, который причиняется охраняемым этим законом объектам в результате совершенного общественно опасного деяния.

По своему характеру преступные последствия различны. Их можно классифицировать на две основные группы: материальные и нематериальные. Первые подразделяются на последствия имущественного характера (например, в результате хищений, уничтожения имущества) и вред жизни и здоровью граждан. Вторые (нематериальные) выражаются в нарушении нормальной деятельности предприятий, учреждений, ущемлении прав граждан (например, в результате совершения должностных преступлений), а также в причинении вреда чести и достоинству.

В зависимости от учета в составе преступлений последствий как обязательного признака диспозиции статей [Особенной части](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU20AO) УК конструируются двояким образом. Если наличие оконченного преступления законодатель связывает с наступлением определенных последствий, то такие составы в теории уголовного права называют материальными. К ним относят, например, убийство, причинение вреда здоровью различной тяжести, большинство форм хищений и многие другие преступления.

Если же закон рассматривает преступление оконченным после совершения самого деяния (действия или бездействия), то такие составы называют формальными. Например, клевета ([ст. 128.1](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8507EU303O) УК РФ), заведомо ложное сообщение об акте терроризма ([ст. 207](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85178359FU20CO) УК РФ), дезертирство ([ст. 338](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B3794U20FO) УК РФ) и многие другие преступления считаются оконченными после совершения самих действий, безотносительно того, повлекли ли они наступление каких-либо последствий или нет.

Следует также иметь в виду, что в реальной действительности любые преступления, в том числе и с формальными составами, всегда влекут изменения в окружающей действительности и причиняют вред объектам уголовно-правовой охраны. Однако эти последствия не являются признаками состава и не должны учитываться при квалификации преступления. В то же время, даже находясь за пределами состава, они могут иметь уголовно-правовое значение. Так, например, уголовную ответственность за злостное уклонение от уплаты средств на содержание нетрудоспособных родителей ([ч. 2 ст. 157](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793E94U202O) УК РФ) законодатель не связывает с наступлением каких-либо последствий, достаточно выполнения самого деяния в форме бездействия. Однако в том случае, если в результате совершения подобного деяния родители, например, серьезно заболели, это обстоятельство должно быть учтено в качестве отягчающего при назначении наказания ([п. "б" ч. 1 ст. 63](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793494U203O) УК РФ).

Сами последствия в составах преступлений могут быть определены двояким способом: как конкретные либо оценочные понятия (признаки). Например, в [ч. 1 ст. 264](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517A359AU20CO) УК РФ ("Нарушение Правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств") последствия определены как конкретное понятие: тяжкий вред здоровью. В других случаях конкретизация понятий производится законодателем в примечаниях к соответствующим статьям. Так, например, содержание понятий "крупный" и "особо крупный размер" применительно к большинству составов преступлений против собственности раскрывается в [примечании 4 к ст. 158](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85378U307O) УК РФ.

При указании на последствия, выраженные с помощью оценочных признаков, законодатель использует такие понятия, как, например, "тяжкие последствия" ([ч. 1 ст. 248](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851783098U209O), [ч. 1 ст. 249](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851783098U20CO), [ч. 3 ст. 303](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851783F94U20EO) УК РФ), "существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций" ([ст. ст. 285](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851783E9AU208O), [286](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851783E9BU20FO), [288](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851783E95U20FO) УК РФ), "существенный вред" ([ч. 1 ст. 250](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851783099U209O), [ст. 330](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B379EU20FO) УК РФ) и т.п. В ряде случаев примерное содержание оценочных признаков раскрывается в постановлениях Пленума Верховного Суда РФ по отдельным категориям дел. Например, в [п. 17](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0C5D79AA6283CC04AFF83B81B44604763CEEF85179369FU203O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 15 июня 2004 г. N 11 "О судебной практике по делам о преступлениях, предусмотренных статьями 131 и 132 Уголовного кодекса Российской Федерации" <1> указывается, что к "иным тяжким последствиям" изнасилования или насильственных действий сексуального характера можно отнести, например, самоубийство потерпевшей (потерпевшего). И наконец, во многих случаях решение вопроса о наличии или отсутствии того или иного оценочного признака, характеризующего последствия преступления, отдается на усмотрение суда.

--------------------------------

<1> БВС РФ. 2004. N 8.

§ 4. Причинная связь между деянием и последствием

**Причинная связь** представляет собой объективно существующую связь между общественно опасным деянием и наступившими последствиями. Это третий обязательный признак объективной стороны преступления в преступлениях с материальным составом.

Общее понятие причинной связи одинаково для всех областей знаний. **Причинная связь - это такой процесс взаимодействия между явлениями, при котором одно или несколько из них (причина) порождает другое (следствие)**.

Возникающие в процессе расследования и рассмотрения в суде уголовных дел вопросы, касающиеся причинной связи, зачастую бывают просты и разрешаются без особых затруднений (выстрел в жертву - смерть, изъятие вещи - имущественный ущерб и т.д.). Тем не менее учение о причинной связи в уголовном праве справедливо считается одной из самых сложных проблем. Сложность заключается не только в том, что вопрос о причинной связи - это сугубо философский вопрос, но главным образом в том, что в развитие причинной связи вплетаются события, непосредственно не связанные с действиями обвиняемого, но как-то влияющие на преступный результат. В таких случаях не всегда бывает просто отделить из всего многообразия условий, факторов, противодействующих или содействующих возникновению последствий, силы главные, определяющие преступный результат. Например, преступник нанес потерпевшему опасный для жизни, но не смертельный вред здоровью. Потерпевший упал, потерял сознание, и в результате длительного пребывания на морозе наступило сильное переохлаждение организма, а неопытный врач оказал помощь не лучшим образом. В итоге потерпевший скончался. Возникают вопросы: что явилось непосредственной причиной его смерти и должен ли преступник отвечать за эти последствия или только за причинение тяжкого вреда здоровью? Ответы на них не могут быть даны без соответствующего анализа.

Путь исследования причинной связи в каждом уголовном деле примерно одинаков.

Причинная связь - это процесс, протекающий во времени. Поэтому первым критерием (условием или признаком) наличия причинной связи будет определенная временная последовательность деяния и последствия. Для того чтобы привлечь лицо к уголовной ответственности, необходимо как минимум установить, что деяние, им совершенное, по времени предшествовало наступившим последствиям. При всей очевидности этого положения судебная практика знает случаи необоснованного привлечения к уголовной ответственности за последствия, которые наступили раньше, чем были совершены вменяемые в вину подсудимому действия.

Но простая последовательность событий сама по себе не может служить свидетельством их причинной связи. Иначе говоря, "после этого еще не значит вследствие этого" **(pos noc non proter nic)**.

Вслед за установлением того, что деяние имело место раньше, чем наступившие последствия, надо доказать, что оно явилось **необходимым условием** наступления преступного результата. Это значит, что в момент, когда лицо совершает деяние, в объективной действительности создается реальная угроза наступления последствий. Необходимым условием следует считать такое условие, без которого преступный результат не наступил бы. Короче говоря, условие - это обстоятельство, от которого что-либо зависит. Но условие может и не быть причиной. Причина - это то, что с необходимой закономерностью вызывает последствия. Причина всегда одновременно является и условием наступления определенного последствия, но далеко не всякое, пусть и необходимое, условие есть вместе с тем и причина его появления.

Прежде чем решить вопрос о том, было ли действие, явившееся необходимым условием, причиной наступления общественно опасных последствий, надо установить, к каким же закономерным последствиям привело бы это необходимое условие, если бы в развитие событий не вмешались посторонние для действий обвиняемого силы, - к тем, которые имели место в действительности, или к другим? В первом случае причинная связь налицо, во втором она отсутствует. Если А. выстрелом в упор убил Б., то его действие явилось и необходимым условием наступления смерти Б., и вместе с тем ее причиной, так как именно такой результат с необходимостью вытекал из действий А. Но если А. своим выстрелом только причинил Б. не опасное для жизни ранение, а Б. умер от заражения крови в результате небрежности врача, производившего перевязку, то действия А. хотя и были необходимым условием наступления преступного результата, однако рассматриваться как причина смерти Б. они не могут.

Следовательно, третьим критерием признания наличия причинной связи будет критерий неизбежности, т.е. установление того, что наступивший результат закономерно, с внутренней необходимостью вызывает наступление последствий.

Верховный Суд РФ неоднократно разъяснял, что лицо подлежит уголовной ответственности лишь за те преступные последствия, которые имеют прямую причинную связь с его деянием.

Так, признав обоснованным осуждение лица по [ч. 3 ст. 126](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793095U20AO) УК РФ, т.е. квалификацию действий осужденного как похищение человека, совершенное из корыстных побуждений и организованной группой лиц, Президиум Верховного Суда РФ исключил из приговора квалифицирующий признак "похищение человека, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшего". Как следует из материалов дела, при освобождении похищенного человека и задержании преступников, пытавшихся скрыться на автомобиле, работники милиции применили оружие, в результате чего потерпевший был смертельно ранен милиционером. При таких обстоятельствах между действиями осужденных и смертью потерпевшего отсутствует прямая причинная связь <1>.

--------------------------------

<1> БВС РФ. 1998. N 9.

§ 5. Факультативные признаки

объективной стороны преступления

Факультативные признаки объективной стороны преступления включают время, место, обстановку, способ, орудия и средства совершения преступления.

**Временем** совершения преступления признается время совершения деяния, независимо от времени наступления последствий ([ч. 2 ст. 9](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179369FU20FO) УК РФ). Однако это определение, приемлемое с точки зрения действия уголовного закона во времени, не совсем точно отражает содержание времени как признака объективной стороны преступления. Указание на время как на признак, криминализующий то или иное деяние, означает, как правило, не время как таковое (т.е. не астрономическое время), а некий отрезок или период времени, в который происходят определенные события, оказывающие качественное влияние на преступление. Так, например, уголовная ответственность за убийство матерью новорожденного ребенка ([ст. 106](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793399U209O) УК РФ) наступает лишь в случае совершения ею убийства в строго определенный промежуток времени - "во время или сразу же после родов". Ответственность за самовольное оставление части или места службы ([ст. 337](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85571U307O) УК РФ) закон увязывает с конкретной продолжительностью действий виновного (свыше двух, но не более 10 суток).

**Место** совершения преступления - эта та территория или пространство, где совершено преступное деяние. Например, "помещение либо иное хранилище" или "жилище" (в составах хищений), "территория заповедника, заказника либо зона бедствия или зона чрезвычайной экологической ситуации" ([ст. ст. 256](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEFCU507O), [257](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEFCU508O) УК РФ), "таможенная граница таможенного союза в рамках ЕврАзЭС" ([ст. ст. 226.1](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8527CU301O), [229.1](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF157U70DO) УК РФ).

**Обстановка** совершения преступления - это различные внешние обстоятельства, сопутствующие совершению преступления. Сам термин "обстановка" употребляется законодателем лишь единожды - в [ст. 331](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B379FU208O) УК РФ, определяющей понятие и общие условия ответственности за преступления против военной службы. В [части 3 указанной статьи](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B379FU208O) используется (без разъяснения содержания данного термина) понятие "боевая обстановка". Полагаем, что к обстановке совершения преступления можно отнести, например, состояние необходимой обороны ([ст. 108](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339AU20BO) УК РФ), банкротство или предвидение банкротства ([ст. 195](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517A3795U20EO) УК РФ).

**Способ** совершения преступления - это те приемы и методы, которые использует преступник при совершении деяния. Так, например, общеопасный способ повышает степень общественной опасности убийства и позволяет рассматривать его в качестве квалифицированного состава ([п. "е" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793398U208O) УК РФ). По способу изъятия имущества (тайный, путем обмана или злоупотребления доверием, открытый и т.д.) выделяют различные формы хищения: кражу ([ст. 158](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B3394U20BO) УК РФ), мошенничество ([ст. 159](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B309CU20AO) УК РФ), грабеж ([ст. 161](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793F9FU202O) УК РФ) и др.

**Орудия и средства** совершения преступления - предметы материального мира, используемые преступником для облегчения совершения деяния. Наиболее часто при описании составов преступлений законодатель использует такой признак, как совершение преступления "с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия" ([ч. 2 ст. 126](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793094U20EO), [ст. ст. 127](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793095U20CO), [162](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B309EU20CO), [206](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85178359EU20AO), [211](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85178359AU20BO) и т.д. УК РФ). В качестве средств совершения преступления могут выступать, например, "поддельные или принадлежащие другому лицу кредитные, расчетные или иные платежные карты" ([ст. 159.3](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8537AU302O) УК РФ), "поддельные документы" ([п. "д" ч. 2 ст. 127.1](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B3295U20BO) УК РФ).

В целом уголовно-правовое значение факультативных признаков объективной стороны преступления может проявляться в следующем:

- во-первых, они могут выступать как обязательные признаки основного состава преступления. Например, угрозы, жестокое обращение или систематическое унижение человеческого достоинства являются обязательными способами доведения до самоубийства ([ст. 110](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339BU20BO) УК РФ);

- во-вторых, они могут играть роль квалифицирующих признаков состава. Так, применение насилия различной степени или угроза его применения в процессе совершения преступления повышают степень его общественной опасности и рассматриваются в качестве квалифицирующих признаков в значительном числе составов преступлений ([ч. 2 ст. ст. 139](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793194U202O), [141](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B359FU20CO), [161](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793F98U20DO), [163](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B3098U209O), [ч. 3 ст. ст. 150](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793E98U202O), [151](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B339BU208O) и т.д. УК РФ);

- в-третьих, находясь за рамками состава, они могут рассматриваться как обстоятельства, смягчающие или отягчающие наказание. Так, например, такое обстоятельство, как совершение преступления при нарушении условий правомерности необходимой обороны, задержания лица, совершившего преступление, крайней необходимости, обоснованного риска, исполнения приказа или распоряжения ([п. "ж" ч. 1 ст. 61](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179349BU20CO) УК РФ), признается смягчающим наказание. Напротив, совершение преступления в условиях чрезвычайного положения, стихийного или общественного бедствия, а также при массовых беспорядках - обстоятельство, отягчающее наказание ([п. "л" ч. 1 ст. 63](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793495U20CO) УК РФ).

Глава 10. СУБЪЕКТИВНАЯ СТОРОНА ПРЕСТУПЛЕНИЯ

§ 1. Понятие, содержание и значение

субъективной стороны состава преступления

**Субъективная сторона** состава преступления представляет собой его внутреннюю сторону, психическую деятельность лица, **непосредственно связанную с совершением им преступления** <1>.

--------------------------------

<1> Рарог А.И. Квалификация преступлений по субъективным признакам. СПб., 2003. С. 52.

**Содержание субъективной стороны.** Основным и обязательным признаком субъективной стороны принято считать вину. Факультативными признаками - мотив и цель. При этом в тех составах преступлений, где эти факультативные признаки присутствуют, они, конечно же, необходимы для установления в содеянном состава преступления (например, корыстная цель хищения).

Некоторые ученые отождествляют субъективную сторону с виной, рассматривая мотив и цель в качестве признаков умышленной вины <1>. Другие относят к факультативным признакам субъективной стороны кроме мотива и цели также и эмоции. Однако эти точки зрения не получили широкого признания в науке. Первая не основана на законе ([ст. 24](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793695U20DO) УК РФ) и не согласуется с традиционным пониманием форм вины. Вторая препятствует правильному пониманию субъективной стороны в качестве деятельности, поскольку эмоции представляют собой не деятельность как таковую, а фон, на котором она протекает. Поэтому особые эмоциональные состояния (аффект) принято рассматривать не в качестве самостоятельного признака субъективной стороны, а в качестве характеристики умысла (аффектированный умысел).

--------------------------------

<1> См., напр.: Дагель П.С., Котов Д.П. Субъективная сторона преступления и ее установление. Воронеж, 1974. С. 41.

**Значение** субъективной стороны определяется тем, что она является элементом состава преступления и, соответственно, входит в основание уголовной ответственности и в юридическое основание квалификации преступления.

§ 2. Вина

Вину в современном уголовном праве России принято понимать как **психическое (интеллектуальное и волевое) отношение к своему деянию и его последствиям**. Такая теория вины называется психологической в отличие от оценочной (или нормативной) теории вины, где вина понимается в качестве социально-этической упречности деяния <1>. Социальная сущность вины <2> при этом не отрицается. Просто считается, что она автоматически обеспечена при положительном психическом отношении к своему общественно опасному деянию. Социальная сущность вины может учитываться при оценке степени вины, которая, в свою очередь, является одним из факторов, определяющих степень общественной опасности содеянного.

--------------------------------

<1> Понимание вины в качестве упречности характерно, например, для уголовного права Германии, где оценочная теория вины в XX в. сменила господствовавшую в XIX в. психологическую теорию. В СССР оценочную теорию вины разрабатывал Б.С. Утевский (Утевский Б.С. Вина в советском уголовном праве. М., 1950), однако в связи с разоблачением культа личности И.В. Сталина и осуждением имевших место беззаконий она была отвергнута в пользу формальной психологической теории. Считалось, что оценочная теория вины противоречит принципу законности. Сегодня негативная оценка отвергнутой теории уже не является общепризнанной, хотя закон ([ст. 24](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793695U20DO) УК РФ) прямо ориентирует на психологическое понимание вины. Современные попытки обосновать оценочную теорию вины во многом связаны с изучением практики суда присяжных. Оценочная теория вины имеет ряд преимуществ, которые следует учитывать. Трактовка вины в качестве упречности позволяет материализовать формальное понятие преступления несколько лучше, нежели определение преступления в качестве общественно опасного деяния (унаследованное от социологической школы уголовного права). Так, оценочная теория более точно отражает реальную познавательную деятельность в уголовном процессе. Судья не проводит каких-либо социологических исследований для установления общественной опасности содеянного, а оценивает тяжесть содеянного (степень общественной опасности), обращаясь к своему нравственному чувству. Оценочная теория вины акцентирует понятие преступления не на объективных, а на субъективных признаках, что в лучшей мере отвечает требованиям принципа вины. Так, невиновным может быть признано лицо, осознанно совершившее не только малозначительное деяние, но и деяние, повлекшее тяжкие последствия, вплоть до смерти потерпевшего (что и происходит иногда в суде присяжных). В оценочной теории слово "вина" употребляется в том же значении, что и в естественном русском языке, в психологической - значение юридического термина "вина" отличается от значения этого слова в естественном языке. Оценочная теория объясняет, почему вина возможна при небрежности, где позитивное психическое отношение к деянию и его последствиям отсутствует (не желал, не осознавал, не предвидел). Основным недостатком оценочной теории вины принято считать существенное расширение пределов судейского усмотрения в части вынесения оправдательных приговоров, что может повлечь снижение эффективности применения уголовного закона.

<2> Антисоциальная или асоциальная ценностная установка при умысле, недостаточно выраженная социальная ценностная установка при неосторожности.

Вина всегда проявляется одной из двух ее **форм**: в умысле или в неосторожности.

Формы вины различаются по своему **интеллектуальному и волевому содержанию**. Если при умысле лицо осознает общественную опасность своих действий, то при неосторожности такое осознание отсутствует (при легкомыслии осознается лишь фактическая, причем незначительная, опасность своих действий, но не общественная опасность, достигающая степени, характерной для преступления). При неосторожности лицо осознает факт совершения им преступления лишь после его совершения.

Если при умысле лицо желает наступления вредных последствий либо желает совершить действие, сопряженное с реальной возможностью наступления таких последствий, осознанно рискует охраняемыми уголовным законом социальными ценностями, то при неосторожности волевое отношение к вредным последствиям либо вовсе отсутствует, либо воля направлена на их предотвращение.

§ 3. Умысел и его виды

Умысел подразделяется на прямой и косвенный. Общим для них является **осознание общественной опасности своего деяния**. И при прямом, и при косвенном умысле лицо осознает, что поражает или ставит в опасность охраняемые уголовным законом ценности, причем осознает, что опасность деяния достигает уровня, характерного для преступления. При этом осознание противоправности по общему правилу в содержание умысла не входит (незнание закона от ответственности не освобождает).

Различия прямого и косвенного умысла заключаются как в интеллектуальном, так и в волевом отношении к последствиям <1>. Для косвенного умысла характерно предвидение возможности наступления вредных последствий. При прямом умысле лицо может предвидеть как возможность, так и неизбежность наступления вредных последствий. При этом оно осознает, что в случае успешной реализации умысла последствия наступят с неизбежностью. Основное отличие прямого умысла от косвенного в волевом отношении к последствиям: если при прямом умысле лицо **желает** наступления вредных последствий, то при косвенном такое желание отсутствует, лицо лишь **сознательно допускает наступление этих последствий либо относится к ним безразлично** <2>.

--------------------------------

<1> При определении формы и вида вины принципиальное значение имеет психическое отношение к последствиям. Поэтому возникает проблема, связанная с преступлениями с формальными составами, в которых последствия находятся за рамками состава преступления. При определении формы и вида вины в таких преступлениях следует учитывать, что любое преступление, посягая на охраняемый уголовным законом объект, причиняет тем самым определенный вред. Конструируя формальные составы, законодатель исходит из того, что совершение деяния (действия или бездействия) с неизбежностью причиняет вред охраняемым законом социальным отношениям. Поэтому интеллектуальное и волевое отношение, необходимое для установления вины, в преступлениях с формальными составами принято переносить с последствий на действие (бездействие). Так, при фальшивомонетничестве предметное содержание прямого умысла может выразиться в осознании лицом того факта, что он подделывает деньги, и желании совершить такую подделку. Особый вид формальных составов преступлений составляют усеченные составы, искусственно образованные из материальных путем вынесения момента окончания преступления на стадию приготовления или покушения. В них сохраняется психическая направленность на последствия, необходимая для материнского состава, однако направленность умысла превращается в цель (факультативный признак субъективной стороны).

<2> Сознательное допущение или безразличное отношение к последствиям принято считать волевым содержанием косвенного умысла, что не совсем правильно. "Допущение", например, очевидно представляет собою действие сознания, а не воли. Волевое содержание косвенного умысла - это желание совершить деяние, которое заведомо может повлечь вредные последствия, желание поставить охраняемые законом ценности в опасное состояние, рискнуть ими. Однако закон не определяет волевого содержания косвенного умысла, поскольку оно не имеет правового значения, для отграничения прямого умысла от косвенного достаточно констатировать отсутствие волевой направленности (желания) на причинение вреда.

Желание в определении прямого умысла следует понимать как волевую направленность на результат. Эмоциональные переживания при разграничении прямого и косвенного умысла значения не имеют. Так, если лицо, предвидя неизбежность наступления вредных последствий в результате своих действий, переживает при этом негативные эмоции, принято считать, что оно желает наступления этих последствий - если не в качестве основного результата, то в качестве результата, неизбежно сопутствующего основному. Например, при хищениях желание преступника обратить в свою пользу чужое имущество означает желание причинить имущественный ущерб хозяину этого имущества.

Основное значение разграничения прямого и косвенного умысла в том, что при косвенном умысле исключена ответственность за приготовление и покушение и содеянное квалифицируется по фактически наступившим последствиям. Кроме того, прямой умысел в целом считается более опасным, нежели косвенный, а некоторые преступления (например, мошенничество) могут быть совершены только с прямым умыслом.

Умысел, как прямой, так и косвенный, может быть определенным или неопределенным, заранее обдуманным или внезапно возникшим (в том числе и аффектированным).

**Неопределенный** (неконкретизированный) умысел характеризуется осознанием некоторых количественных или однородных качественных признаков преступления (чаще всего - последствий) лишь в обобщенном виде. Например, избивая потерпевшего, преступник, как правило, не знает, какой именно вред здоровью потерпевшего (легкий, средней тяжести или тяжкий) будет причинен.

Некоторые исследователи в качестве особого вида умысла называют **альтернативный** умысел, когда лицо предвидит возможность наступления в результате его действий тех или иных конкретных последствий, значимых для квалификации содеянного. Этот вид умысла предлагают считать разновидностью определенного (конкретизированного) умысла, что вызывает возражения. Правовое значение имеет определенность умысла не относительно любых фактов, а относительно фактов, влияющих на квалификацию содеянного. Поскольку в отношении этих фактов альтернативный умысел не определен именно ввиду его альтернативности, его правильно рассматривать в качестве разновидности неопределенного (неконкретизированного) умысла.

Неконкретизированный прямой умысел похож на умысел косвенный. И квалифицируется содеянное с таким умыслом так же, как и при косвенном умысле - по **фактически наступившим последствиям (приготовление и покушение невозможны)**.

Концепция определенного альтернативного умысла имеет практическое значение в том контексте, что некоторые правоведы предлагают при таком умысле вменять покушение на наиболее тяжкое преступление из числа охватываемых умыслом лица, независимо от фактически наступивших последствий. К примеру, застигнутый на месте преступления преступник, пытаясь скрыться, стреляет в преследователя и промахивается. При этом преступник желает остановить преследователя в результате причинения ему смерти, вреда здоровью или его устрашения. Представляется, что в такой ситуации спорным является не вопрос права, а вопрос факта о направленности умысла и его определенности. Этот факт может быть установлен с учетом всех обстоятельств дела (направления выстрела, показаний свидетелей, потерпевшего, обвиняемого и др.).

**Заранее обдуманный умысел** по общему правилу более опасен, нежели внезапно возникший.

Физиологический **аффект** (особое эмоциональное состояние внезапно возникшего сильного душевного волнения), на фоне которого развивается умысел, рассматривается в качестве смягчающего обстоятельства и, с учетом причин аффекта, влияет на квалификацию преступлений против жизни и здоровья. Вопрос о возможной определенности аффектированного умысла (и, соответственно, возможности покушения) в науке остается дискуссионным. В практике преобладает тенденция к квалификации вреда, причиненного в состоянии аффекта, по фактически наступившим последствиям.

Важной характеристикой умысла является его **"направленность"** на последствия или иные обстоятельства, имеющие уголовно-правовое значение (напр., на получение взятки). Направленность эта выражается в желании (при прямом умысле), осознанном допущении или безразличном отношении (при косвенном умысле). В отличие от специальной цели (факультативного признака субъективной стороны), направленность умысла - это отношение именно к тем обстоятельствам, которые входят в содержание умысла. К примеру, направленность умысла на причинение смерти позволяет отграничить убийство от причинения тяжкого вреда здоровью потерпевшего, повлекшего смерть по неосторожности. Направленность умысла на грубый обман ограниченного числа лиц позволяет отграничить мошенничество от подделки денег и их сбыта. Направленность умысла устанавливается с учетом не только утверждений обвиняемого, но и объективных фактов. К примеру, при отграничении мошенничества от подделки денег и их сбыта принимается в расчет явное несоответствие фальшивой купюры подлинной, исключающее ее участие в денежном обращении, и другие обстоятельства дела. Доказательства в их совокупности оцениваются по внутреннему убеждению судьи, прокурора, следователя или дознавателя.

§ 4. Неосторожность и ее виды

Неосторожность существует в виде легкомыслия или небрежности. **Легкомыслие** (осознанная неосторожность) **характеризуется предвидением возможности наступления вредных последствий и самонадеянным** (без достаточных к тому оснований) **расчетом на их предотвращение**. Самонадеянность расчета нельзя понимать как расчет исключительно на собственные силы, навыки и умения, при легкомыслии лицо может полагаться и на помощь других лиц, силы природы и любые иные конкретные жизненные обстоятельства. От косвенного умысла неосторожность отличается тем, что:

1) если при легкомыслии лицо предвидит лишь **абстрактную возможность** наступления последствий (иногда в результате подобных действий наступают вредные последствия), рассчитывая на их предотвращение, то при косвенном умысле - **реальную возможность** наступления последствий (в результате данного конкретного действия могут наступить вредные последствия), тем самым сознательно их допуская или относясь к ним безразлично;

2) если при легкомыслии лицо рассчитывает на **конкретные жизненные обстоятельства**, то при косвенном умысле если преступник и надеется избежать последствий, то рассчитывает **на удачу, на авось**, сознательно допуская тем самым их наступление.

При **небрежности** лицо вообще **не предвидит вредных последствий своего деяния** (отрицательный признак небрежности), хотя при **необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло их предвидеть** (положительный признак).

Отрицательный признак небрежности - отсутствие психического отношения к вредным последствиям, их предвидения.

Положительный признак небрежности также означает не психическое отношение к последствиям как таковое, а лишь возможность существования такого отношения. Для ответственности за небрежность необходимо установить как обязанность предвидеть последствия (объективное, "нормативное" условие ответственности за небрежность), так и фактическую возможность их предвидеть при необходимой внимательности и предусмотрительности (субъективное условие ответственности за небрежность). Фактические возможности разных людей различаются и зависят от множества факторов (возраст, состояние здоровья, стрессовая ситуация, жизненный опыт). Следует отметить, что в практике встречаются случаи противозаконного объективного вменения, когда граждане осуждаются за неосторожные преступления без учета их фактических возможностей. Этому способствует, например, внедрение усредненных психофизиологических показателей (например, среднее время реакции водителя) при производстве автотехнической и иных подобных экспертиз. В каждом конкретном случае суд, устанавливая вину, должен оценивать доказательства в их совокупности по внутреннему убеждению. Заключения экспертов, как и другие доказательства, не имеют заранее установленной силы. При наличии сомнений относительно фактических возможностей лица может быть целесообразна помощь эксперта-психолога.

Неосторожные преступления по общему правилу считаются менее опасными, нежели умышленные. Вместе с тем объективный вред от этих преступлений очень велик (достаточно вспомнить крупные аварии в ядерной энергетике и на транспорте) и по мере технического прогресса постоянно возрастает. В определенном смысле этот вред является платой за технический прогресс. При этом следует учитывать, что уголовное наказание не является достаточно эффективным способом предотвращения такого вреда. В этом отношении приоритет должен быть отдан техническим и иным нерепрессивным мерам безопасности.

Поэтому для большинства современных уголовных кодексов характерно общее правило о ненаказуемости неосторожности <1>, неосторожность наказывается лишь в исключительных случаях, когда это прямо указано в законе. Действующий УК РФ также предусмотрел такое правило в первоначальной редакции [ч. 2 ст. 24](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA00527DAD69DEC60CF6F43986BB19137175E2F951793FU905O): "Деяние, совершенное по неосторожности, признается преступлением лишь в случае, когда это специально предусмотрено соответствующей статьей [Особенной части](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU20AO)...". Однако при разработке УК РФ не удалось правильно согласовать статьи [Особенной части](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU20AO) с требованиями [ч. 2 ст. 24](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA00527DAD69DEC60CF6F43986BB19137175E2F951793FU905O) Кодекса в первоначальной ее редакции, что влекло неконтролируемую декриминализацию многих объективно опасных деяний. В результате возникла необходимость либо пересмотра [Особенной части](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU20AO), либо отмены [ч. 2 ст. 24](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA00527DAD69DEC60CF6F43986BB19137175E2F951793FU905O) Кодекса. В 1998 году было принято компромиссное решение, в результате которого [ч. 2 ст. 24](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793695U203O) Кодекса была дополнена словом "только", что кардинально изменило ее смысл. Теперь считается, что указание в статье (части статьи, пункте) [Особенной части](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU20AO) на неосторожность исключает квалификацию по этой статье (части статьи, пункту) умышленных деяний. Если же форма вины в статье [УК](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81UB04O) РФ прямо не указана - предусмотренное ею деяние может быть неосторожным преступлением (например, [ст. 293](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851783F9EU208O) УК РФ), умышленным преступлением (например, [ст. 158](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B3394U20BO) УК РФ) или может быть совершено как с умыслом, так и по неосторожности (например, [ст. 246](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85178309FU20AO) УК РФ) - применительно к каждой статье Кодекса форма вины должна быть установлена путем толкования закона разными приемлемыми способами. Так, например, считается, что указание в законе на мотив (заинтересованность) или цель означает умышленную вину.

--------------------------------

<1> В УК Германии это правило было закреплено еще в XIX в.

§ 5. Преступления с двумя формами вины

В некоторых умышленных преступлениях квалифицирующим признаком является причинение по неосторожности какого-либо тяжкого вреда. Такие преступления называют **преступлениями с двумя формами вины** ([ст. 27](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179379CU20CO) УК РФ). Типичный пример - умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшего ([ч. 4 ст. 111](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793395U20BO) УК РФ).

В целом такое преступление признается умышленным, что учитывается при определении категории преступления и назначении наказания.

Однако невозможно покушение или приготовление к такому преступлению, а также соучастие в нем. Если два или более лица совместными действиями, направленными на совершение умышленного преступления, причинили по неосторожности тяжкий вред - имеет место не соучастие в причинении тяжкого вреда, а его неосторожное сопричинение (при этом обоим сопричинителям может быть вменена, к примеру, [ч. 4 ст. 111](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793395U20BO) УК РФ). Действия подстрекателя или пособника в преступлении, предусмотренном [ст. 111](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339BU208O) УК РФ, не могут быть квалифицированы по [ч. 4 этой статьи](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793395U20BO).

Принято различать два основных вида преступлений с двумя формами вины в зависимости от того, является ли формальным или материальным состав умышленного преступления, от которого образован сложный состав преступления с двумя формами вины.

В первом случае отмечают умысел по отношению к последствиям первого уровня и неосторожность по отношению к последствиям второго уровня ([ч. 4 ст. 111](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793395U20BO) УК РФ).

Во втором случае нельзя говорить о двух уровнях последствий, поскольку исходный состав преступления является формальным. В качестве примера можно привести торговлю людьми, повлекшую по неосторожности смерть, причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего или иные тяжкие последствия ([п. "а" ч. 3 ст. 127.1](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B3295U20EO) УК РФ).

От преступлений с двумя формами вины следует отличать неосторожные преступления, совершенные, как правило, по легкомыслию, в которых возможно сочетание осознанного противоправного деяния с неосторожным отношением к последствиям. Например, водитель осознанно нарушает правила дорожного движения, но при этом по неосторожности причиняет последствия, указанные в [ст. 264](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517A359AU20DO) УК РФ <1>. Однако форма вины в преступлении с материальным составом определяется отношением к указанным в законе последствиям. Поэтому такие преступления являются неосторожными, их нельзя рассматривать в качестве преступлений с двумя формами вины.

--------------------------------

<1> Некоторые ученые, основываясь на концепции смешанной вины, утверждают, что для ответственности по [ст. 264](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517A359AU20DO) УК РФ необходим умысел по отношению к деянию и неосторожность по отношению к последствиям. Однако практика и большинство ученых не поддерживают эту концепцию. К ответственности по [ст. 264](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517A359AU20DO) привлекают лиц независимо от того, осознавали ли они нарушение ими правил либо нарушили их неосознанно.

§ 6. Случай (казус)

Невиновное причинение вреда в уголовном праве принято называть случаем (несчастным случаем, казусом). Действующий закон закрепляет понятие несчастного случая в [ст. 28](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179379DU20BO) УК РФ, указывая при этом на отсутствие как умышленной, так и неосторожной вины: "Деяние признается совершенным невиновно, если лицо, его совершившее, не осознавало и по обстоятельствам дела не могло осознавать общественной опасности своих действий (бездействия) либо <1> не предвидело возможности наступления общественно опасных последствий и по обстоятельствам дела не должно было или не могло их предвидеть".

--------------------------------

<1> В законе логическая ошибка, тут нужен союз "и" (или запятая), а не "либо". Отсутствие умысла, легкомыслия или небрежности не исключает вины. Вину исключает отсутствие как умысла и легкомыслия, так и неосторожности.

Особый вид несчастного случая закреплен в [ч. 2 ст. 28](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179379DU20AO) УК РФ: "Деяние признается также совершенным невиновно, если лицо, его совершившее, хотя и предвидело возможность наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия), но не могло предотвратить эти последствия в силу несоответствия своих психофизиологических качеств требованиям экстремальных условий или нервно-психическим перегрузкам". Речь идет об отсутствии условия ответственности за бездействие (возможности совершить действие). Однако норма сформулирована не очень точно:

1) фактическая невозможность предотвратить вред исключает ответственность за бездействие, но никак не за действие, этот вред причинившее (например, водитель, превысивший установленный предел скорости движения и не справившийся с управлением "в силу несоответствия своих психофизиологических качеств" требованиям созданных им "экстремальных условий или нервно-психическим перегрузкам", будет обоснованно признан виновным);

2) фактическая невозможность предотвратить вред исключает ответственность за бездействие независимо от причин такой невозможности, куда можно отнести не только "экстремальные условия" и "психофизиологические качества", но и любые другие обстоятельства (например, силы природы).

§ 7. Факультативные признаки

субъективной стороны состава преступления

Мотив и цель - это факультативные признаки состава преступления. Они влияют на квалификацию только некоторых преступлений.

**Мотив преступления** (заинтересованность) представляет собою внутренние побуждения, толкнувшие человека на совершение преступления. В основе мотива лежат потребности человека (как нормальные, так и искаженные <1>), которые могут быть осознанными или действовать подсознательно. Мотив не следует рассматривать в качестве результата интеллектуальной деятельности, он возникает независимо от воли человека, стихийно. Возможность человека контролировать свою мотивацию может быть развита в результате длительного процесса самовоспитания. Однако в большинстве случаев мотив формируется до волевой регуляции, а не в результате ее.

--------------------------------

<1> В практике большинство лиц с расстройством влечений (клептоманы, пироманы, садисты и т.п.) признаются вменяемыми и привлекаются к ответственности (вопрос решается в зависимости от степени выраженности расстройства).

Всякое осознанное поведение человека является мотивированным. При этом в уголовном праве принято различать:

1) личную заинтересованность;

2) действия в общественных или государственных интересах (в том числе и неправильно понимаемых);

3) альтруизм (стремление помочь другому, например при сострадании).

Альтруизм иногда сложно отличить от личной заинтересованности. Например, если лицо стремится помочь своим близким, друзьям и т.п., считается, что он действует из личной заинтересованности. В психологическом понимании мотив всегда представляет собою личную заинтересованность, различаются лишь потребности человека, которые лежат в основе мотивации, - индивидуальные, социальные (например, стремление выполнить свое социальное предназначение) или смешанные (в том числе этические или эстетические). Однако в уголовном праве личной заинтересованностью считаются далеко не любые мотивы, а только такие, для которых характерно явное противопоставление личных и общественных интересов (например, должностное лицо, помечающее документ задним числом с целью сокрытия факта несоблюдения установленных законом сроков, совершает подлог из личной заинтересованности, если же оно делает это из чистого альтруизма - личной заинтересованности не будет).

Кроме того, мотивы различаются в зависимости от вида потребностей, эмоций и чувств, их определяющих (корысть, половое влечение, ревность, месть, хулиганские побуждения, карьеризм, трусость, ложно понятые интересы службы, лень, сострадание и т.п.).

В некоторых составах преступлений (например, подмена ребенка, разглашение тайны усыновления) ответственность за деяние связана с низменными побуждениями виновного. Вопрос о низменности тех или иных побуждений решается судом в каждом конкретном случае с учетом всех обстоятельств дела. По существу, это оценочный признак. Нельзя признать правильными попытки ученых дать перечень низменных побуждений. Всякий мотив уместен в свое время и в адекватной ситуации. Только в случаях, когда этическая необходимость требует подавления мотива волей, а человек не делает этого, совершая безнравственное деяние, мотив становится низменным, приобретает негативную социально-этическую окраску и соответствующее обозначение в языке: стремление к материальному благополучию становится корыстью, стремление к безопасности, самосохранению - трусостью, стремление занять достойное положение в обществе - карьеризмом и т.п.

Мотив возможен только в умышленных преступлениях. Мотивы деяния, повлекшего по неосторожности те или иные тяжкие последствия, нельзя считать мотивами преступлений. В неосторожном преступлении мотив преступления как таковой отсутствует.

**Цель** - это идеальная модель желаемого результата преступления. В отличие от мотива, возникающего самопроизвольно и способного действовать подсознательно, цель всегда является результатом интеллектуальной деятельности человека. В отличие от мотива, который всегда конкретен, цель абстрактна и иногда может отличаться от мотива по предметному содержанию.

Цель следует отличать от направленности умысла. Цель указывается в законе с тем, чтобы связать квалификацию содеянного с наличием иной цели, нежели простое выполнение объективной стороны преступления. Однако психологически последствия, составляющие признак объективной стороны преступления, совершаемого с прямым умыслом, также представляют собою цель. Поэтому цель в собственном уголовно-правовом значении этого термина иногда называют специальной целью в отличие от той цели, которая входит в содержание умысла.

Вопрос о соотношении мотива и цели остается в науке дискуссионным. Некоторые ученые, исходя из того, что мотив движет любой деятельностью человека, в том числе и интеллектуальной, направленной на постановку целей, требуют **предметного соответствия мотива и цели**. Они считают, например, что корыстная цель невозможна без корыстного мотива. Однако следует учитывать, что интеллектуальная деятельность человека является весьма сложной и реализуется в сложных общественных отношениях. Человек может ставить перед собой ближайшие и конечные цели, некоторые из которых предметно не совпадают с удовлетворением потребностей, лежащих в основе мотивации поведения. Человек, действуя в своих интересах, может принять цели, поставленные другими лицами. Иногда уголовный закон придает значение целям, которые для данного человека не являются конечными. Поэтому **требовать предметного совпадения мотивов и целей нельзя**. Например, действуя из корыстных побуждений, человек может совершить деяние в целях устрашения населения (террорист-наемник). С другой стороны, действуя из хулиганских побуждений, из мести или из иных некорыстных побуждений, человек может совершить хищение с "корыстной целью" (напр., для финансирования терроризма) <1>.

--------------------------------

<1> Закон не определяет предметного содержания корыстной цели хищения, в практике она понимается как цель обогатиться или обогатить другое лицо за счет присвоения чужого имущества. По этому вопросу ни в теории, ни в практике нет единообразного устоявшегося решения. На сегодняшний день в теории преобладает точка зрения, что хищение требует не только корыстной цели, но и корыстного мотива. Практика в большей мере ориентирована на закон, который не называет корыстный мотив в качестве признака хищения.

Считается, что указание в законе на цель или мотив означает, что данное преступление может быть совершено только с прямым умыслом. Это неверно, так как указанные в законе цели не совпадают с направленностью умысла (кроме усеченных составов) и тот результат, к достижению которого стремится преступник, реализуя свою цель, не является теми последствиями, которые указаны в законе. Причем не всегда эти последствия неизбежно сопутствуют результату целенаправленной деятельности преступника. Так, злоупотребление должностными полномочиями, будучи целенаправленным деянием, направленным на извлечение личных выгод (совершается из личной заинтересованности), может быть совершено с косвенным умыслом, если вредные последствия (существенный вред гражданам, обществу или государству) не сопутствуют с неизбежностью желаемым выгодам <1>. Например, должностное лицо использовало единственную в городе карету "скорой помощи" в личных интересах для поездки на дачу, в результате чего погиб человек, которому не была своевременно оказана неотложная медицинская помощь.

--------------------------------

<1> Нельзя согласиться с утверждением, что при таких обстоятельствах лицо не осознает общественной опасности своих действий. Осознание общественной опасности содеянного характерно как для прямого, так и для косвенного умысла. В противном случае косвенный умысел был бы вообще невозможен.

Следует учитывать, что мотив и цель характеризуют не личность преступника, а деяние с его субъективной стороны. Поэтому цели и мотивы одного из соучастников вменяются всем другим соучастникам, которые осознают наличие у другого соучастника такой цели или мотива, даже если сами они действуют из иных побуждений <1>.

--------------------------------

<1> При этом не важно, чтобы указанную цель преследовал именно исполнитель. Так, большинство преступлений, в том числе и со специальными целями, могут быть совершены по найму.

§ 8. Ошибка. Ее виды и значение

Субъективная сторона деяния не всегда соответствует его объективной стороне. Сознание человека не всегда правильно отражает факты, имеющие правовое значение. В случае неправильного осознания лицом, совершающим деяние, обстоятельств, имеющих уголовно-правовое значение, принято говорить о субъективной ошибке в уголовном праве. Различают юридическую и фактическую ошибку.

**Юридическая ошибка** - это ошибка в противоправности (ошибка в запрете) или в наказуемости (ошибка относительно вида, размера или срока возможного наказания) деяния. Осознание противоправности не входит в содержание вины. Поэтому по общему правилу незнание закона от ответственности не освобождает и ошибка в запрете не влияет на квалификацию содеянного. Однако следует учитывать, что наряду с преступлениями **mala in se** (зло как таковое) существуют преступления **mala prohibita** (зло в силу законодательного запрета), при совершении которых незнание закона исключает осознание общественной опасности деяния. Проблемы возникают в случаях ошибки в запрете, который лицо не могло знать по уважительным причинам (например, закон, запрещающий добычу зверя, принят и опубликован уже после того, как охотник ушел в тайгу на промысел), а также в случае ошибки относительно сложных, путаных и противоречивых предписаний правовых актов, к которым отсылают бланкетные диспозиции статей УК (в особенности если деяние совершено иностранцем). Представляется, что извинительная ошибка в запрете исключает вину (по крайней мере, умысел <1>) и должна исключать уголовную ответственность <2>.

--------------------------------

<1> В принципе она должна исключать и неосторожную вину, например если вред причинен в результате нарушения специальных правил, о существовании которых лицо не знало и по уважительным причинам не могло знать. В такой ситуации по существу отсутствует субъективное условие ответственности за небрежность.

<2> Отход от средневекового принципа **ignorantia legis non excusat** (незнание закона не извиняет) характерен для многих современных уголовных кодексов. Так, согласно § 17 УК **ФРГ** ошибка в запрете, которую лицо не могло избежать, исключает вину и, следовательно, уголовную ответственность. Если же у преступника была возможность избежать ошибки, суд может смягчить ему наказание. Статья 9 УК **Австрии** исключает вину в ситуации, когда лицо нельзя упрекнуть в том, что он ошибся относительно противоправности содеянного. При этом ошибка заслуживает упрека в двух случаях: 1) если преступник легко мог узнать о противоправности деяния (используется критерий "среднего человека" - **wie**  **jedermann**); 2) если преступник не ознакомился со специальными предписаниями, хотя был обязан ознакомиться с ними в силу профессии, занятий или иных обстоятельств. Статья 20 УК **Швейцарии** предоставляет судье право при ошибке в запрете смягчить наказание и даже освободить от наказания, если были достаточные основания полагать, что лицо действует правомерно. Согласно ст. 122.3 УК **Франции** не подлежит уголовной ответственности лицо, предоставившее доказательства того, что в силу ошибки относительно права **(erreur sur le droit)**, которой оно не могло избежать, оно полагало, что имеет законное основание совершить действие. УК **Швеции** предусматривает, что ошибка в запрете исключает наказание, если заблуждение явилось результатом ошибки при провозглашении уголовно-правовой нормы или по иным причинам оно было очевидно извинительным. В **Бельгии** и **Нидерландах** значение ошибки в запрете хотя и не определено в законе, однако признается в судебной практике. В **Италии** ст. 5 УК прямо отрицает значение юридической ошибки **(nessuno puo invocare a propria scusa l'ignoranza della legge penale)**, однако Постановление Конституционного суда от 24 марта 1988 г. установило, что ошибка в запрете исключает ответственность, если ее нельзя было избежать. В **странах семьи Общего права** значение юридической ошибки определяется в основном в судебных прецедентах; обычно признается, что она имеет значение при условии, когда лицо действует разумно и добросовестно, не имея возможности знать закон. [УК](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81UB04O) **РФ** проблемы юридической ошибки игнорирует, хотя в науке этот вопрос поставлен достаточно остро (см., напр.: Рарог А.И. Указ. соч. С. 81).

Ошибка в запрете - это ошибка относительно того факта, что деяние запрещено уголовным законом. При этом содержащая запрет статья УК может быть бланкетной. Есть мнение, что ошибка в "неуголовной" противоправности (ошибка относительно норм иных отраслей права, к которым отсылают бланкетные диспозиции статей УК) должна рассматриваться в качестве ошибки не юридической, а фактической и при этом исключать уголовную ответственность. Вместе с тем столь формальное разграничение фактической и юридической ошибки представляется искусственным. И в практическом плане представляется невозможным провести четкую грань между "уголовной" и "неуголовной" противоправностью.

Сложность и непонятность законов, как уголовных, так и прочих, делает актуальным вопрос о признании уголовно-правового значения именно юридической ошибки. И в действующем законе есть основания для этого (принцип вины, понятие умысла). В практике эта идея постепенно находит поддержку, например, в случае нарушения сложных и непонятных предписаний налогового законодательства, извлечения "необоснованной налоговой выгоды" далеко не всегда возбуждаются уголовные дела при формальном наличии признаков составов преступлений.

**Фактическая ошибка** - это ошибка относительно фактов, влияющих на квалификацию содеянного. Ошибка относительно обстоятельств, не имеющих уголовно-правового значения (например, убийство из ревности одного человека вместо другого), на квалификацию содеянного не влияет.

По общему правилу в силу принципа вины содеянное при фактической ошибке квалифицируется не по объективной стороне содеянного, а по направленности умысла. При этом, поскольку объективная сторона преступления фактически не выполняется, содеянное образует не оконченное преступление, а покушение на него. Например, "покушение на негодный объект" является следствием фактической ошибки относительно предмета преступления или потерпевшего, "покушение с негодными средствами" - фактической ошибки относительно орудий или средств преступления.

Фактическая ошибка относительно субъективных признаков преступления (например, мотивов или целей) возможна только при соучастии и в этом случае также учитывается при квалификации содеянного конкретным соучастником.

Фактическая ошибка относительно реально отсутствующих признаков субъекта преступления (например, лицо, не подлежащее призыву на военную службу в связи с состоянием здоровья, не зная этого факта, уклоняется от призыва и не является на медкомиссию) в практике исключает ответственность за содеянное. Это объясняется тем, что лицо, не обладающее признаками специального субъекта, не может нести ответственность в качестве исполнителя преступления ни при оконченном преступлении, ни при покушении на него ([ч. 4 ст. 34](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793798U20BO) УК РФ).

Особая разновидность фактической ошибки - мнимая оборона. Тут имеет место ошибка не относительно обстоятельств, составляющих признаки состава преступления, а относительно обстоятельств, исключающих преступность деяния <1>.

--------------------------------

<1> См. подробнее в [гл. 14](#Par1619).

Глава 11. СУБЪЕКТ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

§ 1. Понятие субъекта преступления

Субъектом преступления является лицо, совершившее общественно опасное, запрещенное уголовным законом деяние и способное нести уголовную ответственность. Понятие субъекта преступления представляет собой правовую конструкцию, образуемую совокупностью определенных признаков. К их числу относятся следующие: физическое лицо, достижение возраста уголовной ответственности, вменяемость ([ст. 19](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793694U20AO) УК РФ).

Уголовной ответственности по действующему законодательству подлежат только физические лица. К их числу относятся граждане Российской Федерации, иностранные граждане и лица без гражданства. Юридические лица к числу субъектов преступления не относятся. Этот подход к решению вопроса о субъекте преступления свойствен уголовному законодательству не всех стран. К примеру, Уголовным кодексом штата Нью-Йорк, США, предусмотрена возможность уголовной ответственности корпораций (§ 20.20) <1>. Согласно ст. 121.2 Уголовного кодекса Франции юридические лица, за исключением государства, "подлежат уголовной ответственности... в случаях, предусмотренных законом или регламентом, за преступные деяния, совершенные в их пользу органами или представителями юридического лица" <2>.

--------------------------------

<1> Уголовное законодательство зарубежных стран (Англии, США, Франции, Германии, Японии): Сб. законодательных материалов / Под ред. И.Д. Козочкина. М., 1999. С. 107.

<2> Там же. С. 197.

По уголовному законодательству России уголовная ответственность распространяется только на физических лиц, т.е. людей, поскольку иное противоречило бы принципу вины, согласно которому уголовной ответственности подлежит лицо, и только за те общественно опасные действия, в отношении которых установлена его вина. Поэтому даже в тех случаях, когда вред причиняется в связи с деятельностью какого-либо юридического лица, например, завод сбрасывает в реку загрязненные отходы, уголовной ответственности подлежит то должностное лицо, которое отдало соответствующее распоряжение, или, в зависимости от обстоятельств, тот сотрудник, который непосредственно осуществил операцию по сбросу отходов. Уголовный [кодекс](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81UB04O) РФ связывает возможность наступления ответственности с наличием вины (умыслом или неосторожностью) по отношению к своим действиям или бездействию и наступившим последствиям. Осознание социальной значимости своего деяния и его последствий свойственно только человеку. Поэтому первым признаком субъекта преступления и является физическое лицо - человек.

Ко второму признаку относится достижение лицом возраста уголовной ответственности. Это обусловлено тем, что указанное выше осознание присуще человеку не от рождения. Лишь наличие определенного жизненного опыта, в результате которого возникает способность оценивать свои поступки, их последствия, полезность или вредоносность, выбирать линию своего поведения, проявляя сознание и волю, является необходимым условием осознания человеком социальной значимости своего деяния. Приобретение такого опыта не может быть одномоментным, он накапливается годами и становится достаточным лишь к определенному возрасту, для того чтобы государство могло потребовать ответа от человека за свои действия.

[Статьей 20](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793694U20FO) УК РФ установлено, что уголовной ответственности подлежит лицо, достигшее ко времени совершения преступления 16-летнего возраста. Это общий возраст уголовной ответственности. Он определен исходя из позиции специалистов о том, что к 16 годам лицо приобретает необходимые социальные и психологические свойства, дающие возможность полной и адекватной оценки своих действий. В этой связи по достижении 16-летнего возраста лицо может быть привлечено к уголовной ответственности за совершение любого преступления (за отдельными исключениями, о которых будет сказано ниже) независимо от степени общественной опасности преступления, т.е. за преступления небольшой и средней тяжести, тяжкие и особо тяжкие преступления.

Однако следует иметь в виду, что отдельные, наиболее значимые правила поведения в обществе усваиваются и в более раннем возрасте. Они являются требованиями морали и нравственности и вытекают из большинства религиозных воззрений. Поэтому начиная с раннего возраста человеку, как правило, начинают прививаться запреты на убийство, кражу, разбой, изнасилование и т.д. Осознание этих важнейших норм поведения происходит в несколько более раннем возрасте, чем иных правил. В этой связи законодатель, учитывая также и крайне высокую степень общественной опасности названных выше преступлений, установил 14-летний возраст уголовной ответственности в случае их совершения. Вместе с тем, определяя данный пониженный возраст уголовной ответственности, законодатель учел и то обстоятельство, что достаточный уровень осознания антисоциальности своего поведения может иметь место не только в отношении тяжких и особо тяжких преступлений, но в отдельных случаях и относительно других преступных деяний. Поэтому уголовная ответственность с 14 лет может наступать и за ряд преступлений, не относящихся к тяжким или особо тяжким. Например, 14-летний возраст уголовной ответственности установлен за вандализм ([ст. 214](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851783594U203O) УК РФ), кражу без отягчающих обстоятельств ([ч. 1 ст. 158](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B3394U209O) УК РФ), которые относятся к категории преступлений небольшой тяжести. С 14-летнего возраста наступает ответственность и за ряд преступлений средней тяжести: неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения [(ч. 1 ст. 166)](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85178369CU209O), умышленные уничтожение или повреждение имущества при отягчающих обстоятельствах [(ч. 2 ст. 167)](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B309AU208O), заведомо ложное сообщение об акте терроризма [(ст. 207)](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85178359FU20CO), приведение в негодность транспортных средств или путей сообщения ([ч. 1 ст. 267](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517A369DU20EO) УК РФ).

В других случаях по сравнению с общим возрастом уголовной ответственности устанавливается возраст повышенный. Подобное имеет место в тех случаях, когда возраст уголовной ответственности указывается непосредственно в диспозиции статьи [Особенной части](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU20AO) УК. Так, субъектом преступлений, предусмотренных [ст. ст. 150](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793E98U20FO) и [151](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793E99U208O) УК РФ (вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления и вовлечение несовершеннолетнего в совершение антиобщественных действий), может быть только лицо, достигшее 18-летнего возраста. При конструировании этих составов принималось во внимание то, что в этих случаях субъектом воздействия на несовершеннолетнего должно быть взрослое лицо, т.е. лицо, обладающее достаточно устоявшимся мировоззрением и большим, чем у несовершеннолетнего, опытом, волей и т.п.

Установление возраста несовершеннолетнего входит в число обстоятельств, подлежащих доказыванию по делам несовершеннолетних. 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 ноля часов следующих суток.

Если же документы, удостоверяющие время рождения, отсутствуют, то установление возраста может быть осуществлено судебно-медицинской экспертизой. В этом случае днем рождения считается последний день того года, который назван экспертами, а при определении возраста минимальным и максимальным числом лет следует исходить из предлагаемого экспертами минимального возраста такого лица.

Достижение установленного законом возраста уголовной ответственности является необходимым признаком субъекта преступления. Однако, даже если несовершеннолетний достиг необходимого возраста, но вследствие отставания в психическом развитии, не связанного с психическим расстройством, во время совершения общественно опасного деяния не мог в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими, он не подлежит уголовной ответственности.

При наличии данных, свидетельствующих об умственной отсталости несовершеннолетнего, назначается судебная комплексная психолого-психиатрическая экспертиза для решения вопроса о наличии или об отсутствии у несовершеннолетнего отставания в психическом развитии. При этом в обязательном порядке должен быть поставлен вопрос о степени умственной отсталости несовершеннолетнего, интеллектуальное развитие которого не соответствует его возрасту <1>.

--------------------------------

<1> [Постановление](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDD0E597AA869DEC60CF6F43986BB19137175E2F9517931U909O) Пленума Верховного Суда РФ от 14 февраля 2000 г. N 7 "О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних" // БВС РФ. 2000. N 4.

Отсутствие осознания общественной опасности своих действий может быть не только следствием умственной отсталости, но и следствием слабоумия или иного болезненного состояния психики, что может служить при наличии иных условий основанием признания состояния невменяемости.

Поскольку вменяемость, так же как и два других признака субъекта преступления, является его обязательным признаком, следует рассмотреть вопрос о понятии вменяемости и невменяемости.

§ 2. Вменяемость субъекта преступления

Как отмечалось выше, в соответствии со [ст. 19](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793694U20AO) УК РФ уголовной ответственности подлежит только вменяемое лицо. Вменяемость означает такое состояние психики человека, при котором он может адекватно осознавать социальную значимость своих действий, их фактический характер, оценивать возможные последствия своего деяния. Поведение человека во многом обусловлено объективными факторами: средой и условиями проживания, привитыми ему моральными и нравственными нормами, конкретными обстоятельствами, при которых совершается преступление. Но объективные факторы не предопределяют с неизбежностью конкретное поведение, совершение определенных деяний. Они, прежде чем быть выраженными вовне, проявиться в реальной действительности, проходят через его сознание, которым и принимается решение на действие (бездействие). Такое решение индивидуально, оно может быть принято и вопреки объективным факторам. Иными словами, в выборе характера поведения человека важнейшее место занимают сознание и воля. Сознание представляет собой способность человека духовно осваивать действительность, а воля - способность принимать решения, направленные на преодоление препятствий (внутренних или внешних) для достижения той или иной цели. В этой связи уголовной ответственности подлежат только лица, способные осознавать действительность, фактическую сторону и социальную значимость своего поведения и проявлять по отношению к поведению волю.

В уголовном законе понятие вменяемости хотя и используется, но не раскрывается. Поэтому оно определяется посредством использования понятия невменяемости. Если критерии, присущие невменяемости, у человека отсутствуют, значит, он является вменяемым.

Критерии невменяемости приводятся в [ст. 21](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793694U203O) УК РФ, которой установлено следующее: "Не подлежит уголовной ответственности лицо, которое во время совершения общественно опасного деяния находилось в состоянии невменяемости, то есть не могло осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими вследствие хронического психического расстройства, временного психического расстройства, слабоумия либо иного болезненного состояния психики".

Лицу, совершившему предусмотренное уголовным законом общественно опасное деяние в состоянии невменяемости, судом могут быть назначены принудительные меры медицинского характера, предусмотренные [УК](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793295U208O) РФ. Совершенное невменяемым деяние хотя и представляет общественную опасность, но не является преступлением, а само такое лицо уголовной ответственности не подлежит.

Как видно из содержания приведенной уголовно-правовой нормы, содержание понятия невменяемости раскрывается с использованием двух критериев. Первый (юридический) - это отсутствие возможности осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими, а второй (медицинский) - наличие хронического психического расстройства, временного психического расстройства, слабоумия либо иного болезненного состояния психики. Оба эти критерия должны быть взаимосвязаны, поскольку невменяемость будет иметь место только в том случае, когда именно болезненное состояние психики явилось причиной невозможности осознавать фактически характер своих действий или руководить ими. Поэтому состояние невменяемости, например, будет отсутствовать, если отсутствие осознания деяния обусловлено не болезненным состоянием психики, а иными обстоятельствами. Кроме того, не всякое болезненное состояние психики может служить основанием признания состояния невменяемости. Поэтому, например, при исследовании психического статуса устанавливаются:

а) состояние сознания - степень ориентировки в окружающей обстановке, во времени, собственной личности, понимания цели обследования;

б) особенности мышления, памяти, интеллекта, эмоционально-волевой сферы, настроения, внимания и их нарушения;

в) отношение подэкспертного к имевшимся в прошлом болезненным психическим расстройствам;

г) психотические расстройства, имеющиеся на момент обследования.

Основой медицинских критериев невменяемости являются положения науки психиатрии, изучающей проявления, причины и механизмы развития психических болезней и методы их лечения. Указанные в [ст. 21](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793694U203O) УК РФ в качестве медицинских критериев невменяемости хроническое психическое расстройство, временное психическое расстройство, слабоумие, иное болезненное состояние психики являются формами болезненных расстройств психики.

Хронические психические расстройства вызываются трудноизлечимыми или вообще неизлечимыми в настоящее время душевными болезнями. Эти болезни носят длительный, устойчивый, прогрессирующий характер. Они могут протекать не только линейно, но и приступообразно. В последнем случае у человека будут иметь место ухудшение и улучшение состояния здоровья, но любое течение хронического психического расстройства неизбежно деформирует психику. К болезням, вызывающим хронические психические расстройства, относятся, например, шизофрения, маниакально-депрессивный психоз, паранойя, прогрессивный паралич как последствие сифилиса мозга, прогрессирующее старческое слабоумие и другие болезни.

Временное психическое расстройство представляет собой расстройство психики человека, длящееся определенное, чаще относительно непродолжительное время и завершающееся, как правило, выздоровлением. К таким расстройствам относятся исключительные состояния, связанные с зависимостью от психоактивных веществ: алкогольный психоз, белая горячка, патологическое опьянение, а также реактивные симптоматические состояния (патологический эффект, т.е. расстройство психики, вызванное тяжелым душевным потрясением). Под слабоумием (олигофренией) понимаются различные формы стойкого, малообратимого упадка психической деятельности с поражением интеллекта и необратимыми изменениями личности человека.

Слабоумие заключается в значительном понижении умственных способностей и носит постоянный характер. Оно может быть врожденным или приобретается в первые три года жизни в результате перенесенных тяжелых неврологических заболеваний (например, менингита). Различают три степени поражения психики человека при слабоумии: дебильность (легкая степень), имбецильность (средняя степень), идиотия (самая глубокая степень поражения умственной деятельности).

Иные болезненные состояния психики - это временные нарушения психики, которые не вызываются душевной болезнью, исключительными состояниями или слабоумием. К ним относятся острые галлюцинаторные бредовые состояния, вызванные инфекцией (например, при брюшном и сыпном тифе или при острых отравлениях), тяжелыми травмами, при опухолях мозга, наркомании (в период абстиненции - наркотического голодания), лунатизме и в некоторых других случаях.

Однако, как отмечалось выше, сам факт болезненного состояния психики еще не предрешает вопроса о состоянии невменяемости. Помимо медицинских критериев, состояние невменяемости предполагает и наличие критериев юридических. Поэтому компетенцией признания состояния невменяемости обладают не медицинские работники, а суд. Экспертные суждения и выводы по вопросам, относящимся к исключительной компетенции органа (лица), ведущего производство по уголовному или гражданскому делу (вывод о вменяемости/невменяемости подэкспертного, суждение относительно достоверности/недостоверности, истинности или ложности свидетельских или иных показаний и др.) являются недопустимыми. Именно поэтому еще в [п. 6](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0B5278A46783CC04AFF83B81B44604763CEEF85179369DU20EO) Постановления Пленума Верховного Суда СССР от 26 апреля 1984 г. N 4 "О судебной практике по применению, изменению и отмене принудительных мер медицинского характера" отмечалось, что решение вопроса о невменяемости, применении принудительной меры медицинского характера, определении типа больницы, а также о передаче лица под опеку или на попечение родственников при врачебном наблюдении относится к компетенции судов.

Эта же позиция поддержана и Пленумом Верховного Суда РФ, который в [Постановлении](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA09597EAD6583CC04AFF83B81B44604763CEEF85179369EU20BO) от 07.04.2011 N 6 "О практике применения судами принудительных мер медицинского характера" отметил, что "вопросы, связанные с психическим состоянием лица, в отношении которого ведется производство о применении принудительной меры медицинского характера, подлежат тщательному исследованию и оценке судом. При недостаточной ясности или полноте заключения эксперта-психиатра (экспертов), а также при возникновении новых вопросов в отношении ранее исследованных обстоятельств уголовного дела может быть назначена дополнительная судебная экспертиза, производство которой поручается тому же или другому эксперту (экспертам). В случае возникновения сомнений в обоснованности заключения эксперта (экспертов) или наличия противоречий в выводах эксперта (экспертов) по тем же вопросам судом может быть назначена повторная экспертиза, производство которой поручается другому эксперту (экспертам)" <1>.

--------------------------------

<1> БВС РФ. 2011. N 7.

Поэтому заключение экспертов-психиатров подлежит тщательной оценке в совокупности со всеми материалами дела.

Юридический или психологический критерий невменяемости состоит в невозможности осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими. Невозможность осознания означает отсутствие интеллектуального момента в поведении человека, а невозможность руководить своими действиями - отсутствие волевого момента. Отсутствие интеллектуальной оценки деяния означает непонимание человеком социальной значимости своих действий или их фактического характера. Так, человек, совершая преступление, может полагать, что он действует по указанию высших сил и на благо всего человечества, очищая землю от скверны. Расстройство интеллектуальной деятельности, как правило, сопровождается и подавлением волевой сферы. Но имеют место и ситуации, при которых лицо, вполне осознавая опасность своих действий, в то же время не может удержаться от их совершения. Например, при тяжелой психической зависимости наркомана от наркотического средства все его мысли, побуждения, стремления, отношения с другими людьми определяются только желанием получения и употребления наркотика. Это желание является преобладающим по отношению к остальным и подавляющим. Оно руководит поведением наркозависящего человека, который, осознавая свои действия, их опасность для общества, тем не менее совершает различного рода преступления (кражи, грабежи и др.) для удовлетворения доминирующей потребности. Но только юридические критерии невменяемости, так же как и только медицинские, не означают наличия состояния невменяемости, для которого необходимо только их сочетание.

Лицо, совершившее общественно опасное деяние в состоянии невменяемости, уголовной ответственности не подлежит, оно не является субъектом преступления, но к такому лицу суд может назначить принудительные меры медицинского характера, предусмотренные Уголовным [кодексом](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793295U208O) РФ.

От уголовной ответственности не освобождаются лица, совершившие преступление в состоянии опьянения, вызванном употреблением алкоголя, наркотических средств или других одурманивающих веществ ([ст. 23](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793695U208O) УК РФ). Это обусловлено тем, что обычное состояние опьянения не лишает человека возможности осознавать общественную опасность своего деяния, его фактический характер, руководить своими действиями. При употреблении алкоголя происходит лишь определенное угнетение функций головного мозга. Поэтому о состоянии невменяемости при употреблении одурманивающих веществ можно говорить лишь в случае так называемого патологического опьянения, при котором степень угнетения функций головного мозга чрезвычайно высока.

Вменяемым признается также и лицо, которое во время совершения преступления в силу психического расстройства не могло в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими. Это состояние так называемой ограниченной вменяемости, так же как и состояние опьянения, лишь снижает возможность адекватной оценки своего поведения и возможность руководства своими действиями, но не исключает их. В этой связи психическое расстройство, не исключающее вменяемости, служит фактором, который учитывается судом при назначении наказания и может служить основанием для назначения принудительных мер медицинского характера.

§ 3. Специальный субъект преступления

Специальным субъектом преступления признается лицо, которое помимо основных признаков субъекта преступления должно обладать еще и дополнительным признаком, указанным в диспозиции статьи [Особенной части](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU20AO) УК РФ. Таким образом, законодателем помимо общих признаков устанавливаются специфические признаки, дополнительно характеризующие лицо как субъекта преступления определенного вида. Используемая в таких случаях законодательная техника ограничивает круг преступлений, которые могут быть совершены общим субъектом. Для наличия составов достаточно большого числа преступлений необходим именно специальный субъект. Поэтому если действие (бездействие), запрещенное уголовно-правовой нормой, устанавливающей наличие специального субъекта, будет совершено лицом, не обладающим необходимыми признаками (общим субъектом), то в действиях (бездействии) такого лица будет отсутствовать состав конкретного преступления или вообще отсутствовать состав преступления. К примеру, неисполнение приказа ([ст. 332](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B379FU20FO) УК РФ) образует состав преступления только тогда, когда неисполнение приказа осуществлено военнослужащим. Неисполнение приказа лицом, не являющимся военнослужащим, не образует состава данного преступления.

Для конструирования составов преступлений со специальным субъектом законодателем используется широкий круг дополнительных признаков, среди которых можно выделить следующие.

**Гражданство.** Государственная измена ([ст. 275](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851783E9CU20FO) УК РФ) может быть совершена только гражданином Российской Федерации, а шпионаж ([ст. 276](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851783E9CU203O) УК РФ) - только иностранным гражданином или лицом без гражданства.

**Демографические признаки.** Пол - субъектом изнасилования (исполнителем) может являться только лицо мужского пола. Возраст - субъектом вовлечения несовершеннолетнего в совершение преступления ([ст. 150](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793E98U20EO) УК РФ) является лицо, достигшее 18-летнего возраста.

**Родственные отношения** - субъектом злостного уклонения от уплаты средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей ([ст. 157](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793E94U20DO) УК РФ) соответственно являются родители или дети.

**Должностное положение** - субъект преступлений, включенных в [гл. 30](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851783E9AU209O) УК РФ за отдельными исключениями, - это только должностные лица. Субъектом ряда преступлений против правосудия ([гл. 31](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851783F9EU203O) УК РФ) могут быть только должностные лица, занимающие определенные должности. Например, субъектами незаконного освобождения от уголовной ответственности ([ст. 300](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851783F9AU20EO) УК РФ) являются прокурор, следователь, лицо, производящее дознание, а субъектом вынесения заведомо неправосудных приговора, решения или иного судебного акта - только судья.

**Профессия.** Субъект неоказания помощи больному ([ст. 124](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179309BU20BO) УК РФ) - лицо, обязанное оказывать ее в соответствии с законом или специальным правилом.

**Особый правовой статус лица.** Субъектом побега из места лишения свободы, из-под ареста или из-под стражи может быть только лицо, отбывающее наказание или находящееся в предварительном заключении.

Приведенный перечень примеров признаков, учитываемых законодателем при формировании составов со специальным субъектом преступления, не является исчерпывающим. В Уголовном [кодексе](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81UB04O) РФ широко использованы и другие.

Признаки специального субъекта указывают не только на специфичность самого субъекта преступления, но и всего состава преступления в целом. Их установление в тех случаях, когда для наличия состава преступления необходим специальный субъект, является обязательным для установления наличия состава соответствующего преступления и правильной квалификации деяния.

В теории уголовного права признаки специального субъекта преступления относят к числу факультативных, поскольку их наличие не является обязательным для общего субъекта преступления. Однако эти признаки являются обязательными для тех составов преступлений, субъектом которых может быть только специальный субъект. В таких случаях, наряду с определением трех основных признаков субъекта преступления, факультативный признак также становится обязательным.

Дополнительный признак субъекта преступления может играть не только роль составообразующего признака, но и роль признака квалифицирующего. Такое положение имеет место в тех случаях, когда признаки специального субъекта включены в конструкцию нормы в качестве отягчающего обстоятельства. Так, например, указание в [ч. 2 ст. 151](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8527EU303O) УК РФ (вовлечение несовершеннолетнего в совершение антиобщественных действий) на родителя, педагога и иное лицо, на которого законом возложены обязанности по воспитанию несовершеннолетнего, во-первых, означает выделение дополнительного признака субъекта преступления и, во-вторых, относит совершение преступления этими лицами к более опасной разновидности совершения данного деяния, влекущего более строгое наказание.

И наконец, дополнительные признаки специального субъекта преступления могут учитываться законодателем в качестве обстоятельств, влияющих на назначение наказания. Так, в соответствии с [п. "м" ч. 1 ст. 63](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851793495U203O) УК РФ обстоятельством, отягчающим наказание, признается совершение преступления с использованием доверия, оказанного виновному в силу его служебного положения.

Как видно из изложенного выше материала, для конструирования составов преступлений со специальным субъектом законодатель помимо основных признаков субъекта преступления широко использует и иные признаки, дополнительно характеризующие субъекта преступления. Однако подобное использование отдельных дополнительных характеристик все-таки не дает достаточно полной картины облика лица, совершившего преступление. Признаки субъекта преступления - это тот минимально необходимый набор параметров, позволяющий судить о наличии субъекта преступления как одного из обязательных элементов состава преступления. Поэтому субъект преступления представляет собой определенную юридическую конструкцию, схему, состоящую из совокупности признаков, имеющих правовое значение. В этой связи понятие субъекта преступления не следует смешивать с понятием личности преступника. Эти два понятия хотя и взаимосвязаны, но не тождественны. В отличие от субъекта преступления, т.е. совокупности юридических признаков, понятие личности преступника производно от понятия личности - совокупности биосоциальных признаков участника общественных отношений. К этим признакам относятся признаки, характеризующие биологические свойства личности: пол, возраст, темперамент, состояние физического и психического здоровья, нравственно-психологические черты личности, проявляющиеся в отношении к самому себе, окружающим, обществу, государству и т.п.; социальные функции личности: член трудового коллектива, семьянин, член общественной организации и др.; социальный статус личности: принадлежность к определенной группе, классу, сообществу, а также иные показатели, определяющие положение личности в межличностных и иных общественных отношениях. Совокупность всех этих признаков и составляет понятие личности. Они же характерны и для понятия личности преступника, т.е. лица, совершившего преступление. Таким образом, личность преступника можно определить как совокупность социально значимых признаков лица, совершившего преступление. Части из таких признаков придается правовое значение, и они закрепляются в виде основных и факультативных признаков субъекта преступления, другие признаки могут служить указанием для оптимального выбора вида и срока (размера) мер уголовно-правового воздействия для исправления лица, совершившего преступление. Недаром в уголовном законе имеются многочисленные указания на необходимость учета данных именно о личности виновного. Такой подход обусловлен тем, что показатели, характеризующие личность преступника, показывают и степень общественной опасности виновного. К примеру, о повышенной степени общественной опасности личности могут свидетельствовать такие обстоятельства, как отрицательное отношение к труду, злоупотребление спиртными напитками и т.п. Подобные данные хотя и не могут быть учтены в качестве обстоятельств, отягчающих наказание, но, несомненно, будут приняты во внимание при решении иных уголовно-правовых вопросов, например при решении вопроса об условно-досрочном освобождении.

Таким образом, общественная опасность личности преступника определяется не только характером и степенью общественной опасности совершенного преступления, но и соотношением социально полезных и антисоциальных свойств личности.

Глава 12. НЕОКОНЧЕННОЕ ПРЕСТУПЛЕНИЕ

§ 1. Понятие и виды неоконченного преступления

Преступление, определяемое законодателем как деяние, представляет собой осознанное и волевое поведение человека. Поведение - это процесс, длящийся во времени. Независимо от продолжительности поведенческого акта его можно разделить на определенные этапы (стадии). В преступном поведении также выделяют разные периоды: обнаружение умысла, приготовление к преступлению, покушение на преступление, оконченное преступление, сокрытие преступления.

Не все из названных периодов имеют уголовно-правовое значение. Так, стадия обнаружения умысла имеет превентивное, оперативно-розыскное значение, но, как правило, не содержит в себе основания уголовной ответственности. В таких случаях действует общепризнанный в теории уголовного права принцип **cogitationis poenam nemo patitur** (мысли ненаказуемы). При этом нельзя смешивать обнаружение умысла, выражающееся в установлении сформированного умысла на совершение преступления, с преступлениями, создающими угрозу конкретным общественным отношениям. К таким преступлениям относятся, например, [ст. 354](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B349AU20EO) "Публичные призывы к развязыванию агрессивной войны" УК РФ, [ст. 282](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517A369EU202O) "Возбуждение ненависти либо вражды, а равно унижение человеческого достоинства" УК РФ и т.п. Однако этими составами предусмотрена ответственность за действия (речи, публикации и т.д.), в ходе выполнения которых реализуется сформированный умысел лица на указанные преступления.

Стадия сокрытия преступления имеет значение для выявления, раскрытия и расследования преступления.

В качестве самостоятельных юридически значимых стадий действующий Уголовный [кодекс](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179379DU208O) РФ выделяет изначально две: оконченное и неоконченное преступление. Так, в названии [ст. 29](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179379DU208O) УК РФ содержится указание именно на эти две стадии. При этом в тексте [ч. 2 ст. 29](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179379DU20EO) УК РФ стадия неоконченного преступления разделяется на две: приготовление к преступлению и покушение на преступление.

Таким образом, закон предусматривает три самостоятельных юридически значимых стадии совершения преступления:

1) приготовление к преступлению;

2) покушение на преступление;

3) оконченное преступление.

Такой подход к решению вопроса об уголовной ответственности за деяние, прерванное на различных стадиях его совершения, объективно обусловлен. Признаком общественной опасности обладает не только оконченное преступление, завершенное деяние, но и деяние, которое по причинам, не зависящим от воли виновного, не было выполнено в полном объеме, не было завершено наступлением общественно опасных последствий.

Преступные действия могут быть выполнены виновным сразу в полном объеме. Например, в ходе возникшей ссоры человек хватает лежащий на столе нож и наносит смертельное ранение своему обидчику. В другой ситуации преступление может готовиться заранее: лицо составляет план действий, подыскивает соучастников, приобретает орудие совершения преступления, создает условия для сокрытия преступления и т.п., но не доводит совершение преступления до конца в связи с тем, что его действия пресекаются сотрудниками правоохранительных органов. В третьем случае лицо выполняет все задуманные действия, например производит выстрел в человека, но желаемый результат не наступает в связи с промахом. В последних двух ситуациях преступление не было доведено до конца, общественно опасные последствия не наступили, но опасность таких действий не вызывает сомнений, они являются объективно вредоносными, поскольку реально угрожали причинить вред объекту, охраняемому уголовным законом, - жизни человека.

Задачей уголовного закона является охрана наиболее важных объектов от преступных посягательств. В свою очередь, охрана подразумевает недопущение и угрозы причинения вреда этим объектам и причинения реального ущерба. Между тем неоконченная преступная деятельность создает реальную угрозу причинения вреда объектам, охраняемым уголовным законом, или причиняет им вред не в полном объеме, частично. Поэтому уголовный закон и устанавливает ответственность за неоконченные преступления. При этом основанием уголовной ответственности за неоконченные преступления остается совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления. Они имеются и в неоконченном преступлении, которое, как указывалось выше, отличается от оконченного преступления лишь выполнением объективной стороны состава преступления не в полном объеме, что на наличие признаков состава преступления не влияет. Таким образом, неоконченное деяние, предусмотренное уголовным законом, так же как и оконченное, является преступным и наказуемым.

В Уголовном кодексе РФ вопросы ответственности за неоконченное преступление регулируются нормами, включенными в [гл. 6](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179379DU209O) "Неоконченное преступление".

Согласно [ч. 1 ст. 29](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179379DU20FO) УК РФ преступление признается оконченным, если в совершенном лицом деянии содержатся все признаки состава преступления, предусмотренного конкретной статьей [Особенной части](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU20AO) УК РФ. Основные признаки, отличающие оконченное преступление от иных стадий, содержатся в объективной стороне состава. В каждом конкретном случае момент окончания преступления связан с тем, как законодатель сконструировал объективную сторону преступления.

Так называемые материальные составы считаются оконченными только с момента фактического наступления общественно опасных последствий, входящих в качестве обязательного признака в объективную сторону состава. Это такие составы, как убийство ([ст. 105](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU20FO) УК РФ), которое признается оконченным с момента наступления смерти потерпевшего, криминальные банкротства ([ст. ст. 196](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517A349CU209O), [197](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85178349FU203O) УК РФ) - при причинении крупного ущерба и др. Есть некоторые материальные составы преступлений, которые при отсутствии названных в диспозиции общественно опасных последствий вообще не влекут уголовной ответственности. К ним можно отнести нарушение [Правил](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0E5F7FAE6583CC04AFF83B81B44604763CEEF85179369DU20EO) дорожного движения и эксплуатации транспортных средств ([ст. 264](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517A359AU20DO) УК РФ). Само по себе нарушение указанных [Правил](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0E5F7FAE6583CC04AFF83B81B44604763CEEF85179369DU20EO) влечет лишь административную ответственность, и только наличие последствий в виде тяжкого вреда здоровью человека дает основание для уголовной ответственности. Таким образом, при отсутствии названных последствий действия лица не квалифицируются как покушение на преступление.

В формальных составах преступлений, объективную сторону которых образует лишь деяние, преступление будет считаться оконченным независимо от наступления общественно опасных последствий. В качестве примера можно привести клевету ([ст. 129](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0A5B77A86A83CC04AFF83B81B44604763CEEF85179319DU20CO) УК РФ), которую образует распространение заведомо ложных порочащих сведений о другом лице. Независимо от того, уволят потерпевшего с работы или нет, распадется его брак в результате распространения о нем таких сведений или нет, наступят иные вредные для него последствия или нет, клевета считается оконченной при доведении ложной, порочащей информации до сведения третьих лиц.

В некоторых составах момент окончания преступления перенесен на более раннюю стадию. Составы преступлений, сформулированные в уголовном законе как усеченные, признаются оконченными с момента начала деяния. Так, разбой ([ст. 162](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B309EU20CO) УК РФ) окончен с момента совершения нападения с целью хищения чужого имущества с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия, составы посягательства на жизнь определенных категорий лиц ([ст. ст. 277](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851783E9DU20AO), [295](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF851783F9FU20DO), [317](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF8517B3699U20AO) УК РФ) окончены с момента начала посягательства.

Таким образом, в зависимости от конструкции состава преступления различные преступления будут считаться оконченными в разное время, на различных этапах выполнения объективной стороны.

Стадии совершения преступления представляют собой этапы развития преступной деятельности. Так, на стадии приготовления действия лица направлены на создание условий, при наличии которых преступление может быть совершено или его совершение становится легче. Стадия приготовления к преступлению характерна только для преступлений, совершаемых умышленно, причем только для преступлений, совершаемых с прямым умыслом. Приготовление невозможно при совершении неосторожных преступлений. Нельзя готовиться к преступлению, создавать условия для его совершения, если лицо не предвидит возможность наступления общественно опасных последствий или не желает их наступления. По этим же причинам невозможно и приготовление к совершению преступления с косвенным умыслом. Возможность стадии приготовления в теории уголовного права соотносится также и с объективными критериями. Доминирующей является позиция, согласно которой приготовление возможно лишь при совершении преступлений с материальным составом. Однако, как представляется, такая возможность имеет место и для преступлений с формальным составом. Например, при совершении взятки должностное лицо делает намеки на необходимость вознаграждения, затягивает решение вопроса, наконец прямо заявляет о необходимости дать взятку. С позиций уголовного закона такие действия следует расценивать как приготовление, хотя справедливости ради необходимо сказать, что следственной и судебной практике подобного рода дела неизвестны.

Основное отличие покушения на преступление от приготовления к нему заключается в том, что покушение образует действие, непосредственно направленное на достижение преступного результата, т.е. посягающий должен приступить к выполнению деяния, образующего объективную сторону преступления. Сущность приготовления состоит в создании условий, благоприятствующих последующему совершению преступления.

На стадии покушения действия лица (в отдельных случаях бездействие) являются уже непосредственным выполнением объективной стороны состава преступления, т.е. его непосредственным совершением. Однако эти действия или не завершаются наступлением общественно опасных последствий, или выполняются не в полном объеме - выполняются не все действия, которые, по мнению виновного, необходимы для завершения преступления.

Как и приготовление, покушение возможно только в отношении преступлений, совершаемых умышленно. Виды умысла при этом могут быть различными. Покушение возможно при совершении умышленного преступления: например, при совершении кражи поступает сигнал тревоги на пост охраны и преступление пресекается или виновный выбрасывает гранату на улицу из хулиганских побуждений, безразлично относясь к последствиям своего действия.

Хотя в литературе можно достаточно часто встретить утверждения о том, что стадия покушения характерна только для материальных составов преступлений, следует констатировать, что покушение возможно и при совершении преступлений с формальным составом. Так, например, получение взятки ([ст. 290](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEFD57U70FO) УК РФ) и дача взятки ([ст. 291](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEFD59U70DO) УК РФ) являются преступлениями с формальным составом. Между тем в соответствии с [п. 11](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0B5A7FAC6083CC04AFF83B81B44604763CEEF85179369EU20CO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г. N 6 "О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе", если обусловленная передача ценностей не состоялась по обстоятельствам, не зависящим от воли лиц, пытавшихся передать или получить предмет взятки или подкупа, содеянное ими следует квалифицировать как покушение на получение либо дачу взятки или незаконного вознаграждения при коммерческом подкупе <1>. Или, например, в [п. 8](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA085B7DAA6083CC04AFF83B81B44604763CEEF85179369DU20CO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 июня 2010 г. N 12 "О судебной практике рассмотрения уголовных дел об организации преступного сообщества (преступной организации) или участии в нем (ней)" говорится о том, что в тех случаях, когда действия лица, направленные на создание преступного сообщества (преступной организации), в силу их пресечения правоохранительными органами либо по другим независящим от этого лица (лиц) обстоятельствам не привели к созданию преступного сообщества (преступной организации), они подлежат квалификации по [ч. 1](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179379DU203O) или по [ч. 3 ст. 30](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179379EU20BO) УК РФ и [ч. 1 ст. 210](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF850U709O) УК РФ как приготовление к созданию или как покушение на создание преступного сообщества (преступной организации).

--------------------------------

<1> БВС РФ. 2000. N 4.

Таким образом, правильное определение стадии совершения преступления связано с обязательным учетом вида состава преступления по конструкции его объективной стороны, объективными и субъективными признаками, характеризующими преступление.

Следует иметь в виду, что совершение преступления не обязательно связано с наличием всех стадий его совершения. Они могут иметь место в полном объеме, может иметь место приготовление и покушение, только приготовление или только покушение, только оконченное преступление, но каждая последующая стадия поглощает предыдущую, что отражается на квалификации преступления. Указание на наличие какой-либо стадии неоконченного преступления осуществляется путем включения в его квалификацию ссылки на [ч. 1](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179379DU203O) или [ч. 3 ст. 30](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179379EU20BO) УК РФ. Если имело место только приготовление к преступлению, то его квалификация осуществляется с указанием на [ч. 1 ст. 30](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179379DU203O) УК РФ. Если же имело место и приготовление, и покушение или только покушение, то при квалификации деяния указывается на [ч. 3 ст. 30](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179379EU20BO) УК РФ. При оконченном преступлении, независимо от того, какие стадии неоконченного преступления имели место, деяние квалифицируется только как оконченное преступление без указания на [ст. 30](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179379DU20CO) УК РФ.

Определение стадии совершения преступления имеет важное правовое и практическое значение. В связи с тем, что каждая последующая стадия представляет большую по сравнению с предыдущей опасность, поскольку усиливается угроза причинения вреда или причиняется больший вред, то, соответственно, каждая стадия преступления должна влечь за собой и более строгое наказание.

Учитывая значительно меньшую опасность приготовления по сравнению с иными стадиями совершения преступления, законодателем установлено, что ответственность наступает только за приготовление к тяжкому и особо тяжкому преступлению. Оценка же опасности каждой стадии, выражаемая в наказании, закреплена в [ст. 66](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179359CU202O) УК РФ, регулирующей вопросы назначения наказания за неоконченное преступление.

§ 2. Приготовление к преступлению

[Статья 30](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179379DU203O) УК РФ определяет приготовление к преступлению как 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 независящим от этого лица обстоятельствам.

Таким образом, с объективной стороны приготовление может выражаться или в одном из указанных действий, или в их совокупности.

Под приисканием средств или орудий совершения преступления понимают любые действия по установлению места нахождения необходимого орудия или средства, а также по их приобретению в любой форме. Приобретение может быть как правомерным (например, покупка различных химических составляющих для изготовления взрывчатки), так и неправомерным (например, хищение оружия), возмездным или безвозмездным. Орудием совершения преступления являются предметы, непосредственно применяемые при совершении преступления (например, оружие при убийстве, разбое). К средствам совершения преступления относят орудия, приспособления, процессы внешнего мира, которые субъект использует для воздействия на объект посягательства (например, автомашина для вывоза похищенного, поддельные документы для совершения мошенничества и т.д.) <1>.

--------------------------------

<1> См. также: Юридический энциклопедический словарь / М.О. Буянова и др. М., 2006. С. 670, 671.

В различных ситуациях один и тот же предмет может выступать орудием и средством совершения преступления. Например, веревка может служить орудием убийства, но она же может выступать средством подавления сопротивления потерпевшего при похищении человека. Поэтому основное различие между орудием и средством совершения преступления состоит в их целевом назначении. Орудие совершения преступления - это предмет, с использованием которого непосредственно выполняется объективная сторона преступления. Средство совершения преступления предназначено для облечения его совершения, способствования совершению преступного деяния.

Изготовление представляет собой процесс создания требуемого предмета из материалов или веществ, не обладающих изначально свойствами изготавливаемого предмета (например, изготовление подложных документов, оружия, отмычек и т.п.).

Приспособление заключается во внесении таких изменений в предмет, которые совершенствуют его свойства, используемые для совершения преступления. Так, приспособлением является обработка и заточка арматуры для совершения убийства, переделка газового пистолета в огнестрельное оружие, переделка ключа для проникновения в жилище и др.

Приискание соучастников преступления по содержанию существенно отличается от понятия приискания орудий или средств совершения преступления. В отличие от приискания орудий или средств приискание соучастников включает в себя действия по установлению лиц с искомыми навыками или свойствами, а также установлению места их нахождения или способа связи с ними. А "приобретение" соучастников образует такое действие, как сговор на совершение преступления. Поэтому сговор можно рассматривать как последующий этап приискания соучастников. Сговор представляет собой достижение соглашения двух или более лиц на совершение преступления. С этой позиции его можно рассматривать как результат определенной деятельности, приведшей к соглашению на совместные действия. Но сговор может выражаться не только в достижении соглашения на участие в преступлении. Сам процесс формирования воли лица на участие в преступлении, независимо от добровольности согласия на соучастие, также считается приготовлением в виде сговора. В связи с этим сговор как процесс может выражаться в убеждении, обмане, угрозах, шантаже и т.д.

Иное умышленное создание условий для совершения преступления может представлять собой самые разнообразные действия и бездействие. При этом следует исходить из того, что условия совершения преступления могут служить как облегчению совершения преступления, так и его сокрытию. Практически иное умышленное создание условий для совершения преступления включает в себя все другие действия по приготовлению к преступлению, которые не указаны в законе. В полном объеме они и не могут быть указаны, поэтому законодатель при определении приготовления лишь приводит примеры действий, составляющих приготовление, оставляя перечень таких действий открытым.

Главным условием, которое делает рассмотренные выше действия самостоятельной стадией совершения преступления, дающей в ряде случаев основание для уголовной ответственности, является недоведение преступления до конца по независящим от лица обстоятельствам, т.е. это должны быть внешние, независящие от воли данного лица обстоятельства. В противном случае возможен добровольный отказ от совершения преступления, что не влечет уголовной ответственности за совершение приготовительных действий.

Как отмечалось выше, приготовление представляет собой действия, целевым назначением которых является создание условий для совершения преступления. И поэтому с субъективной стороны приготовление характеризуется только умыслом. Лицо осознает, что совершает начальные действия по совершению преступления, осознает общественную опасность таких действий и желает их совершить.

§ 3. Покушение на преступление

Следующей стадией совершения преступления является покушение, которое определяется в [ч. 3 ст. 30](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179379EU20BO) УК РФ как умышленные действия или бездействие лица, непосредственно направленные на совершение преступления, если при этом преступление не было доведено до конца по независящим от этого лица обстоятельствам. Исходя из такой формулировки достаточно сложно провести различие между стадиями приготовления и покушения, поскольку все действия, названные как приготовление, тоже направлены на совершение преступления. Основа различия заложена законодателем в термине "непосредственно". Это означает, что граница между приготовлением и покушением определяется по объективной стороне преступления. Всякое действие и бездействие, лежащие за пределами объективной стороны преступления, могут расцениваться лишь как приготовление, а с момента начала деяния, образующего объективную сторону преступления, начинается стадия покушения. Определить, какие действия (бездействие) составляют объективную сторону, можно следующим образом. В большинстве случаев они называются в диспозиции статьи [Особенной части](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81B44604763CEEF85179339FU20AO), предусматривающей ответственность за совершаемое преступление. Исключение составляют простые, бланкетные и отсылочные диспозиции. Для определения содержания объективной стороны преступлений, предусмотренных такими нормами, следует обращаться к другой норме Уголовного [кодекса](consultantplus://offline/ref=8D24B18FC4BBF1DDACC4BC89251D330CDA0F597AA96483CC04AFF83B81UB04O) РФ (при отсылочных) либо к другому нормативному источнику (при бланкетных). А в простых диспозициях следует исходить из теоретических определений и сложившейся практики.

Возможна квалификация деяния как покушения и в случаях фактической ошибки, т.е. неверного представления лица, совершающего преступление, о конкретных признаках и обстоятельствах преступления. Например, клевета, являясь преступлением с формальным составом, представляет собой распространение заведомо ложных, порочащих сведений о другом лице. Распространение считается оконченным при доведении клеветнической информации до сведения третьего лица. В случае если лицо устно передает такую информацию глухому человеку, не способному ее воспринять, т.е. совершает действия по распространению, а до третьих лиц информация не доходит, его действия образуют покушение на клевету.

Таким образом, можно выделить следующие характерные черты покушения. Во-первых, покушение представляет собой реальное, непосредственное посягательство на охраняемый уголовным законом объект. Как правило, объективная сторона покушения выражается в действии. Но покушение может быть совершено и путем бездействия. Наиболее типичным примером бездействия при покушении является ситуация, когда мать, желая причинить смерть своему ребенку, перестает его кормить, но смерть не наступает в результате вмешательства третьих лиц. Далее, для покушения характерно или невыполнение всех действий в полном объеме, который, по мнению виновного, необходим для завершения преступного деяния, или ненаступление тех последствий, которые охватывались умыслом виновного. Например, лицо, намереваясь совершить кражу, пытается взломать сейф, но его действия прерываются сотрудниками милиции. В этом случае совершены не все действия, необходимые для завершения кражи. Если же виновному удалось взломать сейф, но денег в нем не оказалось, то в полном объеме отсутствуют общественно опасные последствия, так как ущерб совершенные действия не причинили. Если же виновный обнаруживает в сейфе меньшую сумму денег, на хищение которых он рассчитывал, ущерб будет иметь место, но не в объеме, охватываемом умыслом виновного.

Следовательно, еще одним признаком покушения является непричинение реального вреда охраняемому уголовным законом объекту или причинение вреда не в полном объеме.

Последним признаком покушения является незавершенность посягательства по обстоятельствам, не зависящим от воли виновного. Данный критерий позволяет установить наличие добровольного отказа от преступления на стадии покушения. Так, в случае если преступнику не удалось проникнуть в помещение с целью совершения кражи и он решает отложить ее совершение, с тем чтобы подобрать более эффективные орудия взлома, налицо покушение на преступление и отсутствие добровольного отказа, поскольку преступление не было доведено до конца по обстоятельствам, не зависящим от воли виновного. Если же он при этих же обстоятельствах решает вовсе отказаться от совершения кражи, его действия могут быть расценены как добровольный отказ. Обстоятельства, препятствующие доведению преступления до конца вне зависимости от воли виновного, могут быть самого разнообразного характера: негодность орудий и средств совершения преступления, противодействие потерпевшего, вмешательство третьих лиц и иные обстоятельства.

Субъективная сторона покушения, так же как и субъективная сторона приготовления, характеризуется умыслом. Сознанием виновного охватывается, что им совершаются действия (бездействие), составляющие содержание конкретного преступления, которое он стремится довести до конца: до наступления последствий в преступлениях с материальным составом и до совершения всех действий в преступлениях с формальным составом. По отношению к данным обстоятельствам определяется и волевой элемент умысла: желание наступления общественно опасных последствий и желание совершить преступные действия (бездействие). Предвидение наступления общественно опасных последствий при покушении имеет место только для преступлений с материальным составом. Особенностью субъективной стороны при покушении является то, что сознанием виновного охватывается факт недоведения преступления до конца. Он осознает: 1) что им совершены не все действия, необходимые для завершения преступления, которые он желал совершить; 2) что последствия, наступления которых он добивался, вообще не наступили; 3) что последствия, наступления которых он добивался, наступили не в полном объеме.

Уголовный закон не выделяет никаких видов покушений, но в теории уголовного права они разработаны. Однако единого подхода к критериям выделения видов покушения нет до настоящего времени. Одни авторы полагают правильным использовать для определения видов покушения объективный критерий. Суть этой позиции состоит в выделении видов покушения в зависимости от степени выполнения объективной стороны состава преступления. Сторонники использования субъективного критерия полагают, что вид покушения следует определять на основе субъективного отношения виновного к завершенности деяния, т.е. на основе его собственной оценки этого фактора. Третий подход к рассматриваемой проблеме заключается в использовании и объективного, и субъективного критериев, их совокупности. Использование такого смешанного критерия предполагает равнозначность объективного и субъективного факторов, адекватность субъективной оценки степени завершенности деяния и степени его объективной завершенности.

Объективным критерием выделения видов покушения является степень выполнения виновным объективной стороны состава преступления. В соответствии с этим критерием покушение подразделяется на оконченное и неоконченное. Субъективным критерием отнесения покушения к оконченному или неоконченному является представление самого субъекта о степени завершенности своих действий. Оконченным покушение признается в тех случаях, когда исполнитель совершил все деяния, входящие в объективную сторону оконченного преступления, но преступный результат не наступил по независящим от него обстоятельствам.

Неоконченное покушение будет в том случае, когда субъект не успел выполнить всех действий, которые, по его мнению, были необходимы для совершения оконченного преступления.

Деление покушений на оконченное и неоконченное не имеет квалифицирующего значения, однако степень реализации умысла преступника может учитываться судом при назначении наказания. Кроме того, такое деление может иметь значение для решения вопроса о наличии или отсутствии добровольного отказа от совершения преступления.

По степени годности различают покушение годное и негодное. К негодным покушениям относят покушение на негодный объект, предмет негодными орудиями или средствами. Например, выстрел в труп. При этом виновный полагает, что стреляет в живого человека. В данном случае субъективно имеет место покушение на жизнь человека как на объект, охраняемый уголовным законом. Однако объективно вред данному объекту уже не может быть причинен. Но это обстоятельство не устраняет общественную опасность деяния, поскольку субъективно виновный посягал на жизнь человека. При этом последствия в виде смерти человека не наступили по независящим от его воли причинам. Подобного рода покушения относят к покушениям на негодный объект.

Вместе с тем следует согласиться с авторами, полагающими, что выделение покушений на негодный объект является не совсем удачным <1>. Дело в том, что в приведенных выше и иных подобных случаях виновный ошибается не в объекте посягательства, а в предмете посягательства или потерпевшем. Поэтому более верным было бы отнесение рассматриваемых видов покушения к покушениям на негодный предмет (потерпевшего).

--------------------------------

<1> См.: Уголовное право России. Общая часть: Учеб. / Отв. ред. Б.В. Здравомыслов. М., 1996. С. 238.

Другим видом негодного покушения, выделяемым в теории уголовного права, является покушение с негодными средствами. Сущность данного вида покушения заключается в том, что объективно средства, используемые при совершении преступления, не могут привести к наступлению общественно опасных последствий. Но субъективно, используя определенные средства совершения преступления, виновный полагает, что его действия повлекут наступление указанных последствий. Поскольку в уголовном праве используется принцип субъективного вменения, то и в этом случае виновный будет нести ответственность за покушение на преступление. Примерами покушения с негодными средствами могут служить выстрел в человека из неисправного пистолета, ошибочное использование вместо яда безобидного химического вещества и др. К этому же виду покушения относят и покушения с использованием объективно негодных методов, способов совершения преступления.

Как представляется, выделение негодного покушения как одного из видов покушений является дискуссионным. Любое из рассмотренных выше так называемых негодных покушений обладает всеми признаками покушения годного, а общественно опасные последствия не наступают вследствие соответствующей ошибки виновного. При этом следует заметить, что при иных условиях действия виновного привели бы к достижению преступного результата и наступлению последствий. Поэтому негодное покушение и должно влечь за собой уголовную ответственность.

В то же время на практике встречаются такие виды покушений, которые не могут привести к наступлению общественно опасных последствий ни при каких обстоятельствах, например покушение на убийство путем заговора, заклинаний, попытка причинить вред здоровью с использованием таких же и аналогичных способов и т.д. Данные виды действий с полным основанием можно назвать негодными покушениями, так как они объективно не способны причинить желаемый виновным вред.

Ответственность за покушение наступает независимо от категории преступления. При этом наказание, назначаемое за покушение на преступление в соответствии с [ч. 3 ст. 66](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596541VF05O) УК РФ, не может превышать трех четвертей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей [Особенной части](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596343VF06O) УК РФ за оконченное преступление.

§ 4. Оконченное преступление

Понятие оконченного преступления приведено в [ч. 1 ст. 29](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596741VF03O) УК РФ, в соответствии с которой преступление признается оконченным, если в совершенном лицом деянии содержатся все признаки состава преступления, предусмотренного Уголовным [кодексом](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E9997V003O) РФ. Следовательно, для оконченного преступления в деянии должны быть объект, объективная сторона, субъективная сторона и субъект преступления. Однако все эти признаки имеются и в неоконченном преступлении, за исключением того обстоятельства, что объективная сторона состава преступления в неоконченном преступлении выполнена не в полном объеме. Поэтому основное различие между преступлением неоконченным и оконченным состоит в степени выполнения объективной стороны. Для оконченного преступления завершенность деяния определяется моментом окончания преступления.

В зависимости от законодательной конструкции состава преступления по его объективной стороне момент окончания преступления законодатель соотносит с различными факторами.

В преступлениях с материальным составом моментом окончания преступления является момент наступления общественно опасных последствий, являющихся конструктивным признаком именно этого состава преступления. Так, убийство будет окончено с момента наступления смерти потерпевшего. Смерть человека в данном случае является конструктивным признаком преступления, предусмотренного [ст. 105](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596343VF03O) УК РФ. Именно на наступление этого последствия направлены действия виновного, именно эти последствия охватываются его умыслом. В то же время если, желая совершить убийство, виновный причиняет иной вред, например вред здоровью человека, то ненаступление желаемых последствий в виде смерти будет означать отсутствие оконченного состава убийства.

В иных случаях определение момента окончания преступления требует соответствующего толкования. К примеру, момент окончания кражи как вида хищения связан с моментом причинения ущерба собственнику или иному владельцу имущества. При этом момент причинения ущерба не совпадает с моментом изъятия имущества. В соответствии с [п. 6](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B4E46145D83D213A697E999703B6C33EA233AFED596641VF06O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29 "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое" кражу следует считать оконченной, если имущество изъято и виновный имеет реальную возможность им пользоваться или распоряжаться по своему усмотрению (например, обратить похищенное имущество в свою пользу или в пользу других лиц, распорядиться им с корыстной целью иным образом).

Преступления с формальным составом будут являться оконченными с момента выполнения объективной стороны состава преступления в полном объеме, предусмотренном уголовным законом. Последствия в преступлениях с формальным составом не входят в конструкцию объективной стороны. Поэтому, например, клевета ([ст. 129](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B6EC6845D93D213A697E999703B6C33EA233AFED596141VF01O) УК РФ) будет являться оконченной с момента распространения заведомо ложных сведений, порочащих честь и достоинство другого лица или подрывающих его репутацию. Последствия в преступлениях с формальным составом не являются составообразующим, но они учитываются при назначении наказания или могут являться квалифицирующими признаками. В последнем случае последствия приобретают составообразующий характер и являются обязательными для наличия оконченного квалифицированного состава преступления.

В отдельных случаях момент окончания преступления переносится законодателем на начальную стадию деяния. Подобный подход имеет место, как правило, в отношении наиболее опасных посягательств. Так, разбой ([ст. 162](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED5B6042VF00O) УК РФ) хотя и является одним из видов хищения, но будет оконченным не с момента причинения ущерба собственнику или иному владельцу, а с момента совершения нападения с целью хищения чужого имущества. Посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля ([ст. 277](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED586E41VF06O) УК РФ) будет являться оконченным с момента совершения действий, направленных на причинение смерти указанным лицам, а не с момента наступления смерти, как при убийстве, и т.д. В теории уголовного права составы, в которых момент окончания преступления перенесен на начальный этап деяния, называют усеченными составами.

Кроме этих составов выделяются также и так называемые составы опасности. Специфика этих составов преступлений заключается в том, что момент окончания преступления связывается не с наступлением общественно опасных последствий и не с начальными действиями посягательства, а с моментом возникновения реальной опасности наступления общественно опасных последствий. Так, заражение ВИЧ-инфекцией ([ст. 122](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596045VF04O) УК РФ) является оконченным с момента поставления другого лица в опасность заражения.

Вместе с тем следует отметить, что и усеченные составы, и составы опасности являются разновидностями формальных составов, где момент окончания преступления не зависит от момента наступления общественно опасных последствий.

§ 5. Добровольный отказ от преступления

Как было показано выше, процесс совершения преступления во многих случаях складывается из нескольких этапов и может быть не доведен до завершения преступления по различным обстоятельствам. Если этот процесс прерывается по причинам, не зависящим от воли виновного, то в зависимости от степени выполнения объективной стороны состава преступления он прерывается на стадии приготовления к преступлению или на стадии покушения на преступление. Такое прекращение преступной деятельности образует неоконченное преступление, влекущее за собой уголовную ответственность. Однако прекращение преступной деятельности до момента ее завершения возможно и по воле человека при наличии возможности довести преступление до конца. Такие ситуации с позиции закона расцениваются как добровольный отказ от преступления.

В [части 1 ст. 31](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596742VF05O) УК РФ под добровольным отказом от преступления понимается прекращение лицом приготовления к преступлению либо прекращение действий (бездействия), непосредственно направленных на совершение преступления, если лицо осознавало возможность доведения преступления до конца.

Таким образом, наличие добровольного отказа от преступления возможно не в любой момент осуществления преступной деятельности, а только на ее незавершенной стадии - приготовления или покушения. Причинами же, по которым преступная деятельность прерывается, должны быть не объективные обстоятельства, делающие невозможным продолжение преступления, а причины субъективно-психологического характера.

Правовым последствием добровольного отказа при указанных условиях является исключение уголовной ответственности за фактически совершенные действия, направленные на совершение преступления. Однако, если приготовительные действия образуют иной самостоятельный состав преступления, лицо, не подлежащее ответственности за то преступление, к которому готовилось и от доведения которого до конца добровольно отказалось, подлежит уголовной ответственности за преступление, признаки которого содержатся в приготовительных действиях. Например, приготавливаясь к убийству, человек похищает пистолет. После хищения оружия он отказывается от реализации своего умысла на убийство. В этом случае субъект не несет ответственности за приготовление к убийству, но подлежит уголовной ответственности за хищение огнестрельного оружия.

Отказ от доведения преступления до конца означает прекращение преступных действий. В связи с этим вполне обоснованно, что такой поведенческий акт может иметь место только на том этапе, когда преступление еще не завершено и преступные действия выполнены не в полном объеме. Эти условия имеются на стадии приготовления и частично на стадии покушения. Вполне понятно, что добровольный отказ от преступления возможен на стадии приготовления без всяких ограничений. Это обусловлено тем, что приготовление означает создание условий для выполнения объективной стороны состава преступления, а сама объективная сторона еще не начала выполняться. Прекращение же преступных действий на стадии покушения возможно только тогда, когда виновный еще не выполнил всех действий, которые образуют объективную сторону преступления. Именно это невыполнение всех действий и дает возможность отказаться от продолжения преступления, прекратить его совершение. Если же все действия выполнены в должном объеме, то продолжение их является невозможным, а следовательно, невозможен и добровольный отказ. Иными словами, на стадии покушения добровольный отказ от преступления возможен только на стадии неоконченного покушения. Так, добровольный отказ невозможен в случае, если лицо, намереваясь убить человека, стреляет в него, но промахивается. В этой ситуации все действия, направленные на причинение смерти другому человеку, выполнены, продолжение их невозможно, а возможно только повторение. Поэтому отказ от повторения, а не от продолжения преступных действий не может быть расценен как добровольный отказ от преступления.

Добровольный отказ как правовое основание исключения уголовной ответственности за неоконченное преступление характеризуется двумя основными признаками: добровольностью и окончательностью.

Добровольность означает, что при наличии объективной возможности довести преступление до конца лицо по собственной воле прекращает преступление. Не имеет значения мотив отказа. Он может быть позитивным и негативным, может возникнуть под влиянием других лиц, но сам отказ должен быть результатом свободного волеизъявления человека. Если субъект отказывается от продолжения преступной деятельности вынужденно, под влиянием внешних обстоятельств, значительно затрудняющих или делающих невозможным доведение преступления до конца, то налицо все признаки приготовления или покушения как юридически значимых стадий. В таких ситуациях при недоведении преступления до конца для выводов о виновности или невиновности могут иметь решающее значение мельчайшие детали и оттенки события. Например, непредвиденные обстоятельства или события могут объективно не создавать препятствия доведению преступления до конца, но как бы выбивать субъекта психологически "из преступной колеи". На это специально указывал в свое время А. Пионтковский, заостряя внимание на том, что добровольный отказ при покушении мыслим во всех тех случаях, когда субъект еще сохраняет господство над совершением дальнейших действий <1>. Очевидно, что рассматриваемые непредвиденные обстоятельства могут быть неадекватно оценены субъектом и восприняты им как препятствие к доведению преступления до конца. В таком случае покушение влечет уголовную ответственность. В аналогичных ситуациях те же самые обстоятельства могут быть адекватно оценены лицом как незначительные для продолжения преступной деятельности, но могут повлиять на возникновение или формирование мотива на прекращение преступной деятельности, т.е. подтолкнуть к отказу от совершения преступления.

--------------------------------

<1> См.: Курс советского уголовного права. М., 1970. С. 435.

Итак, наличие добровольности предполагает отказ от продолжения совершения преступления при осознании возможности довести преступление до конца. Осознание реальности такой возможности является важным признаком добровольного отказа. При этом лицо, отказываясь от продолжения преступления, полагает, что никаких препятствий к подобному продолжению не имеется или они настолько незначительны, что могут быть преодолимы. Заблуждение лица относительно этих обстоятельств не влияет на признание отказа добровольным. Так, если лицо полагает, что, проникнув в квартиру, может беспрепятственно продолжить совершение кражи, но отказывается от ее продолжения, его действия подпадают под признаки добровольного отказа, несмотря на то что объективно успешного продолжения кражи быть не может, поскольку сработала сигнализация и к месту преступления уже подъехал наряд милиции. Таким образом, именно субъективный фактор осознания возможности доведения преступления до конца и свобода волеизъявления по отношению к прекращению преступных действий являются основой добровольного отказа. В то же время, если решение о прекращении совершения преступления принимается под воздействием обстоятельств, объективно препятствующих продолжению преступления, добровольность отказа исключается. К примеру, присутствие соседей мешает виновному открыть дверь в квартиру, и он отказывается от продолжения кражи, или виновный не смог отключить сигнализацию и т.п. Подобного рода обстоятельства объективно препятствуют или делают весьма затруднительным продолжение преступления, а отказ от продолжения преступления является в таких случаях не добровольным, а вынужденным.

Отказ от преступления будет добровольным только в том случае, если он является действительным, т.е. реально существующим, а не притворным. Последнее обстоятельство тесно связано со вторым признаком добровольного отказа - его окончательностью.

Окончательность отказа означает, что лицо не временно приостановило преступление, перенеся момент реализации задуманного на другой, более благоприятный период, а полностью и бесповоротно (навсегда). В связи с этим не будут признаваться добровольным отказом случаи, когда лицо лишь прервало преступную деятельность в ожидании более удачного случая либо устранения возникших препятствий. Таким образом, не будет, например, добровольного отказа в том случае, если лицо отложило разбойное нападение, узнав, что на данный момент в кассе магазина имеется лишь незначительная сумма денег, или перенесло момент совершения кражи, решив подождать до тех пор, когда хозяева квартиры уедут в отпуск, и т.д. Не образует добровольного отказа, как отмечалось выше, и отказ от повторения преступных действий при неудачной первой попытке.

По общему правилу добровольный отказ от совершения преступления возможен только на стадиях неоконченного преступления. В связи с этим различают добровольный отказ и деятельное раскаяние, которое, являясь основанием освобождения от уголовной ответственности, предусматривает наряду с формальными признаками совершение лицом активных позитивных действий после совершения преступления, т.е. на стадии оконченного преступления.

Сущность добровольного отказа заключается в том, что, во-первых, прекращается выполнение объективной стороны состава преступления и, во-вторых, прекращается психическая деятельность лица по отношению к дальнейшему совершению преступления (субъективная сторона). Эти факторы свидетельствуют об отпадении общественной опасности деяния, что и является основанием освобождения от уголовной ответственности. Но проблема оснований освобождения от уголовной ответственности при добровольном отказе является дискуссионной, и в теории уголовного права высказываются и иные позиции по данной проблеме.

Из содержания закона следует, что добровольный отказ возможен на стадии приготовления к преступлению и на стадии покушения на преступление. При этом на стадии приготовления или при неоконченном покушении возможности добровольного отказа неограниченны, а его форма не имеет правового значения. Чаще всего она выражается в бездействии, т.е. в несовершении преступных действий. Но возможен добровольный отказ и в форме активных действий. Например, подложив яд в стакан с напитком, лицо отказывается от преступления и выливает этот напиток.

Однако следует отметить и то обстоятельство, что многие криминалисты высказывают точку зрения, согласно которой добровольный отказ возможен и на стадии оконченного покушения, но при наличии ряда условий. К этим условиям относят следующие: активная форма добровольного отказа, наличие возможности прекращения дальнейшего развития объективной стороны, действительное прекращение ее развития активными действиями. При этом характер действий зависит от вида состава преступления по его объективной стороне. Применительно к материальному составу сторонники изложенной точки зрения <1> добровольный отказ видят в предотвращении общественно опасных последствий. Например, желая убить человека, виновный наносит ему удары ножом, а затем, отказываясь от продолжения совершения преступления, перевязывает раны, вызывает "скорую помощь". В этом и подобных случаях оконченным покушение будет тогда, когда виновный полагает, что объективная сторона выполнена в полном объеме и им совершены все действия, необходимые для наступления смерти. В такой ситуации дальнейшее развитие событий, как правило, уже не зависит от воли виновного, и, следовательно, его действия не образуют добровольного отказа, а могут быть расценены как деятельное раскаяние. Но в тех случаях, когда предотвращение последствий непосредственно зависит от действий виновного и эти действия приводят к положительному результату, вероятно, следует говорить о наличии добровольного отказа, поскольку преступление не доводится до завершения по воле виновного. В таких ситуациях он подлежит ответственности за реально причиненный вред. Во всех иных случаях, если лицо полагает, что еще не все действия выполнены, будет иметь место неоконченное покушение, при котором в полной мере возможен добровольный отказ, а ответственность наступит за деяние, образующее иной состав преступления. Таким образом, позиция о возможности добровольного отказа на стадии оконченного покушения в преступлениях с материальным составом заслуживает внимания.

--------------------------------

<1> См., напр.: Уголовное право России. Общая часть: Учеб. / Отв. ред. Б.В. Здравомыслов. М., 1996. С. 247.

Изложенный подход к решению вопроса о добровольном отказе на стадии оконченного покушения применим также и к преступлениям с формальным составом. Но поскольку специфика преступлений с формальным составом состоит в том, что их объективная сторона заключается только в деянии (действии или бездействии), добровольный отказ на стадии оконченного покушения будет иметь место только при наличии возможности недопущения завершения объективной стороны. В преступлениях с формальным составом наличие такой возможности является достаточно редким и в основном относится к тем преступлениям, полное завершение объективной стороны которых зависит не только от субъекта преступления. Так, например, объективная сторона дачи взятки или коммерческого подкупа заключается в передаче предмета взятки должностному лицу или лицу, выполняющему управленческие функции в коммерческой или иной организации. Передача - это все действия, которые должен выполнить взяткодатель или лицо, совершающее подкуп. Но в полной мере объективная сторона дачи взятки будет завершена только тогда, когда соответствующее лицо приняло взятку. Но согласно [п. 11](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B7ED6041D33D213A697E999703B6C33EA233AFED596642VF02O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г. N 6 "О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе" <1> дача взятки или незаконного вознаграждения при коммерческом подкупе, а равно их получение должностным лицом либо лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, считаются оконченными с момента принятия получателем хотя бы части передаваемых ценностей.

--------------------------------

<1> БВС РФ. 2000. N 4.

В случаях, когда должностное лицо или лицо, осуществляющее управленческие функции в коммерческой или иной организации, отказалось принять взятку или предмет коммерческого подкупа, взяткодатель или лицо, передающее предмет взятки или подкупа, несет ответственность за покушение на преступление, предусмотренное [ст. 291](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AAE5V50DO) УК РФ или соответствующей частью [ст. 204](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AAE8V509O) УК РФ.

Таким образом, в рассматриваемых случаях, с одной стороны, объективная сторона преступлений выполняется в полном объеме, а с другой стороны, преступление еще не завершено. В этих условиях виновный может отказаться от завершения преступления путем недопущения получения предмета взятки или подкупа соответствующим лицом, например вернуться в кабинет и забрать предмет взятки или подкупа. Но такие действия возможны только до того момента, пока предмет взятки или подкупа еще не принят.

Кроме того, в ряде случаев законодатель устанавливает специальные основания освобождения от уголовной ответственности, которые по сути представляют собой добровольный отказ от совершения преступления на стадии оконченного преступления. Это в основном так называемые длящиеся преступления. Например, [примечание к ст. 126](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596049VF01O) УК РФ (похищение человека) содержит положение о том, что лицо, добровольно освободившее похищенного, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления. Аналогичные примечания имеются и применительно к некоторым другим статьям [УК](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E9997V003O) РФ.

Правовым последствием добровольного отказа от преступления является освобождение виновного от уголовной ответственности. Но это освобождение распространяется только на то преступление, от доведения которого до конца лицо добровольно отказалось. Если же в фактически совершенных действиях имеется состав иного преступления, лицо подлежит ответственности за его совершение. Так, собираясь совершить убийство, лицо незаконно приобретает пистолет, а затем отказывается от совершения убийства. В этом случае от ответственности за приготовление к убийству лицо освобождается, но подлежит ответственности за незаконное приобретение оружия. Другой пример. В процессе похищения человека потерпевшему причиняется вред здоровью средней тяжести. При добровольном освобождении потерпевшего виновный освобождается от ответственности за похищение человека, но подлежит ей за причинение вреда здоровью средней тяжести.

Новеллой действующего уголовного законодательства является регламентация добровольного отказа соучастников. Требования к добровольному отказу организаторов и подстрекателей заключаются в том, что их действия должны привести к ликвидации созданной ими возможности для исполнителя совершить преступление, если исполнитель еще не довел преступление до конца. То есть от них требуется совершение активных действий либо бездействия, направленных на предотвращение преступления. Если же, несмотря на их действия, преступление не было предотвращено, и организатор, и подстрекатель не освобождаются от уголовной ответственности. Наличие добровольного отказа для пособника связано также с активными действиями. При этом пособник преступления не подлежит уголовной ответственности, если он предпринял все зависящие от него меры, чтобы предотвратить совершение преступления. Таким образом, законодателем предусмотрены различные условия добровольного отказа соучастников в зависимости от их роли в совершении преступления. Для лиц, представляющих большую степень общественной опасности, организовавших совершение преступления или руководивших им или сформировавших у исполнителя намерение совершить преступление, установлено обязательное условие предотвращения преступления. Предотвращение преступления может быть осуществлено своевременным сообщением органам власти или иными мерами. Своевременность означает, что сообщение о готовящемся или совершаемом преступлении, во-первых, сделано до момента окончания преступления и, во-вторых, в такой период, когда органы власти еще имеют возможность повлиять на развитие событий и не допустить доведение преступления до конца. В связи с этим понятие своевременности во многом носит оценочный характер и должно определяться в каждом конкретном случае исходя из всех обстоятельств дела. Под органами власти следует понимать прежде всего правоохранительные структуры, а также и иные государственные органы власти. Иными мерами могут быть любые другие действия организатора или подстрекателя, которые привели к предотвращению доведения преступления до конца. Например, подстрекатель отговаривает исполнителя от совершения преступления, угрожает сообщить о преступлении в правоохранительные органы, организатор отменяет заказ на совершение преступления, распускает организованную им группу, лишает исполнителя возможности передвижения и т.п. Действия пособника представляют меньшую общественную опасность, и поэтому наличие добровольного отказа у этого лица связано с совершением зависящих от него действий, направленных на предотвращение преступления, но не с обязательным реальным его предотвращением. Например, пособник отбирает у исполнителя предоставленные орудия и средства совершения преступления, отказывается предоставить машину для перевозки похищенного и совершает иные действия. Вопрос о том, все ли зависящие от него меры предпринял пособник, является вопросом факта и подлежит оценке исходя из конкретной ситуации.

В свою очередь, добровольный отказ исполнителя от доведения преступления до конца влияет на пределы ответственности других соучастников. Так, при совершении исполнителем добровольного отказа от преступления он не несет уголовной ответственности, в то время как остальные соучастники подлежат ответственности за приготовление либо покушение на преступление, от которого отказался исполнитель, в зависимости от того, на какой стадии исполнитель прервал преступление. В этом случае воля исполнителя является для остальных соучастников внешним обстоятельством, не зависящим от их воли.

Глава 13. СОУЧАСТИЕ В ПРЕСТУПЛЕНИИ

§ 1. Понятие и признаки соучастия в преступлении

Понятие соучастия закреплено в [ст. 32](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596742VF0FO) УК РФ: "Соучастием в преступлении признается умышленное совместное участие двух или более лиц в совершении умышленного преступления".

Это понятие указывает на четыре основных признака соучастия:

1) два объективных: участие в преступлении двух или более лиц и совместность участия;

2) два субъективных: умышленное участие и участие в умышленном преступлении.

**Участие в преступлении двух и более лиц** предполагает, что эти лица должны соответствовать признакам общего субъекта преступления (быть физическими лицами, вменяемыми и достигшими возраста, указанного в [ст. 20](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596648VF04O) УК РФ) <1>. Это правило в полной мере относится и к преступлениям со специальным субъектом. Однако исполнителем (соисполнителем) в таких преступлениях может быть только лицо, соответствующее признакам специального субъекта. Иные лица могут быть только организаторами, подстрекателями или пособниками в преступлении со специальным субъектом.

--------------------------------

<1> В теории и практике нет единообразного решения этого вопроса применительно к преступлениям, совершенным группой лиц или группой лиц по предварительному сговору, если один из двух участников группы не достиг возраста, начиная с которого возможна ответственность за преступления, либо признан невменяемым. В течение последних лет в практике сложилась тенденция к квалификации преступления в качестве "группового" и в том случае, когда второе лицо, участвовавшее в выполнении объективной стороны преступления, не подлежит ответственности в силу невменяемости или возраста. Тем не менее, если при этом малолетний или невменяемый полностью выполняет объективную сторону преступления, вменяемое лицо, склонившее его к совершению деяния, непосредственно в выполнении объективной стороны не участвует, группа лиц по предварительному сговору этому лицу не вменяется ([п. 12](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B4E46145D83D213A697E999703B6C33EA233AFED596646VF00O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29).

Поскольку некорректно говорить об умышленном участии в совершении преступления невменяемого или малолетнего, правильным представляется понимание группы лиц и группы лиц по предварительному сговору в качестве сложных по конструкции отягчающих обстоятельств (и квалифицирующих признаков), охватывающих как соучастие, так и участие в совершении преступления малолетнего или невменяемого лица (за рамками соучастия).

**Совместность участия** означает функциональную связь между деяниями соучастников. Они содействуют (помогают) друг другу в совершении преступления. При этом вредные последствия преступления связаны причинной связью с совместными действиями соучастников. Поэтому соучастие невозможно после совершения преступления. После совершения преступления возможно не соучастие, а прикосновенность к преступлению, некоторые виды которой влекут ответственность в случаях, предусмотренных статьями [Особенной части](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596343VF06O) УК РФ: [ст. 174](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFEF51V604O) - легализация доходов от преступления, совершенного другими лицами; [ст. 175](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED586648VF01O) - приобретение или сбыт имущества, добытого преступным путем; [ст. 316](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED5B6644VF01O) - укрывательство преступлений.

Отсутствие функциональной связи исключает соучастие. Например, лицо, присутствовавшее при грабеже, но не совершившее никаких действий, направленных на завладение имуществом, может быть признано соучастником грабежа лишь при условии, что оно так или иначе помогало грабителям в совершении ими преступления (например, своим угрожающим видом подкрепляло угрозы, высказанные другим соучастником).

Считается, что умышленное участие не только означает осознание лицом факта участия в преступлении и волевую направленность на его совершение, но и предполагает минимальную двухстороннюю субъективную связь соучастников, осознание ими факта совершения преступления в соучастии, т.е. факта содействия (помощи) других соучастников. Также традиционно считается, что соучастие с односторонней субъективной связью невозможно, хотя в теории уголовного права высказывались и иные позиции <1>. В практике такие ситуации случаются редко. Хрестоматийный пример - роль Яго в убийстве Отелло Дездемоны (трагедия У. Шекспира "Отелло").

--------------------------------

<1> См., напр.: Трайнин А.Н. Учение о соучастии. М., 1941. С. 67; Бурчак Ф.Г. Учение о соучастии по советскому уголовному праву. Киев, 1969. С. 58 - 60.

Соучастие с односторонней субъективной связью следует отличать от соучастия в соучастии, которое влечет ответственность как простое соучастие в преступлении (например, подстрекательство к пособничеству в убийстве квалифицируется как пособничество в убийстве, подстрекательство к подстрекательству в убийстве - как подстрекательство к убийству и т.п.).

Кроме того, следует учитывать положения [ч. 5 ст. 35](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFE95BV607O) УК РФ, согласно которым лицо, создавшее организованную группу (сообщество, организацию) или руководившее ей, подлежит уголовной ответственности за все совершенные этой группой (сообществом, организацией) преступления, если они охватывались его умыслом. При этом не имеет значения тот факт, знал ли исполнитель о роли такого организатора.

**Соучастие возможно только в умышленном преступлении** <1>. Неосторожное сопричинение вреда соучастием не является, хотя не исключено вменение причинения по неосторожности одних и тех же последствий всем его участникам (например, если столкновение автомобилей, повлекшее смерть человека, произошло по вине двух водителей, каждый из которых пересек линию дорожной разметки, разделяющую встречные полосы движения, - к ответственности за нарушение [ПДД](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B2E86043D63D213A697E999703B6C33EA233AFED596641VF02O), повлекшее смерть потерпевшего, могут быть привлечены оба водителя).

--------------------------------

<1> Это одно из отличий российского уголовного права от уголовного права многих зарубежных стран (в том числе, например, от права Франции и правовых систем семьи Общего права), где признается возможность соучастия в неосторожных преступлениях.

С одной стороны, считается, что подстрекательство к нарушению правил, повлекшему по неосторожности тяжкие последствия, не влечет уголовной ответственности (например, начальник требует от подчиненного ему водителя превысить скорость движения и водитель, нарушив правила, причиняет тяжкий вред).

С другой стороны, организация причинения другим лицом тяжких последствий по неосторожности при наличии умысла, направленного на причинение таких последствий, квалифицируется как действия исполнителя умышленного преступления (разновидность посредственного причинения вреда), что не исключает ответственности непосредственного причинителя вреда за неосторожное преступление.

Основное значение института соучастия в том, что он позволяет привлекать к ответственности лиц, не совершивших непосредственно деяний, запрещенных статьями [Особенной части](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596343VF06O) УК, а лишь содействовавших совершению этих деяний другими лицами. Само по себе соучастие в преступлении закон не относит к числу отягчающих обстоятельств. Отягчающим обстоятельством признается лишь совершение преступления в соучастии, выраженном в конкретных формах (группа лиц, группа лиц по предварительному сговору, организованная группа или преступное сообщество, преступная организация).

§ 2. Виды и формы соучастия

Принято различать два **вида соучастия** (критерий: уголовно-правовые роли соучастников):

1) простое соучастие (соисполнительство);

2) сложное соучастие (соучастие с распределением ролей в уголовно-правовом смысле этого слова, т.е. участие в преступлении организатора, подстрекателя или пособника).

Кроме того, принято на основании [ст. 35](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596744VF05O) УК РФ различать **формы соучастия** (критерий: степень согласованности действий соучастников):

1) группа лиц;

2) группа лиц по предварительному сговору;

3) организованная группа;

4) преступное сообщество (преступная организация).

По общему правилу все указанные формы соучастия являются разновидностями простого соучастия (соисполнительством) <1>. Единственное исключение из этого правила связано с соучастием в преступлениях со специальным субъектом в форме организованной группы <2>. Участниками организованной группы при совершении преступления со специальным субъектом могут быть признаны лица, не обладающие признаками специального субъекта. При этом их действия в силу [ч. 4 ст. 34](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596744VF07O) УК РФ не могут быть квалифицированы в качестве действий соисполнителей, они могут быть только организаторами, подстрекателями или пособниками.

--------------------------------

<1> Поэтому сложное соучастие по общему правилу будет неоформленным. Это крайне неудачно в смысле принципов научной классификации, однако только такое понимание форм соучастия соответствует реально сложившейся устойчивой судебной практике. То обстоятельство, был или нет предварительный сговор при сложном соучастии, на квалификацию содеянного не влияет. Например, обещание при заранее обещанном укрывательстве возможно как до совершения преступления (тогда будет предварительный сговор), так и во время его совершения (но не после), однако группы лиц по предварительному сговору не будет (так как будет сговор, но не будет группы лиц, соисполнительства).

<2> [Пункт 13](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B7ED6041D33D213A697E999703B6C33EA233AFED596643VF05O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г. N 6 "О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе".

Преступление признается совершенным **группой лиц**, если в его совершении совместно участвовали два или более исполнителя без предварительного сговора. Чаще всего такое соисполнительство имеет место в ситуации, когда одно лицо начинает совершать преступление, а другое присоединяется к нему. При этом не исключено и участие в преступлении организаторов, подстрекателей и пособников (не являющихся исполнителями и не входящих в состав группы), их действия квалифицируются со ссылкой на соответствующую часть [ст. 33](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596743VF07O) УК РФ как соучастие в групповом преступлении (если они осознавали этот факт).

Преступление признается совершенным **группой лиц по предварительному сговору**, если в нем участвовали лица, заранее договорившиеся о совместном совершении преступления. Сговор следует понимать как согласование воли соучастников, направленной на совершение преступления. Сговор может быть как в словесной, так и в иной форме, например в форме жеста. Достаточно, если один из соучастников предложит совершить преступление, а другой согласится с этим (в том числе выразив свое согласие молчанием). Сговор должен быть предварительным, т.е. иметь место на стадии приготовления, до начала выполнения кем-либо из соучастников объективной стороны преступления.

Совершение преступления группой лиц по предварительному сговору является соисполнительством. Для данной формы соучастия необходимо как минимум два соисполнителя. Следует учитывать, что в практике применительно к разным преступлениям имеют место некоторые различия в понимании роли исполнителя. Так, при убийстве и изнасиловании исполнитель понимается очень узко. "Убийство признается совершенным группой лиц, когда два или более лица, действуя совместно с умыслом, направленным на совершение убийства, непосредственно участвовали в процессе лишения жизни потерпевшего, применяя к нему насилие, причем не обязательно, чтобы повреждения, повлекшие смерть, были причинены каждым из них (например, один подавлял сопротивление потерпевшего, лишал его возможности защищаться, а другой причинил ему смертельные повреждения)" <1>. Гораздо шире понимается исполнитель при совершении хищений. "Исходя из смысла [части второй статьи 35](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596744VF03O) УК РФ уголовная ответственность за кражу, грабеж или разбой, совершенные группой лиц по предварительному сговору, наступает и в тех случаях, когда согласно предварительной договоренности между соучастниками непосредственное изъятие имущества осуществляет один из них. Если другие участники в соответствии с распределением ролей совершили согласованные действия, направленные на оказание непосредственного содействия исполнителю в совершении преступления (например, лицо не проникало в жилище, но участвовало во взломе дверей, запоров, решеток, по заранее состоявшейся договоренности вывозило похищенное, подстраховывало других соучастников от возможного обнаружения совершаемого преступления), содеянное ими является соисполнительством и в силу [части второй статьи 34](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596743VF0FO) УК РФ не требует дополнительной квалификации по [статье 33](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596743VF07O) УК РФ" <2>.

--------------------------------

<1> [Пункт 10](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E021B0E86545DA602B3230729B900CE9D439EB3FAEED5964V406O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 января 1999 г. N 1 "О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)". См. также [п. 10](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B0EA6647D13D213A697E999703B6C33EA233AFED596642VF07O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 15 июня 2004 г. N 11 "О судебной практике по делам о преступлениях, предусмотренных статьями 131 и 132 Уголовного кодекса Российской Федерации".

<2> [Пункт 10](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EB6143D33D213A697E999703B6C33EA233AFED596641VF00O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29 "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое". В отличие от хищений действия лица, например, подстраховывавшего убийцу от возможного обнаружения совершаемого преступления, нельзя квалифицировать как соисполнительство в убийстве, это будет всего лишь пособничеством, которое не может лечь в основание квалификации убийства как совершенного группой лиц по предварительному сговору.

При совершении преступления группой лиц по предварительному сговору не исключено и участие в преступлении организаторов, подстрекателей и пособников (не являющихся исполнителями и не входящих в состав группы), их действия квалифицируются со ссылкой на соответствующую часть [ст. 33](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596743VF07O) УК РФ как соучастие в преступлении, совершенном группой лиц по предварительному сговору.

Преступление признается совершенным **организованной группой**, если оно совершено устойчивой группой лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений. Закон указывает на два основных признака организованной группы: ее устойчивость и объединение участников. Организованная группа создается, как правило, для совершения неопределенного количества преступлений (систематической преступной деятельности). Реже она создается для совершения нескольких преступлений или одного преступления (продолжаемого во времени, например сложного многоэпизодного мошенничества, либо требующего длительной подготовки, например сложного организованного нападения на инкассаторов). Иногда в научной литературе и в разъяснениях пленумов Верховного Суда РФ указываются и иные признаки организованной группы (наличие лидера, постоянство состава группы, распределение ролей и др.), которые, однако, не имеют определяющего значения. Следует отметить, что распределение ролей в организованной группе имеет не уголовно-правовое, а функциональное значение (действия участников организованной группы по общему правилу квалифицируются как действия соисполнителей <1>).

--------------------------------

<1> С учетом приведенного выше исключения в части совершения организованной группой преступления со специальным субъектом.

Необходимо обратить внимание на то, что оба признака организованной группы, указанные в законе, являются признаками оценочными. Группа может быть более или менее устойчивой, более или менее единой. В каждом конкретном случае вопрос о совершении преступления организованной группой решается путем оценки выраженности указанных признаков с учетом всех обстоятельств дела.

Как уже было отмечено, организованная группа представляет собой соисполнительство. Однако логика квалификации преступления, совершенного организованной группой, прямо противоположна логике квалификации преступления, совершенного группой лиц по предварительному сговору. Если для квалификации преступления, совершенного группой лиц по предварительному сговору, необходимо первоначально найти не менее двух соисполнителей, то для квалификации преступления как совершенного организованной группой необходимо первоначально установить признаки организованной группы (устойчивость, объединение). Затем действия всех участвовавших в совершении преступления организованной группой лиц (участников организованной группы) квалифицируются как действия соисполнителей <1>.

--------------------------------

<1> За исключением лиц, не обладающих признаками специального субъекта, при совершении организованной группой преступления со специальным субъектом.

Однако при совершении преступления организованной группой не исключено и эпизодическое участие в преступлении организаторов, подстрекателей и пособников (не входящих в состав организованной группы), их действия квалифицируются со ссылкой на соответствующую часть [ст. 33](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596743VF07O) УК РФ как соучастие в преступлении, совершенном организованной группой (если они осознавали этот факт).

Преступление признается совершенным **преступным сообществом (преступной организацией)**, если оно совершено структурированной организованной группой или объединением организованных групп, действующих под единым руководством, члены которых объединены в целях совместного совершения одного или нескольких тяжких либо особо тяжких преступлений для получения прямо или косвенно финансовой или иной материальной выгоды. Преступное сообщество и преступная организация являются разновидностью организованной группы, поэтому квалификация преступлений, совершенных в данной форме соучастия, подчиняется тем же правилам, что и квалификация преступлений, совершенных организованной группой. От простой организованной группы эта форма отличается структурированностью или объединением под единым руководством нескольких самостоятельных организованных групп. Кроме того, следует отметить, что **de jure** данная форма соучастия может быть установлена только применительно к тяжким и особо тяжким преступлениям, хотя **de facto** сплоченные организованные группы могут создаваться и для совершения иных преступлений. При этом закон указывает, что целью объединения преступников должно быть "получение прямо или косвенно финансовой или иной материальной выгоды", что предполагает совершение преступлений корыстной направленности.

В качестве **структурированной** организованной группы рассматривается группа лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких тяжких либо особо тяжких преступлений, состоящая из подразделений (подгрупп, звеньев и т.п.), характеризующихся стабильностью состава и согласованностью своих действий. Структурированной организованной группе, кроме единого руководства, присущи взаимодействие различных ее подразделений в целях реализации общих преступных намерений, распределение между ними функций, наличие возможной специализации в выполнении конкретных действий при совершении преступления и другие формы обеспечения деятельности преступного сообщества (преступной организации). Под структурным подразделением преступного сообщества (преступной организации) следует понимать функционально и (или) территориально обособленную группу, состоящую из двух или более лиц (включая руководителя этой группы), которая в рамках и в соответствии с целями преступного сообщества (преступной организации) осуществляет преступную деятельность. Такие структурные подразделения, объединенные для решения общих задач преступного сообщества (преступной организации), могут не только совершать отдельные преступления (дачу взятки, подделку документов и т.п.), но и выполнять иные задачи, направленные на обеспечение функционирования преступного сообщества (преступной организации) <1>.

--------------------------------

<1> [Пункты 3](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B4EC6247D33D213A697E999703B6C33EA233AFED596641VF07O) и [4](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B4EC6247D33D213A697E999703B6C33EA233AFED596641VF05O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 июня 2010 г. N 12 "О судебной практике рассмотрения уголовных дел об организации преступного сообщества (преступной организации) или участии в нем (ней)".

**Объединение организованных групп** предполагает наличие единого руководства и устойчивых связей между самостоятельно действующими организованными группами, совместное планирование и участие в совершении одного или нескольких тяжких или особо тяжких преступлений, совместное выполнение иных действий, связанных с функционированием такого объединения <1>.

--------------------------------

<1> [Пункт 5](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B4EC6247D33D213A697E999703B6C33EA233AFED596641VF04O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 июня 2010 г. N 12 "О судебной практике рассмотрения уголовных дел об организации преступного сообщества (преступной организации) или участии в нем (ней)".

В качестве **прямого получения финансовой или иной материальной выгоды** понимается совершение одного или нескольких тяжких либо особо тяжких преступлений (например, мошенничества, совершенного организованной группой либо в особо крупном размере), в результате которых осуществляется непосредственное противоправное обращение в пользу членов преступного сообщества (преступной организации) денежных средств, иного имущества, включая ценные бумаги и т.п. Под косвенным получением финансовой или иной материальной выгоды понимается совершение преступлений, которые непосредственно не посягают на чужое имущество, однако обусловливают в дальнейшем получение денежных средств и прав на имущество или иной имущественной выгоды не только членами сообщества (организации), но и другими лицами <1>.

--------------------------------

<1> [Пункт 2](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B4EC6247D33D213A697E999703B6C33EA233AFED596640VF0FO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 июня 2010 г. N 12 "О судебной практике рассмотрения уголовных дел об организации преступного сообщества (преступной организации) или участии в нем (ней)".

Закон не дифференцирует признаки преступного сообщества и преступной организации. Исторически понятие преступного сообщества формировалось применительно к общеуголовной преступности <1>, а понятие преступной организации - к преступлениям, совершаемым по политическим мотивам.

--------------------------------

<1> Первоначально понятие преступного сообщества было разработано для определения формы соучастия, характерной для бандитизма. Однако затем в связи с усилением борьбы с бандитизмом банда стала пониматься более широко - как организованная группа, а не как преступное сообщество.

Значение форм соучастия:

1) по общему правилу совершение преступления в указанных формах соучастия учитывается как отягчающее обстоятельство при назначении наказания ([п. "в" ст. 63](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596448VF0EO) УК РФ);

2) в случаях, указанных в статьях [Особенной части](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596343VF06O), совершение преступления в указанных формах соучастия является квалифицирующим признаком и влияет на квалификацию преступления;

3) создание, руководство и участие в организованной группе, преступном сообществе (организации) в случаях, указанных в статьях [Особенной части](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596343VF06O) УК РФ (например, в [ст. ст. 209](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED586544VF01O) и [210](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFEDV500O)), само по себе является преступлением;

4) применительно к организованной группе и преступному сообществу (организации) закон формулирует особые правила, определяющие ответственность организаторов ([ч. 3 ст. 33](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596743VF04O), [ч. 5 ст. 35](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFE95BV607O) УК РФ).

§ 3. Виды соучастников

Виды соучастников определены в [ст. 33](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596743VF07O) УК РФ:

1) исполнитель (соисполнитель);

2) организатор;

3) подстрекатель;

4) пособник.

**Исполнителями** признаются лица:

а) непосредственно совершившие преступление (т.е. выполнившие объективную сторону преступления);

б) непосредственно участвовавшие в совершении преступления (т.е. выполнившие объективную сторону преступления или ее часть) совместно с другими лицами (соисполнители);

в) совершившие преступление посредством использования других лиц, не подлежащих уголовной ответственности в силу возраста, невменяемости или иных обстоятельств (например, в силу отсутствия вины или той формы или вида вины, которые необходимы для квалификации содеянного по соответствующей статье [УК](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E9997V003O) РФ), - посредственное причинение.

**Организаторами** признаются лица:

а) организовавшие совершение преступления;

б) руководившие его исполнением;

в) создавшие организованную группу или преступное сообщество (преступную организацию);

г) руководившие организованной группой или преступным сообществом (организацией).

При этом следует учитывать, что организация совершения преступления выражается как минимум в планировании преступных действий других соучастников, даче им указаний, которые они соглашаются выполнять. Например, простая оплата заказного убийства будет не организацией преступления, а подстрекательством к его совершению. Руководство совершением преступления или группой (сообществом, организацией) предполагает подчинение соучастников (их части) воле организатора. Под созданием организованной группы или преступного сообщества (организации) понимается совершение любых действий, результатом которых стало их образование (сговор, приискание соучастников и т.п.).

Лицо, создавшее организованную группу или преступное сообщество (преступную организацию) либо руководившее ими, подлежит уголовной ответственности за их организацию и руководство ими в случаях, предусмотренных [ст. ст. 205.4](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFE95AV605O), [208](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED586544VF07O), [209](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED586544VF01O), [210](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFEDV500O) и [282.1](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED586E43VF0FO) УК РФ, а также за все совершенные организованной группой или преступным сообществом (преступной организацией) преступления, если они охватывались его умыслом. Другие участники организованной группы или преступного сообщества (преступной организации) несут уголовную ответственность за участие в них в случаях, предусмотренных [ст. ст. 205.4](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFE95AV605O), [208](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED586544VF07O), [209](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED586544VF01O), [210](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFEDV500O) и [282.1](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED586E43VF0FO) УК РФ, а также за преступления, в подготовке или совершении которых они участвовали.

Тем не менее Верховный Суд РФ в [п. 14](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B4EC6247D33D213A697E999703B6C33EA233AFED596642VF00O) Постановления Пленума от 10 июня 2010 г. N 12 "О судебной практике рассмотрения уголовных дел об организации преступного сообщества (преступной организации) или участии в нем (ней)" разъяснил, что действия такого организатора следует квалифицировать "без ссылки на [часть 3 статьи 33](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596743VF04O) УК РФ", т.е. как действия исполнителя. Таким образом, Верховный Суд РФ рассматривает "лицо, создавшее организованную группу или преступное сообщество (преступную организацию) либо руководившее ими", не в качестве организатора (как это прямо указано в [ч. 3 ст. 33](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596743VF04O) УК РФ), а в качестве исполнителя преступления.

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

**Пособниками** признаются лица:

а) содействовавшие совершению преступления советами, указаниями, предоставлением информации, заранее обещавшие скрыть преступника, средства или орудия совершения преступления, следы преступления либо предметы, добытые преступным путем, а равно приобрести или сбыть такие предметы (интеллектуальное пособничество);

б) содействовавшие совершению преступления предоставлением средств или орудий совершения преступления (физическое пособничество);

в) содействовавшие совершению преступления устранением препятствий (может быть как физическим <1>, так и интеллектуальным <2> пособничеством).

--------------------------------

<1> Например, взлом.

<2> Например, обещание охранника не препятствовать хищению охраняемого им имущества.

Следует учитывать, что заранее обещанное укрывательство, приобретение или сбыт предметов, добытых преступным путем, является не физическим, а интеллектуальным пособничеством. Пособничество образует само обещание совершить указанные в законе действия. Реального исполнения этого обещания и даже намерения его исполнить не требуется для квалификации содеянного в качестве пособничества.

Закон предусматривает исчерпывающий перечень деяний, образующих пособничество. Например, заранее обещанное недонесение (если лицо не обязано было донести или иным образом воспрепятствовать совершению преступления) или содействие преступнику путем снабжения его продуктами питания, необходимыми для поддержания сил во время совершения преступления, пособничеством не являются. Тем не менее в практике понятие пособничества иногда толкуется расширительно. В качестве пособника рассматриваются, к примеру, лица, выполнившие объективную сторону преступления со специальным субъектом, если они не отвечают признакам специального субъекта этого преступления, а также подставные лица, прикрывающие совершение преступления другим лицом <1>.

--------------------------------

<1> К примеру, в [п. 20](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B4E86347D43D213A697E999703B6C33EA233AFED596645VF07O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 2008 г. N 6 "О судебной практике по делам о контрабанде" разъяснено, что, если фактический хозяин товаров перемещает их через таможенную границу через подставное лицо (например, безработного, который формально указан в учредительных документах как руководитель организации, перемещающей товар), действия хозяина следует квалифицировать как действия исполнителя контрабанды, а действия подставного лица - как его пособника (если его умыслом охватывалось совершение преступления).

§ 4. Ответственность соучастников

**Основанием уголовной ответственности** соучастников является совершение деяния, содержащего все признаки **состава преступления**, предусмотренного законом ([ст. 8](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596642VF0EO) УК РФ). Однако применительно к соучастникам (кроме исполнителей) эти признаки определены в статье [Особенной части](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596343VF06O) не в полном объеме. Поэтому действия организатора, подстрекателя и пособника квалифицируются по соответствующей статье (ее части, пункту) [Особенной части](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596343VF06O) со ссылкой на соответствующую часть [ст. 33](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596743VF07O) УК РФ.

Если лицо, будучи организатором, подстрекателем или пособником, затем приняло участие в совершении преступления в качестве исполнителя, его деяние в целом квалифицируется как деяние исполнителя без ссылки на [ст. 33](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596743VF07O) УК РФ.

Если лицо выступило в роли подстрекателя и пособника, его деяние квалифицируется со ссылкой на две части ст. 33 УК РФ ([ч. ч. 4](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596743VF03O) и [5](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596743VF02O)). Если лицо, будучи организатором преступления, выполнило функции подстрекателя или пособника - содеянное квалифицируется со ссылкой на [ч. 3 ст. 33](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596743VF04O) УК РФ как деяние организатора без указания [ч. 4](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596743VF03O) или [ч. 5 этой статьи](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596743VF02O).

Закон не предусматривает обязательное усиление или смягчение наказания в зависимости от вида соучастника. При назначении наказания за преступление, совершенное в соучастии, при решении вопросов об освобождении от ответственности или от наказания учитываются характер и степень фактического участия лица в его совершении, значение этого участия для достижения цели преступления, его влияние на характер и размер причиненного или возможного вреда. Смягчающие или отягчающие обстоятельства, относящиеся к личности одного из соучастников (например, рецидив), учитываются при назначении наказания только этому соучастнику.

В науке уголовного права существует давний спор о юридической природе соучастия. Сторонники акцессорной теории соучастия полагают, что соучастники несут ответственность за деяние исполнителя (ответственность соучастников представляется им дополнительной к ответственности исполнителя). Противники этой теории исходят из того, что соучастники несут ответственность не за деяние исполнителя, а за свои собственные деяния, независимо от деяния исполнителя.

Изучая закон и практику его применения, можно обнаружить аргументы как за, так и против акцессорной теории соучастия. В целом можно констатировать, что соучастники несут ответственность скорее за свои собственные деяния, хотя определенные элементы акцессорности в сложившейся доктрине соучастия присутствуют.

Самый сильный аргумент в пользу акцессорной теории соучастия - действия всех соучастников квалифицируются одинаково <1>. Существует несколько исключений из этого правила:

--------------------------------

<1> Например, лицо, склонившее другого к участию в совершении убийства обещанием простить долг, а затем принявшее участие в преступлении в качестве соисполнителя, не имея корыстных побуждений, будет тем не менее нести ответственность как соисполнитель убийства, совершенного из корыстных побуждений.

а) соучастники не несут ответственности за деяние, не охватываемое их умыслом;

б) при квалификации деяния соучастника не учитываются обстоятельства, которые относятся к личности другого соучастника (например, факт убийства матерью своего новорожденного ребенка);

в) при квалификации действий организаторов, подстрекателей и пособников делается ссылка на [ст. 33](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596743VF07O) УК РФ;

г) в случаях, когда закон рассматривает соучастие в качестве самостоятельного преступления (например, "необходимое соучастие" при получении и даче взятки - [ст. ст. 290](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AAEBV50FO) и [291](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AAE5V50DO) УК РФ), применяются особые правила квалификации с учетом конкуренции уголовно-правовых норм.

Исключение ответственности соучастников за деяния, которые не охватывались их умыслом, традиционно принято формулировать в качестве правила об эксцессе исполнителя, что также является наследием акцессорной теории соучастия: "Эксцессом исполнителя признается совершение исполнителем преступления, не охватывающегося умыслом других соучастников. За эксцесс исполнителя другие соучастники преступления уголовной ответственности не подлежат" ([ст. 36](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596745VF07O) УК РФ).

Наиболее ярко акцессорная теория соучастия иллюстрируется правилом квалификации подстрекательства к преступлению: если преступление было пресечено на стадии покушения - содеянное квалифицируется со ссылкой не только на [ст. 33](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596743VF07O) УК РФ, но и на [ст. 30](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596741VF00O) УК РФ (т.е. как подстрекательство к покушению), хотя лицо подстрекало вовсе не к покушению на преступление, а к его совершению.

Другой аргумент в пользу акцессорной теории: усложненный порядок добровольного отказа соучастников от доведения преступления до конца. Так, пособник обязан не просто изъять свой вклад в преступление, но предпринять все зависящие от него меры, чтобы предотвратить преступление ([ч. 3 ст. 31](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596742VF03O) УК РФ). Организатор и подстрекатель для применения к ним нормы о добровольном отказе и вовсе обязаны предотвратить совершение преступления (добросовестных действий в этом направлении недостаточно).

В пользу акцессорного понимания соучастия свидетельствует и возможность соучастия в преступлении со специальным субъектом лица, не обладающего признаками специального субъекта (оно не может быть исполнителем <1>, но может выступать в роли организатора, подстрекателя или пособника).

--------------------------------

<1> В том числе и при посредственном причинении.

Вместе с тем существуют убедительные аргументы против акцессорного понимания соучастия:

1) закрепленное в законе ([ст. 8](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596642VF0EO) УК РФ) единое основание уголовной ответственности;

2) добровольный отказ исполнителя не исключает ответственности иных соучастников за приготовление к преступлению;

3) неудавшееся подстрекательство квалифицируется как приготовление к преступлению <1>;

--------------------------------

<1> Так же квалифицируется удавшееся подстрекательство, если преступление пресечено на стадии приготовления.

4) понятие эксцесса исполнителя сформулировано в законе неоправданно узко, в действительности возможен эксцесс и со стороны иных соучастников (например, подстрекатель склоняет лицо к убийству сотрудника правоохранительного органа, разжигая в нем ревность, имея при этом цель воспрепятствовать законной деятельности этого сотрудника, неизвестной исполнителю);

5) невозможность соучастия после совершения преступления;

6) возможность привлечения соучастников к ответственности до или без привлечения к ответственности исполнителя (например, если исполнитель скрылся или умер).

§ 5. Прикосновенность к преступлению и

ее отличие от соучастия

Прикосновенность к преступлению - это умышленное деяние, представляющее собой помощь преступнику, связанную с совершением им преступления, при отсутствии признаков соучастия. Прикосновенность к преступлению влечет уголовную ответственность лишь в случаях, прямо указанных в статьях [Особенной части](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596343VF06O) УК РФ.

Опасность прикосновенности в том, что она создает благоприятные условия для совершения преступлений (в масштабе общества, но не в масштабе конкретного преступления). Однако прикосновенность не является причиной преступления и причиной общественно опасных последствий этого преступления. Это и составляет основное отличие прикосновенности от соучастия.

Обычно в качестве основных форм прикосновенности называют недоносительство, укрывательство и попустительство. Однако недоносительство декриминализировано в действующем [УК](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E9997V003O) РФ, а попустительство (за рамками соучастия), как правило, не влечет уголовную ответственность. Наказуемыми формами прикосновенности к преступлению в действующем уголовном праве России являются:

1) заранее не обещанное укрывательство преступления ([ст. 316](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED5B6644VF01O) УК РФ);

2) легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных другими лицами преступным путем ([ст. 174](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFEF51V604O) УК РФ);

3) приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем ([ст. 175](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED586648VF01O) УК РФ).

Квалификация этих преступлений изучается в рамках курса Особенной части уголовного права.

Глава 14. ОБСТОЯТЕЛЬСТВА, ИСКЛЮЧАЮЩИЕ ПРЕСТУПНОСТЬ ДЕЯНИЯ

§ 1. Понятия, виды и значение обстоятельств,

исключающих преступность деяния

Вопрос об обстоятельствах, исключающих преступность деяния, непосредственно связан с понятием преступления в уголовном праве.

Преступлением признается деяние, посягающее на наиболее важные объекты уголовно-правовой охраны, причиняющие им существенный вред и потому представляющие общественную опасность. Отсутствие этой опасности исключает преступность и наказуемость деяния. Однако кроме общественной опасности преступление должно обладать и таким признаком, как противоправность, т.е. общественно опасное деяние должно быть предусмотрено уголовным законом в качестве преступления. Можно сказать, что преступление характеризуется органическим единством его общественной опасности и уголовной противоправности: никакое деяние, как бы ни была велика степень его общественной опасности, не может быть признано преступлением, если оно не запрещено уголовным законом. И наоборот, нельзя признать преступлением деяние, которое хотя и содержит признаки какого-либо состава преступления, но не является общественно опасным.

Между тем достаточно часто в различных экстремальных ситуациях человек может совершить действия, результатом которых будут последствия, предусмотренные уголовным законом. Поэтому с внешней стороны такие действия выглядят как преступления. Так, обороняясь от нападения преступника, гражданин может причинить ему вред здоровью различной тяжести; задерживая опасного преступника, пытающегося скрыться с места преступления, граждане или работники правоохранительных органов могут применить к нему насилие, причиняя ему порой весьма значительный вред; предупреждая распространение огня, пожарные вынужденно повреждают, а порой и уничтожают ценное имущество и даже целые постройки и т.п.

Эти действия, несмотря на то что они причиняют определенный ущерб личности или имущественным правам, другим объектам, не признаются преступлениями, поскольку не содержат главного признака преступления - общественной опасности. В то же время не следует смешивать деяния такого рода с малозначительными, о которых идет речь в [ч. 2 ст. 14](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596645VF03O) УК РФ. Уголовная ответственность за подобные действия исключается не по малозначительности (вред, как было указано выше, может быть весьма существенным), а в силу прямого указания закона об отсутствии преступности подобных деяний.

Выделение в отечественном уголовном законодательстве самостоятельной главы ([глава 8](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596745VF05O) УК РФ), в которой консолидированы все обстоятельства, исключающие преступность деяния, произошло впервые. В ней в качестве таковых закреплены необходимая оборона [(ст. 37)](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596745VF04O), причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление [(ст. 38)](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596745VF0FO), крайняя необходимость [(ст. 39)](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596746VF06O), физическое или психическое принуждение [(ст. 40)](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596746VF03O), обоснованный риск [(ст. 41)](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596746VF00O) и исполнение приказа или распоряжения [(ст. 42)](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596747VF06O).

Теория уголовного права знает и иные, кроме предусмотренных законом, обстоятельства, исключающие преступность деяния: согласие потерпевшего, осуществление своего права, исполнение профессиональных обязанностей и некоторые другие. Но эти теоретические разработки еще не нашли своего отражения в законе, и поэтому перечисленные обстоятельства преступность деяния не исключают, но могут служить основаниями смягчения наказания.

Принципиальное значение для понимания всех обстоятельств, исключающих преступность деяния, имеет вопрос об их юридической природе. Прежде всего следует определить, каким требованиям должна отвечать данная группа обстоятельств. Во-первых, очевидно, что во всех случаях совершения деяний, не имеющих признака преступности, наступают общественно опасные последствия, предусмотренные уголовным законом. Поэтому, собственно, и может возникнуть вопрос о привлечении лица к уголовной ответственности. Если же причинения вреда нет, то проблема реализации обстоятельств, исключающих преступность деяния, отпадает. Во-вторых, обстоятельства исключают не просто наказуемость, а именно преступность деяния, т.е. общественную опасность и противоправность. Совершение тех или иных деяний, схожих с преступлением по наступившим последствиям, но совершенных при обстоятельствах, исключающих преступность деяния, не заключает в себе состава преступления. Более того, можно утверждать, что они являются общественно полезными и (или) социально оправданными в данной конкретной ситуации, поскольку направлены на устранение опасности общественным отношениям.

Понятие обстоятельств, исключающих преступность деяния, законодательно не определено. Однако с учетом вышеназванных признаков оно вполне может быть сформулировано следующим образом: обстоятельство, исключающее преступность деяния, - это общественно полезный и (или) социально оправданный в данной ситуации, но внешне сходный с преступлением акт человеческого поведения, совершенный при наличии определенных условий, которые исключают его общественную опасность и противоправность при причинении вреда.

§ 2. Понятие и признаки необходимой обороны

Право на необходимую оборону - это естественное, данное каждому гражданину право. Его естественность состоит в том, что оно не создается государством, но признается и санкционируется им. Так, еще римское право высказывало, что право обороны вытекает из самой природы вещей, что **vim enim vi defendere omnes leges omniaque jura permittunt** <1>.

--------------------------------

<1> "Ведь силу отражать силой (защищать силой) все законы и права допускают".

Необходимая оборона регламентируется [ст. 37](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596745VF04O) УК РФ. Согласно [ч. 1 данной статьи](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596745VF02O) при защите от общественно опасного посягательства обороняющийся вправе причинить любой вред посягающему лицу, если посягательство было сопряжено с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, либо с непосредственной угрозой применения такого насилия.

В то же время в [ч. 2 ст. 37](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596745VF01O) УК РФ уточняется, что защита от посягательства, не сопряженного с насилием, опасным для жизни посягающего или другого лица, либо с непосредственной угрозой применения такого насилия, является правомерной, если при этом не было допущено превышения пределов необходимой обороны.

Согласно [ч. 2.1 ст. 37](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED5B6547VF00O) УК РФ (включена в него Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B6EF6848D33D213A697E999703B6C33EA233AFED596642VF02O) от 8 декабря 2003 г. N 162-ФЗ) не являются превышением пределов необходимой обороны действия обороняющегося лица, если это лицо вследствие неожиданности посягательства (а надо признать, что посягательство практически всегда совершается неожиданно для обороняющегося) не могло объективно оценить степень и характер опасности посягательства.

Право на необходимую оборону имеют в равной мере все лица независимо от их профессиональной или иной специальной подготовки и служебного положения. Это зафиксировано в [ч. 3 ст. 37](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED5A6440VF0EO) УК РФ. Законодатель признал оборону активной, наступательной деятельностью. С этой целью здесь же указано, что лицо может обороняться и в том случае, когда у него есть возможность избежать посягательства либо обратиться за помощью к другим лицам или представителям органов власти. Никто не может обвинить обороняющегося в том, что он причинил вред посягающему, хотя мог уклониться от физического контакта с ним путем бегства, создания препятствий на его пути, укрытия в помещениях и т.п.

Теория уголовного права и судебная практика признают необходимую оборону правомерной лишь в том случае, если она удовлетворяет ряду условий, характеризующих как само преступное посягательство, так и акт обороны. В науке уголовного права их принято именовать условиями правомерности необходимой обороны.

Условиями правомерности необходимой обороны, относящимися к акту посягательства (нападения), признаются:

а) **общественная опасность** посягательства. В [Постановлении](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B7E86947D03D213A697E999703B6C33EA233AFED596642VF07O) Пленума Верховного Суда РФ от 27 сентября 2012 г. N 19 "О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление" <1> (далее - Постановление), имеющем большое значение для решения спорных вопросов на практике, указывается, что в качестве общественно опасных признаются как насильственные, так и ненасильственные (в том числе и неосторожные) деяния.

--------------------------------

<1> БВС РФ. N 11. 2012.

К посягательству, защита от которого возможна в рамках [ч. 1 ст. 37](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596745VF02O) УК РФ, [Постановление](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B7E86947D03D213A697E999703B6C33EA233AFED596641VF05O) относит деяние, которое в момент его совершения создавало реальную опасность для жизни обороняющегося или другого лица. О наличии такого посягательства могут свидетельствовать, в частности:

причинение вреда здоровью, создающего реальную угрозу для жизни обороняющегося или другого лица (например, ранения жизненно важных органов);

применение способа посягательства, создающего реальную угрозу для жизни обороняющегося или другого лица (применение оружия или предметов, используемых в качестве оружия, удушение, поджог и т.п.).

Под посягательством, защита от которого допустима в пределах, установленных [ч. 2 ст. 37](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596745VF01O) УК РФ, следует понимать совершение общественно опасных деяний, сопряженных с насилием, не опасным для жизни обороняющегося или другого лица (например, побои, причинение легкого или средней тяжести вреда здоровью, грабеж, совершенный с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья).

К иным, не сопряженным с насилием деяниям, предусмотренным [Особенной частью](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596343VF06O) Уголовного кодекса Российской Федерации, которые, с учетом их содержания, могут быть предотвращены или пресечены путем причинения посягающему вреда, [Постановление](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B7E86947D03D213A697E999703B6C33EA233AFED596641VF00O) относит, например, умышленное или неосторожное уничтожение или повреждение чужого имущества, приведение в негодность объектов жизнеобеспечения, транспортных средств или путей сообщения.

При этом, как указывается в [Постановлении](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B7E86947D03D213A697E999703B6C33EA233AFED596642VF05O), необходимая оборона может быть признана правомерной независимо от того, отвечает ли признакам субъекта посягавшее лицо или же нет (например, в случае защиты от посягательства лица в состоянии невменяемости или лица, не достигшего возраста, с которого наступает уголовная ответственность);

б) **наличность** посягательства. Этот признак устанавливает пределы посягательства во времени - начало и конец. Под наличным посягательством понимается такое, которое уже началось, происходит, но еще не окончилось. Не подлежит также никакому сомнению, что состояние необходимой обороны возникает не только в момент осуществления посягательства, но и тогда, когда начало его настолько очевидно, что охраняемые законом права и интересы поставлены в непосредственную опасность, т.е. при наличии непосредственной (реальной) угрозы посягательства. Ожидать "начала посягательства", "первого удара" - это значит оказаться безоружным перед преступником, пострадать от него и не быть в состоянии защитить охраняемые интересы. Как указывается в [Постановлении](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B7E86947D03D213A697E999703B6C33EA233AFED596641VF02O), о непосредственной угрозе применения насилия, опасного для жизни обороняющегося или другого лица, могут свидетельствовать, в частности, высказывания о намерении немедленно причинить обороняющемуся или другому лицу смерть или вред здоровью, опасный для жизни, демонстрация нападающим оружия или предметов, используемых в качестве оружия, взрывных устройств, если с учетом конкретной обстановки имелись основания опасаться осуществления этой угрозы.

Наличность определяет не только начальный, но и конечный моменты существования у лица права на необходимую оборону. Начавшееся посягательство должно быть признано наличным вплоть до своего фактического окончания или иного завершения (например, в силу добровольного отказа от его продолжения).

Если общественно опасное посягательство носит длящийся или продолжаемый характер (например, незаконное лишение свободы, захват заложников, истязание и т.п.), то право на необходимую оборону сохраняется до момента окончания такого посягательства. В случае несовпадения юридического и фактического момента окончания посягательства право на необходимую оборону сохраняется до момента его фактического окончания.

Действия не могут признаваться совершенными в состоянии необходимой обороны, если вред посягавшему лицу причинен после того, как посягательство было предотвращено, пресечено или окончено и в применении мер защиты явно отпала необходимость, что осознавалось оборонявшимся лицом. В таких случаях в зависимости от конкретных обстоятельств дела причинение вреда посягавшему лицу может оцениваться по правилам [ст. 38](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596745VF0FO) УК РФ либо оборонявшееся лицо подлежит ответственности на общих основаниях.

Таким образом, не может считаться необходимой, правомерной как оборона от возможного, подготавливаемого, но еще не реализованного хотя бы в создании опасности посягательства, так и оборона от уже закончившегося посягательства;

в) **действительность** посягательства. Посягательство признается действительным, если оно реально существует, т.е. происходит в объективной действительности. Против кажущегося, только воображаемого нападения, созданного в сознании лица, оборона недопустима. Ошибочное представление лица о якобы совершаемом нападении, которого в действительности не было, и предпринятые им меры по пресечению воображаемого нападения образуют понятие **мнимой обороны**. При наличии мнимой обороны вопрос об ответственности "обороняющегося" решается не по правилам о необходимой обороне, а исходя из правил о фактической ошибке. При решении этого вопроса, как отмечается в [Постановлении](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B7E86947D03D213A697E999703B6C33EA233AFED596644VF00O), возможны два основных варианта.

1. В тех случаях, когда вся обстановка происшествия давала лицу достаточные основания полагать, что имеет место реальное посягательство, и оно 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 условиях реального посягательства, не сопряженного с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, или с непосредственной угрозой применения такого насилия, оно подлежит ответственности за превышение пределов необходимой обороны.

2. В случае если лицо, действующее в состоянии мнимой обороны, не сознавало, что в действительности посягательства нет, но по обстоятельствам дела должно было и могло это сознавать, ответственность за причинение вреда наступает по статьям [УК](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E9997V003O), предусматривающим ответственность за преступления, совершенные по неосторожности.

Если же будет установлено, что вся обстановка происшествия не давала лицу никаких оснований заблуждаться относительно происходящего, оно подлежит ответственности на общих основаниях как за умышленное преступление. В этих случаях вред потерпевшему причиняется не в связи с действиями, принятыми за посягательство, а исключительно вследствие чрезмерной, ничем не оправданной (а страх нельзя считать оправданием) подозрительности виновного.

Условиями, относящимися к акту защиты (обороны), являются:

а) **допустимость причинения вреда только посягающему**, но не третьим лицам. Оборонительные действия, предпринятые против общественно опасного посягательства, не должны быть направлены против третьих лиц, не причастных к созданию опасности. При этом защита в процессе необходимой обороны может выражаться в различных способах причинения физического, а иногда и имущественного вреда посягающему: нанесение побоев, причинение вреда здоровью различной тяжести и даже смерти, повреждение или уничтожение принадлежащего нападающему имущества (например, транспортного средства, одежды). Те же оборонительные действия, которые фактически не причинили посягающему ни физического, ни материального ущерба, признаками необходимой обороны вообще не охватываются;

б) **соразмерность защиты характеру и опасности посягательства**. Состояние необходимой обороны оправдывает причинение вреда посягающему лишь в том случае, когда защитные действия не выходят за пределы необходимой обороны. Превышение этих пределов (эксцесс обороны) представляет собой общественно опасное деяние. Закон ([ч. 2 ст. 37](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596745VF01O) УК РФ) определяет превышение пределов необходимой обороны как **умышленные действия, явно не соответствующие характеру и опасности посягательства**.

Содержание превышения пределов необходимой обороны изложено в законе как оценочная категория, в которой суждение о наличии в оборонительных действиях общественной опасности отдано на усмотрение суда.

Изучение теории необходимой обороны и практики применения [ст. 37](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596745VF04O) УК РФ дает основание сделать вывод, что для правильного решения вопроса о соответствии защиты характеру и опасности посягательства наиболее важное значение имеют установление и оценка следующих основных обстоятельств:

1) важность объекта, на который направлено общественно опасное посягательство. Совершено естественно, что оборона более ценных благ допускает применение и более интенсивных мер защиты. Жизнь человека, как наивысшее социальное благо, может быть защищена даже путем причинения смерти нападающему. Как указано в [Постановлении](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B7E86947D03D213A697E999703B6C33EA233AFED596643VF06O), при защите от общественно опасного посягательства, сопряженного с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, либо с непосредственной угрозой применения такого насилия ([ч. 1 ст. 37](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596745VF02O) УК РФ), а также в случаях, предусмотренных [ч. 2.1 ст. 37](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED5B6547VF00O) УК РФ, обороняющееся лицо вправе причинить любой по характеру и объему вред посягающему.

Таким образом, говорить о превышении пределов необходимой обороны можно лишь в отношении защитных действий от посягательства, указанного в [ч. 2 ст. 37](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596745VF01O) УК РФ, с применением таких способов и средств, которые явно не вызывались характером и опасностью посягательства, в случае, когда посягавшему без необходимости умышленно причинены тяжкий вред здоровью или смерть.

Судебная практика превышением пределов необходимой обороны признает, например, убийство при пресечении кражи или грабежа, в т.ч. и насильственного. Неправомерно также, например, причинение нападающему тяжкого вреда здоровью при пресечении его попытки нанести побои или легкий вред здоровью;

2) орудия и средства нападения и противопоставляемые им орудия и средства защиты. Так, Судебная коллегия по уголовным делам Омского областного суда переквалифицировала действия Т. со [ст. 111 ч. 4](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596349VF07O) УК РФ на [ст. 114 ч. 1](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596040VF0FO) УК РФ (причинение тяжкого вреда здоровью при превышении пределов необходимой обороны), указав при этом, что применение Т. ножа с причинением смертельного ранения Н., который оружия в руках и при себе не имел, явно выходило за рамки необходимой обороны <1>.

--------------------------------

<1> Бюллетень судебной практики Омского областного суда. 2006. N 4(29) // СПС "КонсультантПлюс".

3) характер опасности, угрожающей правоохраняемым интересам, интенсивность, продолжительность и способ совершения посягательства. В [Постановлении](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B7E86947D03D213A697E999703B6C33EA233AFED596643VF01O) подчеркивается, что, разрешая вопрос о наличии или отсутствии признаков превышения пределов необходимой обороны, суды, в частности, должны учитывать:

- избранный посягавшим лицом способ достижения результата, тяжесть последствий, которые могли наступить в случае доведения посягательства до конца, наличие необходимости причинения смерти посягавшему лицу или тяжкого вреда его здоровью для предотвращения или пресечения посягательства;

- место и время посягательства, предшествовавшие посягательству события, неожиданность посягательства, число лиц, посягавших и оборонявшихся, наличие оружия или иных предметов, использованных в качестве оружия;

- возможность оборонявшегося лица отразить посягательство (его возраст и пол, физическое и психическое состояние и т.п.).

В [Постановлении](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B7E86947D03D213A697E999703B6C33EA233AFED596643VF02O) специально отмечено, что при посягательстве нескольких лиц обороняющееся лицо вправе применить к любому из посягающих такие меры защиты, которые определяются характером и опасностью действий всей группы.

Таковы основные условия (критерии), которые должны учитываться при решении вопроса о наличии или отсутствии превышения пределов необходимой обороны. Для его правильного решения перечисленные обстоятельства должны оцениваться в их совокупности, органическом и неразрывном единстве, что и позволит более полно и всесторонне выяснить вопрос о степени соответствия защиты характеру и опасности посягательства.

Уголовная ответственность за превышение пределов необходимой обороны предусмотрена в [ч. 1 ст. 108](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596346VF06O) УК РФ (убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны) и в [ч. 1 ст. 114](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596040VF0FO) УК РФ (умышленное причинение тяжкого вреда здоровью при превышении пределов необходимой обороны). Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью при превышении пределов необходимой обороны, повлекшее по неосторожности смерть посягавшего лица, надлежит квалифицировать только по [ч. 1 ст. 114](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596040VF0FO) УК РФ. Умышленное причинение посягавшему лицу средней тяжести или легкого вреда здоровью либо нанесение побоев, а также причинение любого вреда по неосторожности, если это явилось следствием действий оборонявшегося лица при отражении общественно опасного посягательства, состава преступления не образует.

§ 3. Причинение вреда при задержании лица,

совершившего преступление

Существенную роль в борьбе с преступностью играет институт задержания преступника ([ст. 38](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596745VF0FO) УК РФ), способствующий реализации принципа неотвратимости ответственности - одного из важнейших условий предупреждения преступлений. Задержание преступника позволяет в ряде случаев пресечь совершаемое посягательство, предотвратить или уменьшить наступление вредных последствий, восстановить нарушенный интерес, возместить причиненный ущерб, т.е. в конечном счете обеспечить защиту правоохраняемых интересов. Следовательно, задержание преступника является общественно полезным поступком. Поощряя граждан к подобной деятельности, закон стимулирует их правоохранительную активность, способствуя возникновению дополнительных сдерживающих мотивов у лиц, склонных к совершению преступлений.

Существенное отличие задержания преступника от необходимой обороны, связанное с тем, что правомерность этих действий имеет различные основания (при необходимой обороне - пресечение совершаемого посягательства, а при задержании преступника - обеспечение неотвратимости ответственности), настоятельно требовало самостоятельной правовой регламентации данного института как особого обстоятельства, исключающего преступность деяния. Уголовный кодекс РФ 1996 г. предусмотрел его в следующей редакции: "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 превышения необходимых для этого мер" ([ч. 1 ст. 38](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596745VF0EO) УК РФ).

В [Постановлении](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B7E86947D03D213A697E999703B6C33EA233AFED596645VF04O) обращается внимание на то, что задержание лица, совершившего преступление, может производиться и при отсутствии непосредственной опасности совершения задерживаемым лицом общественно опасного посягательства. При этом задержание такого лица осуществляется с целью доставить его в органы власти и тем самым пресечь возможность совершения им новых преступлений.

Право задерживать лиц, совершивших преступление, предоставляется всем гражданам - как потерпевшим от преступления, так и любым очевидцам, а также лицам, которым стало достоверно известно о совершенном преступлении; для сотрудников полиции и других представителей власти, осуществляющих обязанности по охране общественного порядка, применение мер по задержанию преступника составляет служебный долг, который они должны выполнять, несмотря на определенный риск.

Основанием причинения вреда при задержании преступника является совершение им любого преступления, независимо от его тяжести, вида и размера предусмотренного за него наказания, и последующие за этим действия, направление на уклонение от задержания. Поэтому если лицо совершает общественно опасное деяние в условиях полной очевидности и не намеревается при этом избежать ответственности, то причинять ему вред с целью задержания никакой надобности нет.

Характер вреда, причиняемый преступнику при его задержании, законодательно не определен. Однако если вред преступнику при его задержании ограничивается лишением его личной свободы, то общественная полезность подобных действий настолько очевидна, что вопрос об их правомерности, как правило, не возникает вообще. Но для успешного задержания зачастую приходится совершать действия, которые по своему характеру и интенсивности существенно отличаются от указанных выше. Причиняемое при этом насилие направлено на такие блага (объекты), как здоровье, а иногда и жизнь задерживаемого. В указанных случаях и может возникнуть вопрос о соответствии причиненного вреда тяжести совершенного преступления и обстановке его задержания.

Причинение вреда при задержании преступника может быть допустимо лишь при наличии определенных условий правомерности этого акта. Эти условия характеризуют как поведение задерживаемого, так и действия лиц, проводящих задержание.

Первая группа условий определяет наличие самого права на задержание, а вторая - пределы возможного вреда, причиняемого задерживаемому.

К первой группе условий относятся:

- вред при задержании может быть причинен только лишь тем лицам, которые совершили **преступление**, а не какое-либо иное правонарушение. Следовательно, основанием для задержания не может быть совершение лицом административного, гражданского или дисциплинарного правонарушения. Какие-либо ограничения по кругу преступлений, которые могут служить правовым основанием задержания преступника, в [УК](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E9997V003O) РФ отсутствуют. В [Постановлении](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B7E86947D03D213A697E999703B6C33EA233AFED596645VF01O) указывается, что к лицам, совершившим преступление, следует относить лиц, совершивших как оконченное, так и неоконченное преступление, а также соучастников соответствующего преступления. При этом наличие вступившего в законную силу обвинительного приговора в отношении таких лиц не является обязательным условием при решении вопроса о правомерности причинения им вреда в ходе задержания. Если при задержании лицо добросовестно заблуждалось относительно **характера** совершенного задержанным лицом противоправного деяния, приняв за преступление административное правонарушение или деяние лица, не достигшего возраста уголовной ответственности, либо лица в состоянии невменяемости, в тех случаях, когда обстановка давала основания полагать, что совершалось преступление, и лицо, осуществлявшее задержание, не осознавало и не могло осознавать действительный характер совершавшегося деяния, его действия следует оценивать по правилам [ст. 38](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596745VF0FO) УК РФ, в том числе и о допустимых пределах причинения вреда.

На практике основанием насильственного задержания выступает совершение преступлений, представляющих повышенную общественную опасность, причем преступлений бесспорных, явных, очевидных;

- стремление лица, совершившего преступление, уклониться от законного задержания. Об этом может свидетельствовать, например, его отказ следовать в полицию или другие органы власти, действия по уничтожению доказательств совершения преступления, попытка скрыться с места преступления или по пути следования в соответствующие правоохранительные органы и т.п.

Ко второй группе относятся следующие условия:

- вред задерживаемому может причиняться только в том случае, если есть все основания считать, что именно он совершил преступление. Убеждение задерживающего, что он применяет насильственные меры именно к преступнику, должно основываться не просто на подозрениях, догадках или намеках других лиц и иных непроверенных данных, а на твердой уверенности, основанной на личном наблюдении, показаниях очевидцев и других объективных обстоятельствах дела. Если при задержании лицо добросовестно заблуждалось относительно того, **кто именно** совершил преступление, а обстановка давала ему основание полагать, что преступление было совершено задержанным им лицом, и при этом лицо, осуществлявшее задержание, не осознавало и не могло осознавать ошибочность своего предположения, его действия следует оценивать по правилам [ст. 38](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596745VF0FO) УК РФ.

Если при задержании лицо не осознавало, но по обстоятельствам дела должно было и могло осознавать указанные обстоятельства о характере противоправного деяния и о том, кто именно совершил преступление, его действия подлежат квалификации по статьям Уголовного [кодекса](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E9997V003O) Российской Федерации, предусматривающим ответственность за преступления, совершенные по неосторожности;

- насилие, применяемое к преступнику (лицу, совершившему общественно опасное деяние), должно быть вынужденной, крайней мерой, когда иными средствами "обезвредить" его оказалось невозможно. Вопрос о наличии или отсутствии такой возможности должен решаться в каждом конкретном случае следственными и судебными органами исходя из обстоятельств дела, с учетом опасности совершенного преступления, личности задерживаемого, его силы, степени оказываемого им противодействия и других обстоятельств.

**Целями задержания** закон называет доставление лица органам власти и пресечение возможности совершения новых преступлений. Наличие таких целей позволяет отграничить правомерное причинение вреда от незаконного. Нельзя исключать, что действия по задержанию преступника могут быть предприняты для достижения иных целей, например для самосуда или отобрания похищенного имущества. В этом случае они теряют правомерный характер и квалифицируются как умышленное преступление против личности на общих основаниях.

Вред, причиненный преступнику при задержании, должен быть соразмерен характеру и опасности совершенного им преступления и обстоятельствам задержания. Чем опаснее преступление, тем больший вред может быть причинен виновному при задержании. Из этого, впрочем, не следует, что причинение преступнику вреда, даже соответствующего опасности посягательства, всегда означает его правомерность. Так, причинение тяжкого вреда здоровью убийцы соответствует, конечно, опасности совершенного им преступления. Однако если имелась реальная возможность задержать преступника с применением более мягких средств, то причинение тяжкого вреда здоровью нельзя считать оправданным. Поэтому нужно учитывать не только соответствие причиненного вреда опасности посягательства, но и соответствие его обстоятельствам (обстановке) задержания.

К обстоятельствам задержания (обстановке задержания), которые должны учитываться при определении размеров допустимого вреда, [Постановление](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B7E86947D03D213A697E999703B6C33EA233AFED596645VF0EO) относит все обстоятельства, которые могли повлиять на возможность задержания с **минимальным** причинением вреда задерживаемому (место и время преступления, непосредственно за которым следует задержание, количество, возраст и пол задерживающих и задерживаемых, их физическое развитие, вооруженность, наличие сведений об агрессивном поведении задерживаемых, их вхождении в состав банды, террористической организации и т.п.).

Вопрос о превышении пределов причинения вреда при задержании преступника решается с позиции [ч. 2 ст. 38](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596746VF07O) УК РФ, в которой указывается, что превышением мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, признается их явное несоответствие характеру и степени общественной опасности совершенного задерживаемым лицом преступления и обстоятельствам задержания, когда лицу без необходимости причиняется явно чрезмерный, не вызываемый обстановкой вред. Неправильная оценка этих обстоятельств способна привести к судебным ошибкам. Так, М., был осужден по [ч. 2 ст. 114](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596041VF07O) УК РФ за то, что в ходе задержания несовершеннолетнего К. после совершения последним разбойного нападения на сторожа воскресной школы, превышая меры, необходимые для задержания, умышленно причинил ему тяжкий вред здоровью. Вышестоящая судебная инстанция приговор отменила и прекратила уголовное дело за отсутствием в деянии состава преступления, указав при этом, что с учетом обстановки нельзя сделать вывод о том, что принятые М. меры явно не соответствуют характеру и степени общественной опасности совершаемого задерживаемыми лицами преступления, совершенного с насилием, опасным для жизни сторожа школы <1>.

--------------------------------

<1> [Судебная практика](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C747BEDB1436E029B6EF634A876A236B3C709C9F53FED370E73EAEED58V602O) по уголовным делам Верховного суда Республики Карелия за I полугодие 2004 г. // СПС "КонсультантПлюс".

Вопрос относительно возможности признания правомерным причинения преступнику смерти при его задержании в законе своего отражения не получил. В литературе по этому поводу высказаны противоположные точки зрения. Представляется, что причинение смерти преступнику при его задержании может быть признано правомерным в исключительных случаях, когда совершенное преступление представляет повышенную общественную опасность (убийство при отягчающих обстоятельствах, террористический акт, бандитизм и т.п.), сам преступник вооружен и представляет опасность для окружающих, а задержать его иными средствами не представляется возможным.

Уголовная ответственность при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, наступает за убийство, а также умышленное причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью ([ч. 2 ст. 108](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596346VF04O) УК РФ, [ч. 2 ст. 114](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596041VF07O) УК РФ).

§ 4. Крайняя необходимость

Состояние крайней необходимости возникает там, где сталкиваются два правоохраняемых интереса и сохранение одного (более ценного) достигается принесением в жертву другого (менее ценного). Можно сказать, что лицо, действующее в состоянии крайней необходимости, вынуждено из двух зол выбирать меньшее и путем сознательного нарушения одного из правоохраняемых интересов спасать другой, более важный. Именно то обстоятельство, что под угрозу поставлен правоохраняемый интерес, и придает действиям лица с внешней стороны вид преступного деяния. Однако по своему характеру действие или бездействие, совершенное в состоянии крайней необходимости, является правомерным в силу прямого указания закона.

Согласно [ч. 1 ст. 39](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596746VF05O) УК РФ 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 или государства, если эта опасность не могла быть устранена иными средствами и при этом не было допущено превышения пределов крайней необходимости.

Например, для того чтобы спасти тонущий корабль, севший на мель, капитан отдает распоряжение выбросить за борт часть груза; гражданин, чтобы срочно оказать помощь больному, которому грозит смерть, самовольно использует чужое транспортное средство.

Действия капитана, уничтожившего часть груза, формально подпадают под признаки деяния, предусмотренного [ч. 1 ст. 167](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED586641VF03O) УК РФ; ответственность за угон транспортных средств предусмотрена [ч. 1 ст. 166](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED586640VF05O) УК РФ. Однако ни капитан судна, ни угонщик уголовной ответственности не подлежат, так как их внешне сходные с преступлением действия совершены в состоянии крайней необходимости, для спасения наиболее важной ценности - человеческой жизни.

Акт крайней необходимости будет признан правомерным, если при этом были соблюдены определенные условия. Эти условия характеризуют как грозящую опасность, так и сами действия, направленные на ее устранение.

Условиями правомерности крайней необходимости, относящимися к грозящей опасности, являются:

- должна иметь место **опасность причинения вреда правоохраняемым интересам**. При этом источник опасности может быть самый разнообразный: общественно опасные действия человека, различные явления и силы природы (пожар, стихийное бедствие), нападение животного, физиологические и патологические процессы, проходящие в организме (голод, переохлаждение, болезнь), технологические процессы, вышедшие из-под контроля людей и создающие всеобщую опасность, действия источников повышенной опасности, одновременная необходимость выполнения различных обязанностей (коллизия обязанностей) и т.д. Исчерпывающий перечень источников опасности, порождающих состояние крайней необходимости, дать невозможно, ибо никакой, даже самый обширный, перечень не может предусмотреть каждый конкретный случай.

Так, П. был оправдан по [ст. 199.2](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED5B6E40VF0FO) УК РФ в связи с отсутствием в деянии состава преступления. Он обвинялся в том, что, и.о. директора ФГУП "Красноуральский химический завод", достоверно зная о наличии у предприятия задолженности по обязательным платежам в бюджет и внебюджетные фонды в сумме 365993528 рублей, обладая сведениями о том, что на расчетные счета предприятия выставлены инкассовые поручения, допустил расчеты с дебиторами векселями по имеющейся задолженности на сумму 1208995 рублей, минуя расчетные счета предприятия и нарушая установленный [ст. 855](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6745D43D213A697E999703B6C33EA233AFED586043VF03O) ГК РФ порядок очередности платежей. Вместе с тем, как видно из материалов дела, расчеты векселями и взаимозачетами производились с целью оплаты поставки предприятию газа, света и воды. В случае отключения завода от указанных источников энергии и воды в связи с особенностями производства произошло бы нарушение технологического процесса, что могло привести к взрыву завода, находящегося в городской черте. Таким образом, П. действовал в состоянии крайней необходимости, то есть с целью устранения опасности, которая угрожала жителям города в случае отключения завода от источников энергии и воды <1>;

--------------------------------

<1> Свердловский областной суд. [Справка](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C747BEDB1436E029B3ED6948DA602B3230729B900CE9D439EB3FAEED5965V406O) по результатам обобщения практики рассмотрения дел о налоговых преступлениях // СПС "КонсультантПлюс".

- **наличность** опасности. Только непосредственная, неизбежная опасность создает ситуацию крайней необходимости. Поэтому как предполагаемая, возможная лишь в отдаленном будущем, так и миновавшая опасность не может быть оправданием причинения вреда со ссылкой на крайнюю необходимость. Так, угроза со стороны вымогателя причинить в будущем какой-либо вред не может рассматриваться как наличная опасность, и поэтому передача вымогателю вверенного имущества неправомерна;

- **действительность**, реальность угрожаемой опасности. Воображаемая, мнимая опасность не порождает состояния крайней необходимости. Ответственность лица, действующего в состоянии мнимой, крайней необходимости, должна, так же как и при мнимой обороне, определяться по правилам влияния фактической ошибки на форму вины.

Условиями правомерности крайней необходимости, относящимися к защите, являются:

- причинение вреда третьим лицам - **единственное возможное средство для спасения правоохраняемых интересов**. Крайняя необходимость исключает общественную опасность совершенного действия лишь в тех случаях, когда грозящая опасность не могла быть устранена другими мерами. Собственно, само название рассматриваемого обстоятельства это и подтверждает: закон говорит не просто о необходимости, а именно о крайней необходимости. Такое требование предъявляется законом потому, что в данном случае опасность с одного защищаемого законом блага переносится на другое, также пользующееся его охраной. Поэтому, если для предотвращения грозящей опасности есть путь, не связанный с причинением вреда кому-либо, следует избрать его и избежать тем самым причинения вреда;

- причиненный вред должен быть менее значителен, чем вред предотвращенный.

Вопрос, какие блага более ценны и какие менее ценны, разрешается в каждом отдельном случае в зависимости от всей конкретной обстановки события. При сравнительной оценке причиненного и предотвращенного вреда следует учитывать ценность нарушенного и сохраненного объектов, а также характер и величину причиненного и предотвращенного вреда.

Если имеется примерное равенство причиненного и предотвращенного вреда, состояние крайней необходимости отсутствует. Недопустимо, в частности, спасение собственной жизни путем причинения смерти другому лицу. Так, Санкт-Петербургский городской суд, осуждая Р. и О.Р. за убийство, которое они совершили по требованию другого лица, направившего на них ружье "Сайга 12К", в приговоре указал, что по характеру опасности соотношение сохраняемого блага (жизнь подсудимого) и умышленно причиненного вреда (лишение жизни потерпевшего) явились равноценными, а следовательно, О.Р. и Р. превысили пределы крайней необходимости и на основании [ст. 39 ч. 2](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596746VF04O) УК РФ подлежат уголовной ответственности за содеянное <1>.

--------------------------------

<1> [Приговор](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C747BEDB1436E029B3E56945D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596440VF05O) Санкт-Петербургского городского суда от 14 июня 2011 г. // СПС "КонсультантПлюс".

Однако при стечении исключительно экстремальных условий ссылка на состояние крайней необходимости возможна, когда ценой жизни одного человека спасается жизнь нескольких (многих) людей.

Если у лица имелось несколько возможностей для устранения опасности, осуществление каждой из которых причиняло бы вред, вовсе не обязательно, чтобы причиненный вред был наименьшим из всех возможных вариантов вреда. Важно, чтобы причиненный вред был менее значительным по сравнению с предотвращенным.

Что касается понятия превышения пределов крайней необходимости (эксцесса крайней необходимости), то [ч. 2 ст. 39](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596746VF04O) УК РФ определяет это понятие как причинение вреда, явно не соответствующего характеру и степени угрожавшей опасности и обстоятельствам, при которых опасность устранялась, когда указанным интересам был причинен вред равный или более значительный, чем предотвращенный. Такое превышение влечет за собой уголовную ответственность только в случаях умышленного причинения вреда.

Специальных норм, предусматривающих ответственность за превышение пределов крайней необходимости, [УК](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E9997V003O) РФ не содержит. Однако данное обстоятельство должно быть учтено в качестве смягчающего при назначении наказания по общей норме, предусматривающей ответственность за причинение умышленного вреда ([п. "ж" ч. 1 ст. 61](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596447VF00O) УК РФ).

§ 5. Физическое или психическое принуждение

Данное обстоятельство предусмотрено [ст. 40](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596746VF03O) УК РФ. Она регламентирует случаи причинения лицом вреда под воздействием внешнего фактора, а именно принуждения со стороны другого лица (лиц). Уголовно-правовая оценка содеянного под принуждением напрямую зависит от вида и степени принуждения.

**Физическое принуждение** - это любое физическое (удары, иные насильственные действия, причиняющие физическую боль, применение оружия) или физиологическое (введение сильнодействующих препаратов, лишение пищи, сна и т.п.) воздействие. При этом уголовная ответственность лица исключается, если вследствие такого принуждения оно не могло руководить своими действиями (бездействием). В таком случае можно утверждать, что воля лица была полностью подавлена и совершенное им деяние не является таковым в уголовно-правовом смысле. Если у причинителя вреда оставалась возможность выбора модели поведения и, следовательно, он мог руководить своими действиями, ответственность наступает по правилам крайней необходимости.

**Психическое принуждение** - это угроза применения физического насилия или физиологического воздействия непосредственно к причинителю вреда или другим лицам (например, его близким). Вопрос об уголовной ответственности лица, причинившего вред под угрозой применения насилия, решается по правилам крайней необходимости. Так, некто К., ранее неоднократно судимый, под угрозой ножа заставил Ш., инвалида II группы, возвратиться в дом, где находилась убитая им потерпевшая С., найти принадлежавшие ей деньги и вытереть следы, оставленные на месте преступления.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда СССР указала, что действия Ш., выразившиеся в краже денег и сокрытии следов убийства, не являются преступными, ибо совершены в состоянии крайней необходимости. Для устранения опасности, угрожающей его жизни, Ш. вынужден был согласиться с преступными требованиями К. <1>.

--------------------------------

<1> См.: Сборник постановлений Пленума Верховного Суда СССР и определений Коллегии Верховного Суда СССР по уголовным делам. 1971 - 1979. М., 1981. С. 110.

Таким образом, можно утверждать, что оснований рассматривать в качестве самостоятельного обстоятельства, исключающего преступность деяния, причинение вреда в результате психического принуждения не имеется. Оно охватывается таким обстоятельством, как "крайняя необходимость".

§ 6. Обоснованный риск

Данное обстоятельство предусмотрено в [ст. 41](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596746VF00O) УК РФ и представляет собой вид правомерного поведения лица, заключающийся в причинении вреда охраняемым уголовным законом интересам при обоснованном риске для достижения общественно полезной цели. Риск предполагает условия неопределенности действия, когда существует вероятность неблагоприятного исхода.

Общественно полезная цель - это результат, стремление к которому безоговорочно одобряется и моралью, и правом. К таковым следует отнести, например, спасение жизни людей, научные достижения, значительную прибыль предприятия и т.п.

Риск признается обоснованным, если указанная цель не могла быть достигнута не связанными с риском действиями (бездействием) и лицо, допустившее риск, предприняло достаточные меры для предотвращения вреда охраняемым уголовным законом интересам ([ч. 2 ст. 41](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596746VF0EO) УК РФ).

Очевидно, что обоснованный риск чаще всего встречается в профессиональной сфере. Как и человеческая деятельность, он имеет разнообразные проявления. Можно выделить, например, производственный, медицинский, финансовый и другие виды риска.

Так, Верховный Суд РФ в кассационном [определении](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C755A3D31436E02CB3EA6646DA602B3230729BV900O) по делу С., давая оценку представленным материалам, фактически установил факт осуществления им предпринимательской деятельности без лицензии и в нарушение лицензионных условий, но сделал вывод о том, что его действия в силу [ст. 41](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596746VF00O) УК РФ были обоснованным риском <1>.

--------------------------------

<1> [Определение](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C755A3D31436E02CB3EA6646DA602B3230729BV900O) Верховного Суда РФ от 21.08.2007 N 70-о07-17 // СПС "КонсультантПлюс".

**Критериями обоснованности (условиями правомерности) риска** является следующее:

- наличие социально полезной цели;

- достижение цели невозможно без совершения рискованных действий;

- предприняты достаточные меры для предотвращения вреда правоохраняемым интересам.

При обоснованном риске лицо анализирует ситуацию, рассчитывает свои действия, прогнозирует возможные негативные последствия и принимает необходимые меры для их ненаступления.

Риск не признается обоснованным, если он заведомо был сопряжен с угрозой для жизни многих людей, с угрозой экологической катастрофы или общественного бедствия ([ч. 3 ст. 41](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596747VF07O) УК РФ).

Причинение вреда при нарушении условий правомерности риска влечет уголовную ответственность на общих основаниях, однако учитывается в качестве обстоятельства, смягчающего наказание ([п. "ж" ч. 1 ст. 61](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596447VF00O) УК РФ).

§ 7. Исполнение приказа или распоряжения

Согласно [ч. 1 ст. 42](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596747VF05O) УК РФ не является преступлением причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам лицом, действовавшим во исполнение обязательных для него приказа или распоряжения. Уголовную ответственность за причинение такого вреда несет лицо, отдавшее незаконные приказ или распоряжение.

Обязательность приказа или распоряжения для лица связывается с двумя критериями: во-первых, он должен быть отдан соответствующим компетентным лицом (начальником) и, во-вторых, должна быть соблюдена соответствующая надлежащая форма отдачи приказа или распоряжения.

Таким образом, приказ или распоряжение, которые носят для лица обязательный характер, должны восприниматься им как законные, т.е. не противоречащие действующим нормативным актам. Их невыполнение предполагает возможность наступления юридической ответственности (дисциплинарной, административной, уголовной).

В соответствии с [ч. 2 ст. 42](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596747VF04O) УК РФ лицо, совершившее умышленное преступление во исполнение заведомо незаконных приказа или распоряжения, несет уголовную ответственность на общих основаниях.

Заведомость означает явность, очевидность для исполнителя того факта, что приказ, отданный ему, является преступным. Осознание этого должно иметь место еще до начала исполнения приказа.

Использование законодателем термина "заведомый" в сочетании с указанием на единственно возможную форму вины в совершенном преступлении - умысел - исключает какую-либо возможность совершения исполнителем неосторожного преступления во исполнение приказа, о преступности которого он осведомлен не был.

Исполнитель, осознававший незаконность приказа, несет уголовную ответственность за причинение вреда в результате совершенного им во исполнение приказа умышленного преступления наряду с начальником, отдавшим приказ. При этом лицо, отдавшее преступный приказ, несет уголовную ответственность как организатор преступления <1>.

--------------------------------

<1> В теории уголовного права имеется и другая точка зрения, согласно которой отдача незаконного приказа должна квалифицироваться как подстрекательство к преступлению (см.: Соломоненко И. [Соучастие в исполнении незаконного приказа](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C757BBD81436E02AB7EE644A876A236B3C709C9F53FED370E73EAEED58V603O) // Российская юстиция. 2000. N 5. С. 40, 41).

Неисполнение заведомо незаконных приказа или распоряжения исключает уголовную ответственность (например, по [ст. 332](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED5B6743VF03O) УК РФ).

Глава 15. ПОНЯТИЕ И ЦЕЛИ НАКАЗАНИЯ

§ 1. Понятие и признаки уголовного наказания

Наказание есть не просто негативная санкция уголовно-правовой нормы, а важнейший правовой институт комплексного (межотраслевого) характера. Институт наказания - смежный для уголовного, уголовно-процессуального и уголовно-исполнительного права. Функции наказания весьма многообразны, и поэтому в теории уголовное наказание рассматривается в разных аспектах: как правовой институт, как форма реализации уголовной ответственности, как фактор предупреждения преступлений и т.д.

В основных уголовно-правовых нормативных актах Российской империи - Уложении о наказаниях уголовных и исправительных (1845 г.) и Уголовном уложении (1903 г.) не давалось законодательного определения понятия наказания. Такое определение появилось в [Руководящих началах](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C751A2C41436E02CBCE8684A876A236B3C709C9F53FED370E73EAEED58V603O) по уголовному праву РСФСР (1919 г.): "Наказание - это мера принудительного воздействия, посредством которого власть обеспечивает должный порядок общественных отношений от нарушителей последнего". В Уголовном [кодексе](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C751A2C41436E02BB6EA654A876A236B3C709C9F53FED370E73EAEED58V601O) РСФСР 1926 г. место наказания заняли меры социальной защиты.

В [ч. 1 ст. 43](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596747VF00O) УК РФ наказание определяется как мера государственного принуждения, назначаемая по приговору суда. Наказание применяется к лицу, признанному виновным в совершении преступления, и заключается в предусмотренных Уголовным [кодексом](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E9997V003O) лишении или ограничении прав и свобод этого лица.

Поскольку в определении отражаются свойства определяемого явления, то из него можно уяснить основные признаки уголовного наказания.

1. **Наказание есть мера государственного принуждения.** Прежде всего наказание есть принуждение, его назначение и исполнение осуществляется вопреки воле осужденного. Наказание всегда назначается от имени государства, Российской Федерации, т.е. носит публичный характер, и выражает официальное порицание преступника и его деяния. Назначение и исполнение уголовного наказания являются исключительной прерогативой уполномоченных на то государственных органов. От иных мер принуждения, применяемых, например, за административные правонарушения, уголовное наказание отличается количественно (включает больше ограничений) и качественно (назначается только за совершение преступлений, и его назначение влечет правовое последствие в виде судимости).

2. **Наказание назначается только судом.** Уголовное наказание - это особая мера государственного принуждения, она назначается только судом. В соответствии с [ч. 1 ст. 49](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E02ABCEA644A876A236B3C709C9F53FED370E73EAEEC51V60FO) Конституции РФ никто не может быть признан виновным в совершении преступления, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном законом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда. Согласно [ч. 1 ст. 118](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E02ABCEA644A876A236B3C709C9F53FED370E73EAEE85BV603O) Конституции РФ правосудие в Российской Федерации осуществляется только судом. Суд является единственным государственным органом, который постановляет обвинительный приговор и назначает уголовное наказание. В свое время в СССР уголовная репрессия осуществлялась и внесудебными органами. Вступивший в силу обвинительный приговор суда является генеральным юридическим фактом, порождающим весь комплекс уголовно-исполнительных правоотношений. Освобождение от наказания также осуществляется только судом. Внесудебный порядок освобождения от наказания возможен только в силу актов амнистии или помилования.

3. **Наказание имеет личный (индивидуальный) характер.** В соответствии с принципом вины ([ст. 5](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596642VF07O) УК РФ) ответственность наступает только за виновно совершенное деяние. Наказание может применяться только к лицу, признанному виновным в совершении преступления, и ни к кому другому. Коллективной ответственности и наказания современное уголовное право не знает.

Это верно и для случаев **прикосновенности к преступлению** - заранее не обещанное приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем ([ст. 175](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED586648VF00O) УК РФ), и заранее не обещанное укрывательство особо тяжких преступлений ([ст. 316](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED5B6644VF00O) УК РФ). Эти деяния причинно не связаны с совершенным преступлением, не являются видом пособничества, т.е. не образуют соучастия, а ответственность за них наступает потому, что они сами по себе содержат признаки самостоятельного состава преступления. Их общественная опасность состоит в том, что они затрудняют деятельность правоохранительных органов по поиску, изобличению и наказанию лиц, виновных в совершении преступления. Например, если Иванов прячет в подвале своего друга Петрова, совершившего убийство, то он несет ответственность не за убийство, совершенное Петровым, а за свои (именно свои!) действия по укрывательству преступника.

Но личный характер наказания не означает, что оно не может причинять страдания (наносить вред) и непричастным к преступлению лицам, например членам семьи осужденного.

4. **Наказание заключается в лишении или ограничении прав и свобод виновного лица.** Содержание наказания заключается в лишении субъекта предусмотренных уголовным законом каких-либо материальных или духовных благ, которое причиняет ему страдания. Это могут быть свобода, имущество, честь и т.д. Разные виды наказания различаются именно своим содержанием. Вследствие осуждения преступник может лишиться и многих других благ (семьи, уважения окружающих и т.д.), но они не входят в содержание наказания, поскольку необходимость их лишения не указана в законе. На это обращал внимание известный русский юрист Н.С. Таганцев: "Необходимо отделить от наказания и нравственные муки, угрызения совести, испытываемые преступником, хотя бы они были столь сильны, что для их прекращения он спешил отдаться в руки правосудия, выстрадать свою вину. Необходимо выделить далее вызванные преступлением изменения в отношениях к виновному его семьи, знакомых, общества, потерю любви, уважения, доверия и притом даже и тогда, когда такая потеря выражается во внешней, осязаемой форме: не будет наказанием в юридическом смысле отцовское проклятье, хотя оно сопровождалось составлением рассерженным отцом духовного завещания, лишающего виновного сына наследства; не будет наказанием отказ от дома, неподача руки, забаллотировка при выборах и т.п., как скоро во всех этих лишениях не заключается юридического ограничения личности и ее прав" <1>.

--------------------------------

<1> Таганцев Н.С. Русское уголовное право. Лекции. Часть Общая. М., 1994. Т. 2. С. 6.

Также не входят в содержание наказания, например лишения свободы, средства исправительного воздействия (общественно полезный труд, обучение, воспитательная работа и т.д.). Ведь труд, образование, занятия спортом сами по себе являются благом.

Содержание наказания выступает в **юридической форме** правоограничений - лишении или ограничении прав и свобод человека и гражданина. Эти ограничения могут устанавливаться только федеральным законом. В [ч. 3 ст. 55](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E02ABCEA644A876A236B3C709C9F53FED370E73EAEEF59V60FO) Конституции РФ исчерпывающе определены основания установления таких ограничений: защита основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечение обороны страны и безопасности государства.

Иногда к признакам наказания относят и судимость. Если судимость есть признак наказания, то, когда нет наказания, не должно быть и судимости. Но судимыми являются и лица, к которым наказание не применялось (условно осужденные в период испытательного срока), и лица, которые освобождены от отбывания наказания (досрочно или по отбытии срока наказания). Кроме того, судимость характеризует не наказание как таковое, а лицо, которому оно назначено. Поэтому судимость более правильным было бы признать не признаком наказания, а правовым последствием его назначения, выражающимся в особом правовом состоянии лица.

§ 2. Цели наказания

Цели наказания относятся к числу системообразующих характеристик, они влияют на построение и направленность многих правовых институтов (например, назначение наказания, освобождение от отбывания наказания) и характер санкций уголовно-правовых норм. Так, в [ч. 1 ст. 60](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596446VF01O) УК РФ предписывается: "Более строгий вид наказания из числа предусмотренных за совершение преступлений назначается только в случае, если менее строгий вид наказания не сможет обеспечить достижение целей наказания". Цели наказания определяются уголовной политикой государства: формулируя цели, законодатель показывает, какого желаемого конечного результата стремится достичь государство, применяя уголовное наказание за совершаемые преступления. Вопрос о целях тесно связан с проблемой эффективности уголовного наказания, да и уголовного права в целом.

В дореволюционном российском уголовном законодательстве цели наказания не определялись, и только в [ст. 7](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C751A2C41436E02CBCE8684A876A236B3C709C9F53FED370E73EAEED58V603O) Руководящих начал по уголовному праву РСФСР 1919 г. появилось указание на то, что задачей наказания является охрана общественного порядка от будущих возможных преступлений как самого преступника, так и иных лиц (т.е. специальное и общее предупреждение).

Из принципа гуманизма ([ч. 2 ст. 7](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596642VF0FO) УК РФ) следует, что наказание не имеет целью причинение физических или нравственных страданий. Государство не мстит преступникам, наказание не преследует цель просто покарать преступника, действие наказания обращено в будущее. Ч. Беккариа писал: "Цель наказания заключается не в истязании и мучении человека и не в том, чтобы сделать несуществующим уже совершенное преступление... Цель наказания заключается только в том, чтобы воспрепятствовать виновному вновь нанести вред обществу и удержать других от совершения того же" <1>.

--------------------------------

<1> Беккариа Ч. Указ. соч. С. 373.

Кара не **цель** наказания, а его **сущность**, т.е. неотъемлемое (атрибутивное) свойство. То, что не обладает свойством кары, что не способно причинять страдания, не может являться наказанием. В данном случае речь идет не об индивидуальном восприятии кары (разные люди могут по-разному переживать лишение одного и того же блага), а об общепринятом представлении о ней. Как писал Н.С. Таганцев, "лишение или ограничение благ и прав является страданием с точки зрения общих условий человеческой жизни, известной средней ощущаемости страданий, безотносительно к тому, как смотрит на него и ощущает его наказываемый" <1>. И только потому, что наказание объективно обладает свойством причинять страдания, перед ним может ставиться цель предупреждения преступлений. А поскольку наказание само по себе есть кара, нет смысла ставить перед ним цель кары.

--------------------------------

<1> Таганцев Н.С. Русское уголовное право. Лекции. Часть Общая. М., 1994. Т. 2. С. 92.

В [ч. 2 ст. 43](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596747VF0FO) УК РФ законодательно закреплены цели наказания: "Наказание применяется **в целях восстановления социальной справедливости, а также в целях исправления осужденного и предупреждения совершения новых преступлений**". Таким образом, наказание преследует три основные цели:

1) восстановление социальной справедливости;

2) исправление осужденного;

3) предупреждение совершения новых преступлений.

Нарушение закона есть одновременно отрицание идеи социальной справедливости. В этом смысле преступление есть деяние, отрицающее справедливое устройство общественной жизни, дезорганизующее ее. Назначая наказание виновному лицу, суд от имени государства принимает меры к восстановлению социальной справедливости. Восстановление социальной справедливости означает и возмещение ущерба применительно как к отдельному потерпевшему, так и к обществу в целом. Реализуя свое право наказать преступника и тем самым восстановить нарушенную им социальную справедливость, государство одновременно поддерживает авторитет уголовного закона и воспитывает уважение к нему.

Восстановление социальной справедливости как цели наказания не следует сводить к **принципу справедливости** ([ст. 6](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596642VF04O) УК РФ), хотя они, конечно, взаимосвязаны: только справедливое наказание может способствовать восстановлению социальной справедливости. В [пункте 1](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B1E86544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596640VF02O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 11 января 2007 г. N 2 "О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания" говорится: "Обратить внимание судов на необходимость исполнения требований закона о строго индивидуальном подходе к назначению наказания, имея в виду, что справедливое наказание способствует решению задач и осуществлению целей, указанных в [ст. ст. 2](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596641VF05O) и [43](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596747VF01O) Уголовного кодекса Российской Федерации" <1>. Принцип справедливости наказания характеризует не социально-превентивную функцию института наказания, а предъявляет определенные требования к конкретно назначаемому наказанию: оно должно соответствовать характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного. Здесь идет речь о справедливости по отношению к преступнику. Несправедливым будет как слишком строгое, так и слишком мягкое наказание.

--------------------------------

<1> БВС РФ. 2007. N 4.

Постановка перед наказанием цели восстановления социальной справедливости является новеллой для российского уголовного законодательства. И эта новелла вызвала неоднозначные оценки. Некоторые ученые считают, что эта цель не присуща институту наказания, что уголовное наказание не обладает реститутивной функцией. Восстановление нарушенного права возможно в рамках гражданско-правовых, а не уголовно-правовых правоотношений. Максимум, на что способно уголовное наказание, - это удовлетворить чувство социальной справедливости (которое сходно с чувством мести).

Можно также отметить, что в Уголовно-исполнительном [кодексе](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EC6346D63D213A697E9997V003O) РФ цель восстановления социальной справедливости отсутствует.

Цель **исправления осужденного** предполагает нейтрализацию антиобщественных взглядов и установок осужденного, формирование у него уважительного отношения к человеку, обществу, труду, к правилам человеческого общежития. Эта цель достигается путем применения к осужденному как наказания, так и других средств исправления, перечисленных в [ч. 2 ст. 9](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EC6346D63D213A697E999703B6C33EA233ADECV500O) УИК РФ (труд, обучение, профессиональная подготовка, воспитательная работа и общественное воздействие). Поскольку уголовно-правовые нормы составляют низший, элементарный уровень правил человеческого общежития, цель исправления можно считать достигнутой, если после отбытия наказания осужденный больше не совершает преступлений, независимо от мотивов правопослушного поведения - осознал ли он упречность своего поведения, раскаялся ли в содеянном или же боится вновь подвергнуться наказанию.

Цель предупреждения (превенции) совершения новых преступлений, как правило, подразделяют на две - **специальное** (частное) **предупреждение** (предупреждение преступлений со стороны осужденных) и **общее предупреждение** (со стороны иных лиц).

Адресатом цели **специального предупреждения** являются лица, отбывающие наказание (осужденные). Эта цель достигается путем создания условий, затрудняющих или лишающих преступника физической возможности совершать новые преступления (помещение в исправительное учреждение; запрет занимать определенные должности), и установления за ним контроля со стороны специализированного государственного органа. Совершение преступления осужденным во время отбывания наказания свидетельствует о том, что в отношении его цель частного предупреждения не была достигнута.

В теории вопрос о разграничении целей исправления и частного предупреждения является дискуссионным. Многие ученые трактуют частнопревентивную цель следующим образом: это предупреждение преступлений со стороны осужденных как в период отбывания ими наказания, так и после его отбытия. В этом случае цель исправления осужденного представляет собой средство достижения цели частного предупреждения, и нет смысла ее закреплять в законе в качестве самостоятельной цели.

Действительно, если осужденный во время отбывания наказания не совершает преступлений, можем ли мы с уверенностью сказать, какая именно цель здесь достигнута - исправительная или частнопредупредительная? Правопослушность поведения осужденного является результатом его исправления или же физического воздействия условий отбывания наказания? Да, осужденный может исправиться во время отбывания наказания, но удостовериться в этом в полной мере можно только тогда, когда он отбыл наказание, когда он не стеснен его рамками и свободен в выборе вариантов своего поведения. Таким образом, хотя адресатом цели исправления является осужденный, о результате достижения этой цели чаще всего можно судить только по поведению лица, освобожденного от отбывания наказания.

Предполагается, что адресатом цели **общего предупреждения** являются просто иные лица, т.е. неосужденные. Но, вообще говоря, действительным адресатом этой цели являются не все граждане, а только неустойчивые, т.е. те, кто не совершает преступлений лишь из-за страха перед наказанием. Большинство же людей не совершают преступлений в силу внутренних убеждений, для них устрашение не имеет мотивирующего значения. И есть лица, для которых угроза наказания также не имеет мотивирующего значения, но в силу других причин (например, террористы-смертники). Общепредупредительная цель достигается, во-первых, посредством издания уголовного закона, устанавливающего ответственность за совершение преступлений (угроза наказания), во-вторых, путем применения наказания к конкретным лицам (как подтверждение реальности угрозы). Неотвратимость ответственности имеет больший предупредительный эффект, чем строгость наказания. Совершение преступления неосужденным свидетельствует о том, что в отношении данного лица общепревентивная цель не была достигнута.

Цели наказания, закрепленные в законе, должны быть независимыми и самостоятельными. Это значит, что ни одна из них не является средством достижения другой и что они могут достигаться независимо одна от другой, т.е. при реальном применении наказания какие-то цели могут быть достигнуты, а какие-то нет. Например, гражданин совершил преступление, но ни во время отбывания наказания, ни после его отбытия он больше преступлений не совершал. Следовательно, одна цель наказания (общее предупреждение) в отношении его не была достигнута, но частнопредупредительная и исправительная цели были достигнуты.

Кроме того, цели применения наказания должны быть реальными (практически достижимыми), т.е. достигаться с помощью уголовно-правовых средств, и иметь объективные (доступные проверке) показатели эффективности. Под эффективностью понимается способность некоторого средства достигать поставленной цели. Степень совпадения цели и результата является показателем эффективности выбранного средства. Проблема средств достижения целей наказания и их эффективности является весьма сложной и недостаточно разработанной в теории.

Цели наказания характеризуются разными механизмами воздействия: общее предупреждение - это психическое воздействие угрозы наказания; частное предупреждение - физическое и психическое воздействие условий отбывания наказания; исправление - психическое воздействие отбытого наказания. У них разные показатели эффективности: для общего предупреждения - уровень первичной преступности; для частного предупреждения - уровень преступности среди лиц, отбывающих наказание; для исправления - уровень рецидивной преступности.

Но, как уже говорилось, не для всех граждан угроза наказания имеет мотивирующее значение. Поэтому уровень первичной преступности как показатель эффективности цели общего предупреждения является достаточно условным. Столь же условным показателем для цели исправления является и уровень рецидивной преступности. Как свидетельствуют данные криминологических исследований, основными причинами рецидива являются недостатки в трудовом и бытовом устройстве освобожденных от наказания, а неудовлетворительная работа учреждений и органов, исполняющих наказания, по исправлению осужденных не относится к числу основных.

Следует отметить, что возможность реализации целей зависит и от характера наказания. Например, перед смертной казнью не ставится цель исправления. А перед пожизненным лишением свободы, поскольку законом предусмотрена возможность условно-досрочного освобождения осужденного от отбывания наказания ([ч. 5 ст. 79](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED5B6242VF05O) УК РФ), цель исправления ставится.

Глава 16. СИСТЕМА И ВИДЫ НАКАЗАНИЙ

§ 1. Система наказаний

**Система наказаний** - это определенным образом упорядоченный перечень видов наказаний, предусмотренных уголовным законом за совершение преступлений. В системе наказаний наиболее ярко проявляется характер и направленность уголовной политики государства, которая, в свою очередь, зависит от социально-экономического и политического устройства государства, состояния преступности, уровня общественного правосознания и т.д.

Система наказаний закреплена в [ст. 44](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596747VF0EO) УК РФ и включает перечень из 13 видов наказаний: 1) штраф; 2) лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью; 3) лишение специального воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград; 4) обязательные работы; 5) исправительные работы; 6) ограничение по военной службе; 7) ограничение свободы; 8) принудительные работы; 9) арест; 10) содержание в дисциплинарной воинской части; 11) лишение свободы на определенный срок; 12) пожизненное лишение свободы; 13) смертная казнь.

Этот перечень является исчерпывающим, суд не может назначить никакое иное наказание, не входящее в этот перечень. В российском уголовном законодательстве, по сравнению с другими государствами, перечень наказаний весьма обширен, что создает суду достаточные условия для индивидуализации назначения наказания.

В системе наказаний конкретные наказания располагаются в определенной последовательности, по мере возрастания от менее строгого наказания к более строгому (так называемая лестница наказаний). В [УК](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E020B2EF664A876A236B3C70V90CO) РСФСР лестница наказаний строилась наоборот, от более строгого наказания к менее строгому, а смертная казнь не входила в перечень, как исключительной мере наказания ей была посвящена отдельная статья [УК](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E020B2EF664A876A236B3C709C9F53FED370E73EAEEC59V601O) РСФСР. В санкциях статей [особенной части](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596343VF06O) УК РФ наказания также располагаются в последовательности от менее строгого к более строгому, что в принципе должно ориентировать суды в вопросе выбора меры наказания. Как отмечается в [п. 2](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B1E86544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596640VF0FO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ, если санкция статьи наряду с лишением свободы предусматривает более мягкие виды наказания, решение суда о назначении лишения свободы должно быть мотивировано в приговоре <1>.

--------------------------------

<1> БВС РФ. 2007. N 4.

Система наказаний, закрепленная в [ст. 44](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596747VF0EO) УК РФ, действует в отношении взрослых осужденных. Для несовершеннолетних в [ст. 88](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596244VF02O) УК РФ предусмотрен свой перечень, состоящий из шести видов наказаний: 1) штраф; 2) лишение права заниматься определенной деятельностью; 3) обязательные работы; 4) исправительные работы; 5) ограничение свободы; 6) лишение свободы на определенный срок. Но особенности назначения наказания несовершеннолетним заключаются не только в сужении перечня наказаний. Для несовершеннолетних, по сравнению со взрослыми, уменьшаются размеры и сроки назначаемых наказаний (за исключением лишения права заниматься определенной деятельностью). Кроме того, предусмотрены и особые условия назначения некоторых наказаний. Так, штраф, назначенный несовершеннолетнему осужденному, может взыскиваться не только с него, но и с его родителей или иных законных представителей (с их согласия). Наиболее специфичен порядок назначения несовершеннолетним наказания в виде лишения свободы на определенный срок ([ч. ч. 6](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED5B6243VF06O) и [6.1 ст. 88](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED5B6243VF05O) УК РФ).

В любой системе могут быть выделены подсистемы. Также и виды уголовных наказаний могут быть разделены (классифицированы) на определенные группы по определенным основаниям (критериям).

В уголовном законодательстве ([ст. 45](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596749VF03O) УК РФ) по порядку назначения наказания классифицируются на применяемые только в качестве основных, применяемые только в качестве дополнительных и смешанные, т.е. применяемые в качестве как основных, так и дополнительных (деление наказаний на главные и дополнительные содержалось и в Уложении о наказаниях уголовных и исправительных 1845 г.).

К **основным наказаниям** относятся обязательные работы, исправительные работы, ограничение по военной службе, принудительные работы, арест, содержание в дисциплинарной воинской части, лишение свободы на определенный срок, пожизненное лишение свободы, смертная казнь. Основные виды наказаний назначаются только самостоятельно, они не могут присоединяться к другим основным наказаниям. Они всегда указываются в санкции статей [особенной части](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596343VF06O) УК РФ. Но при наличии исключительных обстоятельств суд вправе назначить иной (но только более мягкий) вид основного наказания, чем предусмотренный конкретной статьей особенной части УК РФ ([ч. 1 ст. 64](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596540VF05O) УК РФ). При назначении наказания к основному могут быть присоединены дополнительные наказания, в том числе и не указанные в санкции статьи. Институт досрочного освобождения от отбывания наказания (условно-досрочное освобождение от отбывания наказания, освобождение от отбывания наказания в связи с болезнью, замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания) действует только в отношении наказаний, назначенных в качестве основных (но при этом возможно освобождение от отбывания и дополнительного наказания).

К **дополнительным наказаниям** относится только один вид - лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград. Дополнительное наказание не может применяться самостоятельно, без сочетания с основными. Особенность этого вида наказания заключается в том, что оно может применяться только за тяжкие и особо тяжкие преступления и его назначение зависит только от судейского усмотрения (в санкциях статей этот вид наказания не содержится).

К **смешанным наказаниям** относятся штраф, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, ограничение свободы. Штраф в качестве дополнительного наказания может назначаться только в случаях, специально предусмотренных соответствующими статьями [особенной части](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596343VF06O) УК РФ. Только в таких же случаях может быть назначен и крупный (от 0,5 млн. руб.) штраф. Для назначения наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью имеет значение, применяется ли оно в качестве основного (санкция - от 1 года до 5 лет) или дополнительного (от 6 месяцев до 3 лет). В случаях, специально предусмотренных статьями [особенной части](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596343VF06O), лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью может назначаться в качестве дополнительного на срок до двадцати лет (например, [ч. 3 ст. 132](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED5A6341VF03O) УК РФ). Наказание в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью может назначаться в качестве **дополнительного** и в случаях, когда оно не предусмотрено соответствующей статьей [особенной части](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596343VF06O) УК РФ [(ч. 3 ст. 47)](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596440VF00O). Несовершеннолетним ограничение свободы назначается только в качестве основного наказания, а взрослым осужденным оно может быть назначено в качестве дополнительного только к принудительным работам или лишению свободы. В статьях Особенной части УК РФ применение дополнительных наказаний в сочетании с основными может быть как обязательным [(ч. 3 ст. 286)](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED586E47VF0EO), так и факультативным [(ч. 2 ст. 286)](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED586E47VF00O). Как указывается в [п. 39](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B1E86544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596741VF03O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 11 января 2007 г. "О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания", если закон предусматривает обязательное назначение дополнительного наказания, то неприменение этого дополнительного наказания может иметь место лишь при наличии условий, предусмотренных [ст. 64](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596540VF06O) УК РФ **(т.е. при наличии исключительных обстоятельств)**, и должно быть мотивировано в приговоре <1>.

--------------------------------

<1> БВС РФ. 2007. N 8.

Дополнительные и смешанные наказания при сложении их с основными исполняются самостоятельно ([ч. 2 ст. 71](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED5B6241VF02O) УК РФ).

В уголовно-исполнительном законодательстве принята другая классификация наказаний - по признаку **степени изоляции**. В нем выделяются наказания, связанные с изоляцией осужденного от общества (арест, лишение свободы, содержание в дисциплинарной воинской части) и не связанные с изоляцией осужденного от общества, т.е. все остальные виды наказаний (исключая смертную казнь). В свою очередь (но это уже не законодательная, а теоретическая классификация), наказания, не связанные с изоляцией осужденного от общества, делятся на наказания, связанные с обязательной трудовой деятельностью осужденного (обязательные работы, исправительные работы, принудительные работы), и не связанные с обязательной трудовой деятельностью осужденного (штраф; лишение права занимать определенные должности и заниматься определенной деятельностью; ограничение свободы; лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград).

В теории существуют и другие классификации наказаний. Наказания делят на общие (универсальные) и особенные (специальные). Эта классификация имеет важное практическое значение, поскольку она связана с дифференциацией назначения наказания. Деление наказаний на общие и особенные традиционно идет от Уложения о наказаниях уголовных и исправительных (1845 г.). Наказания, предусмотренные в [ст. 44](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596747VF0EO) УК РФ, также можно классифицировать на **общие** и **особенные**. Общие наказания применяются ко всем лицам, совершившим преступления, - штраф, лишение свободы на определенный срок. Правда, после изменений, внесенных в [УК](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E9997V003O) РФ Федеральными законами от 8 декабря 2003 г. [N 162-ФЗ](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B6EF6848D33D213A697E9997V003O) и от 7 декабря 2011 г. [N 420-ФЗ](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B1EB6448D03D213A697E9997V003O), лишение свободы на определенный срок перестало быть универсальным наказанием. Особенные наказания применяются только к определенным категориям граждан, совершивших преступления: ограничение по военной службе и содержание в дисциплинарной воинской части - к военнослужащим; лишение права занимать определенные должности - к должностным лицам; лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград - к лицам, имеющим соответствующие звания или государственные награды. Кроме того, есть наказания, для которых существуют ограничения в их назначении, связанные с характеристикой личности виновного. Например, смертная казнь и пожизненное лишение свободы не назначаются несовершеннолетним, женщинам, мужчинам, достигшим возраста 65 лет ([ч. 2 ст. 57](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596444VF0EO), [ч. 2 ст. 59](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596446VF05O) УК РФ). Ограничения в назначении существуют также для обязательных работ ([ч. 4 ст. 49](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED5B6548VF01O) УК РФ); исправительных работ ([ч. 5 ст. 50](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED5B6549VF04O) УК РФ); ограничения свободы ([ч. 6 ст. 53](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED5A6248VF07O) УК РФ); ареста ([ч. 2 ст. 54](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFEB51V603O) УК РФ); принудительных работ ([ч. 7 ст. 53.1](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233ABEAV50CO) УК РФ).

Наказания можно классифицировать и в зависимости от того, насколько полно **содержание наказания** фиксируется в статьях [общей части](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596640VF01O) Уголовного кодекса РФ (т.е. в нормах материального права). Здесь можно выделить срочные наказания (арест, лишение свободы), отбываемые в специализированных учреждениях, входящих в уголовно-исполнительную систему, подведомственную Минюсту России. Для этих наказаний в статьях [общей части](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596640VF01O) УК РФ обозначаются лишь общие рамки: арест заключается в содержании осужденного в условиях строгой изоляции от общества ([ст. 54](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596443VF02O) УК РФ); лишение свободы заключается в изоляции осужденного от общества путем направления его в исправительное учреждение [(ст. 56)](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596444VF05O). Установление же конкретного комплекса правоограничений для этих наказаний делегируется Уголовно-исполнительному [кодексу](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EC6346D63D213A697E9997V003O) РФ. Содержание наказания в виде содержания в дисциплинарной воинской части раскрывается только в Уголовно-исполнительном кодексе РФ [(гл. 20)](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EC6346D63D213A697E999703B6C33EA233AFED596F42VF03O).

И есть наказания, содержание которых определено в нормах [общей части](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596640VF01O) УК РФ: штраф; обязательные работы; исправительные работы; принудительные работы; ограничение свободы; ограничение по военной службе; лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью; лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград.

§ 2. Штраф

В соответствии со [ст. 44](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596748VF06O) УК РФ штраф является видом уголовного наказания, с которого начинается лестница наказаний <1>.

--------------------------------

<1> Напомним, что известный русский ученый-юрист Н.С. Таганцев называл систему наказаний, закрепленную в законе, лестницей наказаний (Таганцев Н.С. Русское уголовное право. Тула, 2001. Т. 2. Часть Общая. С. 124). Действительно, такая лестница облегчает выбор судом предусмотренных законодателем наказаний.

По уголовному праву России штраф является самым мягким видом наказания. Он назначается в качестве основного и в качестве дополнительного наказания. Уровень назначения штрафа, как показывает практика, в определенной мере находится в зависимости от социально-экономических условий жизни людей и их платежеспособности. Колебания количества назначаемых судами наказаний в виде штрафа обусловлены, например, в том числе и финансовыми кризисами, и дефолтами, и иными экономическими обстоятельствами. Выравнивание экономического положения в стране, как показывает практика, ведет и к увеличению числа назначения штрафов. Однако общая тенденция сокращения применения штрафа, назначаемого в качестве основного наказания, пока продолжает сохраняться. Это особенно четко прослеживается при рассмотрении удельного веса осужденных к штрафу в общем числе осужденных.

Иная картина возникает при рассмотрении практики назначения штрафа в качестве дополнительного наказания. Можно говорить о том, что четко прослеживается устойчивая тенденция роста числа назначаемых дополнительных наказаний в виде штрафа.

Учитывая сказанное, можно сделать вывод о том, что потенциальные возможности штрафа как вида уголовного наказания далеко еще не исчерпаны и заставляют искать пути повышения его эффективности в борьбе с преступностью.

Штраф является уголовным наказанием имущественного характера. Он представляет собой денежное взыскание с осужденного. В [ч. 1 ст. 46](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED5B6548VF07O) УК РФ прямо указано на то, что штраф есть денежное взыскание, назначаемое в пределах, предусмотренных [УК](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E9997V003O) РФ.

Исчисление размера штрафа может осуществляться в трех видах: в определенной сумме, в размере заработной платы или иного дохода осужденного, а также кратно при совершении ряда преступлений.

В соответствии с [ч. 2 ст. 46](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFEF51V606O) УК РФ штраф в определенной сумме устанавливается в размере от 5 тыс. до 5 млн. рублей, а в размере заработной платы или иного дохода осужденного может быть исчислен за период от двух недель до пяти лет.

Штраф в размере от пятисот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период свыше трех лет может назначаться только в случаях, специально предусмотренных соответствующими статьями [особенной части](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596343VF06O) настоящего Кодекса, за исключением случаев исчисления размера штрафа исходя из величины, кратной сумме коммерческого подкупа или взятки, или суммы незаконно перемещенных денежных средств и (или) стоимости денежных инструментов. В последнем случае штраф, исчисляемый исходя из величины, кратной сумме коммерческого подкупа или взятки, или суммы незаконно перемещенных денежных средств и (или) стоимости денежных инструментов устанавливается в размере до стократной суммы коммерческого подкупа или взятки, но не может быть менее двадцати пяти тысяч рублей и более пятисот миллионов рублей.

Следует иметь в виду, что под денежными инструментами в целях настоящей [статьи](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFEE5AV605O) понимаются дорожные чеки, векселя, чеки (банковские чеки), а также ценные бумаги в документарной форме, удостоверяющие обязательство эмитента (должника) по выплате денежных средств, в которых не указано лицо, которому осуществляется такая выплата.

К иным доходам следует относить доходы, подлежащие налогообложению в соответствии с действующим законодательством.

Штраф может назначаться и в качестве основного, и в качестве дополнительного наказания. Если за совершенное преступление штраф назначен в качестве основного наказания, то его нельзя назначить в качестве дополнительного наказания за это же преступление.

При назначении штрафа по совокупности преступлений за каждое из входящих в совокупность преступлений небольшой или средней тяжести суд может применить принцип поглощения менее строгого наказания более строгим. При применении принципа сложения наказаний окончательный размер штрафа назначается исходя из правил, установленных [ч. 2 ст. 69](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233ABEAV500O) УК РФ. Вместе с тем следует обратить внимание на то обстоятельство, что [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EC6346D63D213A697E999703B6C33EA233AFED586748VF03O) и [3 ст. 32](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EC6346D63D213A697E999703B6C33EA233AFED586542VF04O) УИК РФ предусмотрен различный порядок исполнения основного наказания и дополнительного наказания в виде штрафа. Исходя из этого при назначении наказания по совокупности преступлений не допускается сложение сумм штрафа, назначенного в качестве основного вида наказания за одно из совершенных лицом преступлений, и штрафа в качестве дополнительного вида наказания за другое преступление.

Штраф в размере от пятисот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период свыше трех лет может назначаться только в случаях, специально предусмотренных соответствующими статьями [особенной части](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596343VF06O) УК РФ. В качестве дополнительного наказания штраф также может назначаться только в случаях, предусмотренных соответствующими статьями [особенной части](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596343VF06O) УК РФ.

Размер заработной платы или иного дохода осужденного при назначении наказания в виде штрафа подлежит исчислению на момент вынесения приговора.

В приговоре должны быть указаны размер денежной суммы, подлежащей взысканию с осужденного, или количество недель, месяцев, лет, или кратность суммы штрафа. При этом размер заработной платы или иного дохода осужденного, а также стоимость предмета взятки или коммерческого подкупа должны быть документально подтверждены. Казалось бы, предельно простое правило, и тем не менее на практике оно достаточно часто нарушается.

Необходимо уяснить, что законодатель называет минимальные и максимальные пределы штрафа. При его назначении в каждом конкретном случае должна быть учтена тяжесть содеянного, характер и степень общественной опасности совершенного преступления, имущественное положение осужденного и его семьи.

Минимальный размер штрафа, назначенный за совершенное преступление, в том числе с применением положений [статьи 64](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596540VF06O) УК РФ, не может быть ниже пяти тысяч рублей, а при его назначении в размере заработной платы или иного дохода осужденного - за период менее двух недель ([ч. 2 ст. 46](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFEF51V606O) УК РФ). Минимальный размер штрафа, назначенный несовершеннолетним, не может быть ниже одной тысячи рублей либо размера заработной платы или иного дохода несовершеннолетнего, осужденного за период менее двух недель ([ч. 2 ст. 88](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED5B6243VF07O) УК РФ).

В соответствии с [ч. 3 ст. 46](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233ABE8V500O) УК РФ штраф может быть назначен как в полном размере, так и с рассрочкой его выплаты до трех лет. При этом решение должно быть мотивировано в приговоре с указанием конкретных сроков выплат частями и суммы (размеры) выплат в пределах установленного судом срока рассрочки ([ч. 3 ст. 46](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233ABE8V500O), [ст. 31](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596742VF06O) УК РФ). При назначении наказания применение отсрочки штрафа законом не предусматривается.

Применение отсрочки выплаты штрафа, а также и его рассрочки в соответствии с [ч. 2 ст. 31](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EC6346D63D213A697E999703B6C33EA233AFED586546VF0EO) УИК РФ и на основании [ч. 2 ст. 398](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6542D73D213A697E999703B6C33EA233A9EAV501O) УПК РФ возможно на стадии исполнения приговора.

В соответствии с уголовно-исполнительным законодательством ([ст. 31](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EC6346D63D213A697E999703B6C33EA233AFED586747VF0FO) УИК РФ) осужденный к штрафу без рассрочки выплаты обязан уплатить штраф в течение 30 дней со дня вступления приговора суда в законную силу. При отсутствии возможности единовременной уплаты штрафа суд по ходатайству осужденного и заключению судебного пристава-исполнителя может рассрочить уплату штрафа на срок до 3 лет.

В соответствии с [ч. 2 ст. 88](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED5B6243VF07O) УК РФ штраф несовершеннолетним может быть назначен:

- в размере от 1 тыс. до 50 тыс. рублей;

- в размере заработной платы или иного дохода несовершеннолетнего осужденного за период от 2 недель до 6 месяцев.

Штраф назначается как при наличии у несовершеннолетнего осужденного самостоятельного заработка или имущества, на которое может быть обращено взыскание, так и при отсутствии таковых. По решению суда штраф, назначенный несовершеннолетнему осужденному, может взыскиваться с его родителей или иных законных представителей с их согласия. Подробнее вопрос о назначении штрафа несовершеннолетним будет [рассмотрен в гл. 20](#Par2910).

Важно учитывать, что вопрос о назначении размеров штрафа нашел отражение в [Постановлении](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B1E86544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596641VF04O) Пленума Верховного Суда РФ от 11 января 2007 г. N 2 "О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания", где рекомендуется при назначении штрафа определять его размер с учетом тяжести совершенного преступления, имущественного положения осужденного и его семьи, а также с учетом возможности получения осужденным заработной платы или иного дохода.

Вопрос о штрафе актуален не только при постановлении приговора, но также и в случаях замены штрафа другим наказанием при злостном уклонении от его уплаты. В этом случае законодатель предусмотрел замену штрафа, назначенного в качестве основного наказания, за исключением лишения свободы. Здесь следует обратить внимание на то, что [ч. 5 ст. 46](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFEF5EV606O) УК РФ в новой редакции устанавливает возможность замены штрафа иным видом наказания, за исключением лишения свободы. При этом в отличие от ранее действовавшей редакции, допускавшей замену штрафа наказанием только в пределах санкции соответствующей статьи [особенной части](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596343VF06O) УК РФ, новая норма не содержит такого ограничения. Следовательно, штраф в случае злостного уклонения от его уплаты может быть заменен любым другим видом наказания, предусмотренным [ст. 44](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596747VF0EO) УК РФ, за исключением лишения свободы.

Следует также обратить внимание и на то обстоятельство, что законодателем не устанавливаются пропорции штрафа и других видов наказания. Поэтому при замене штрафа иным видом наказания размер последнего ограничивается только санкцией статьи [особенной части](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596343VF06O) УК РФ.

Вместе с тем закон содержит и особое правило замены в случае злостного уклонения от уплаты штрафа, назначенного в качестве основного наказания, при его назначении в размере, исчисляемом исходя из величины, кратной стоимости предмета или сумме коммерческого подкупа или взятки. В этом случае штраф заменяется наказанием в пределах санкции, предусмотренной соответствующей статьей [особенной части](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596343VF06O) УК РФ. При этом назначенное наказание не может быть условным. И еще одна особенность. По смыслу [ч. 5 ст. 46](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFEF5EV606O) УК РФ, на осужденных к наказанию в виде штрафа за преступления, предусмотренные [ст. ст. 204](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AAE8V509O), [290](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AAEBV50FO), [291](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AAE5V50DO), [291.1](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AAE4V501O) УК РФ, не распространяется положение о невозможности замены штрафа лишением свободы. Таким образом, в отношении этих лиц замена штрафа лишением свободы возможна.

Злостно уклоняющимся от уплаты штрафа в соответствии со [ст. 32](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EC6346D63D213A697E999703B6C33EA233AFED586748VF04O) УИК РФ признается осужденный, не уплативший штраф либо часть штрафа в установленный [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EC6346D63D213A697E999703B6C33EA233AFED586747VF0FO) и [3 ст. 31](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EC6346D63D213A697E999703B6C33EA233AFED586748VF07O) УИК РФ срок.

Замена штрафа, назначенного в качестве дополнительного наказания, не производится. Дополнительные наказания нельзя заменять основными. Они исполняются самостоятельно. Поэтому в отношении осужденного, злостно уклоняющегося от уплаты штрафа, назначенного в качестве дополнительного наказания, судебный пристав-исполнитель производит взыскание штрафа в принудительном порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации (например, имущество осужденного может быть описано и реализовано, а суммы, полученные от его реализации, зачтены в счет уплаты штрафа).

§ 3. Лишение права занимать определенные должности

или заниматься определенной деятельностью

В соответствии со [ст. 47](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596440VF03O) УК РФ лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью назначается как в качестве основного, так и в качестве дополнительного наказания. По своему содержанию и в роли основного и дополнительного видов наказания его суть выражается в ограничении трудовых прав осужденных. Реализация данных ограничений, как следствие, зачастую приводит к уменьшению размеров заработной платы или иного дохода осужденного, а также воздействует на его социальное положение. В этом прежде всего просматривается карательная сторона рассматриваемого вида наказания и еще раз подтверждается известное положение теории уголовного права о том, что лицо, совершившее преступление, должно претерпевать лишения личного или имущественного характера, а возможно, и их сочетание, определяемое в каждом конкретном случае в точном соответствии с законом.

Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью состоит в запрещении занимать должности на государственной службе, в органах местного самоуправления либо заниматься определенной профессиональной или иной деятельностью.

Государственную службу Российской Федерации можно определить как профессиональную служебную деятельность граждан Российской Федерации на должностях государственной службы Российской Федерации по обеспечению исполнения полномочий федеральных государственных органов, государственных органов субъектов Российской Федерации, лиц, замещающих государственные должности Российской Федерации, и лиц, замещающих государственные должности субъектов Российской Федерации (включая нахождение в кадровом резерве и другие случаи).

Местное самоуправление в Российской Федерации представляет собой форму осуществления народом своей власти, обеспечивающей в пределах, установленных [Конституцией](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E02ABCEA644A876A236B3C70V90CO) РФ, федеральными законами, а в случаях, установленных федеральными законами, - законами субъектов Российской Федерации, самостоятельное и под свою ответственность решение населением непосредственно и (или) через органы местного самоуправления вопросов местного значения, исходя из интересов населения с учетом исторических и иных местных традиций. Виды органов местного самоуправления могут быть разнообразны и устанавливаются в соответствии с законодательством Российской Федерации.

К профессиональной деятельности относят деятельность, осуществляемую на постоянной основе за определенное вознаграждение или с целью извлечения прибыли. Иной деятельностью является любая другая деятельность, не относящаяся к источникам существования, а удовлетворяющая иные потребности личности, например охота, рыбалка, вождение автомобиля и т.д. Следует иметь в виду, что одна и та же по характеру деятельность в зависимости от обстоятельств может быть и профессиональной, и иной. Так, охотой можно заниматься в качестве любителя и в качестве профессионала.

Рассматриваемый вид наказания составляют два самостоятельных карательных элемента: лишение права занимать определенные должности и лишение права заниматься определенной деятельностью.

Лишение права занимать определенные должности состоит в запрещении занимать должности на государственной службе, а также в органах местного самоуправления. Указанный запрет не распространяется на занятие должностей в общественных, коммерческих и иных негосударственных организациях.

Однако данное наказание не предполагает запрет занимать какую-либо конкретную должность (например, главы органа местного самоуправления, начальника штаба воинской части). Поэтому в приговоре должен быть указан не перечень, а определенная конкретными признаками категория должностей, на которую распространяется запрет (например, должности, связанные с осуществлением функций представителя власти либо организационно-распорядительных или административно-хозяйственных полномочий).

Лишение же права заниматься определенной деятельностью распространяется как на профессиональную (вне зависимости от того, где трудится виновный - в государственном или негосударственном секторе), так и иную деятельность гражданина. Этот вид наказания состоит в запрете на занятие профессиональной или иной деятельностью лицом, совершившим преступление, характер которого связан с этой деятельностью (например, педагогической, врачебной деятельностью, управлением транспортом, охотой).

При назначении наказания в виде лишения права заниматься определенной деятельностью в приговоре должен быть конкретизирован вид такой деятельности. Если при назначении в качестве дополнительного вида наказания лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью судом первой или апелляционной инстанции неточно указаны должности или виды деятельности, то суд вышестоящей инстанции вправе внести в приговор соответствующие уточнения, если это не ухудшает положения осужденного.

То обстоятельство, что к моменту вынесения приговора лицо не занимало определенной должности или не занималось определенной деятельностью, не лишает суд права назначить данное наказание. Предусмотренные [ст. 47](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596440VF03O) УК РФ виды наказаний могут быть назначены и тем лицам, которые выполняли соответствующие служебные обязанности временно, по приказу или распоряжению вышестоящего уполномоченного лица либо к моменту постановления приговора уже не занимали должности и не занимались деятельностью, с которыми были связаны совершенные преступления.

Назначение наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью в зависимости от ситуации влечет за собой:

1) увольнение осужденного с той должности, занимать которую ему запрещено судом;

2) запрещение занимать такую же должность на государственной службе или в органах местного самоуправления;

3) запрещение заниматься определенной деятельностью.

Как видно из сказанного, лишение права заниматься определенной деятельностью выражается в запрещении заниматься такой деятельностью прежде всего профессионально. Однако следует подчеркнуть, что данный запрет распространяется в полном объеме и на деятельность вне рамок профессии. Например, на управление личным транспортом в случаях лишения права управления транспортными средствами. Требования приговора о лишении права заниматься определенной деятельностью обязательны для органов, правомочных аннулировать разрешение на занятие соответствующей деятельностью. Указанные органы обязаны аннулировать разрешение на занятие той деятельностью, которая запрещена осужденному, изъять соответствующий документ, предоставляющий данному лицу право заниматься указанной деятельностью.

Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью в соответствии с [ч. 2 ст. 47](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED5A6549VF05O) УК РФ назначается в качестве основного вида наказания на срок от одного года до пяти лет, а в качестве дополнительного - на срок от шести месяцев до трех лет. В случаях же, специально предусмотренных соответствующими статьями [УК](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E9997V003O) РФ, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью устанавливается на срок до двадцати лет в качестве дополнительного вида наказания. Такое наказание, например, предусмотрено санкцией [ч. 4 ст. 134](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED5A6148VF03O) УК РФ за половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста.

Рассматриваемое наказание может быть назначено как основное, если оно предусмотрено в соответствующих статьях [особенной части](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596343VF06O) УК РФ. В качестве дополнительного наказания оно может назначаться в качестве дополнительного наказания даже в тех случаях, когда оно не предусмотрено в санкциях [особенной части](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596343VF06O) УК в качестве наказания за соответствующее преступление. Суд, принимая такое решение, руководствуется тем, что характер и степень общественной опасности совершенного преступления и личность виновного делают невозможным сохранение за ним права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью.

Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью не может быть применено в качестве дополнительного наказания, если это наказание предусмотрено санкцией статьи [особенной части](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596343VF06O) УК РФ как один из основных видов наказания.

В случае назначения рассматриваемого вида наказания в качестве дополнительного к обязательным работам, исправительным работам, ограничению свободы, а также при условном осуждении его срок исчисляется с момента вступления приговора в законную силу. Если же лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью назначается в качестве дополнительного вида наказания к аресту, содержанию в дисциплинарной воинской части, принудительным работам, лишению свободы, оно распространяется на все время указанных основных видов наказаний, но при этом его срок исчисляется с момента их отбытия.

Наказание в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, назначенное в качестве как основного, так и дополнительного видов наказаний к штрафу, обязательным работам или исправительным работам, ограничению свободы, а также при условном осуждении исполняют уголовно-исполнительные инспекции по месту жительства (работы) осужденных.

Указанное наказание, назначенное в качестве дополнительного вида наказания к аресту, содержанию в дисциплинарной воинской части, принудительным работам или лишению свободы, исполняют учреждения и органы, исполняющие основные виды наказаний, а после отбытия основного вида наказания уголовно-исполнительные инспекции по месту жительства (работы) осужденных.

Уголовно-исполнительные инспекции ведут учет осужденных; контролируют соблюдение осужденными предусмотренного приговором суда запрета занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью; проверяют исполнение требований приговора администрацией организаций, в которых работают осужденные, а также органами, правомочными аннулировать разрешение на занятие определенной деятельностью, запрещенной осужденным; организуют проведение с осужденными воспитательной работы.

Требования приговора о лишении права заниматься определенной деятельностью обязательны для органов, правомочных аннулировать разрешение на занятие соответствующей деятельностью.

Указанные органы не позднее 3 дней после получения копии приговора суда и извещения уголовно-исполнительной инспекции обязаны аннулировать разрешение на занятие той деятельностью, которая запрещена осужденному, изъять соответствующий документ, предоставляющий данному лицу право заниматься указанной деятельностью, и направить сообщение об этом в уголовно-исполнительную инспекцию.

Представители власти, государственные служащие, служащие органов местного самоуправления, служащие государственных или муниципальных учреждений, коммерческих или иных организаций, злостно не исполняющие вступившие в законную силу приговор суда, решение суда или иной судебный акт о лишении права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, а также осужденные, нарушающие требования приговора, несут ответственность в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

§ 4. Лишение специального, воинского или почетного звания,

классного чина и государственных наград

Данный вид наказания согласно [ст. 48](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596440VF0EO) УК РФ назначается судом при осуждении за совершение тяжкого или особо тяжкого преступления в качестве дополнительного наказания. Необходимо обратить особое внимание на то, что санкции статей [особенной части](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596343VF06O) УК РФ этот вид наказания не предусматривают. При назначении данного наказания суд обязан всесторонне изучить личность виновного и прийти к однозначному выводу о необходимости назначения дополнительного наказания в виде лишения специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград.

Исчерпывающий перечень специальных званий закрепляется в законах и иных нормативных правовых актах, регламентирующих деятельность органов внутренних дел, таможенной, налоговой, дипломатической служб. Специальные звания работников предусматриваются также на железнодорожном, морском и воздушном транспорте. Перечень воинских званий закреплен в Федеральном [законе](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EC6241D33D213A697E9997V003O) от 27 мая 1998 г. "О статусе военнослужащих" с последующими изменениями и дополнениями.

Почетными считаются звания, которые присваиваются гражданам в целях поощрения их деятельности. При этом учитываются их заслуги, профессионализм, опыт, общественная активность и др. Это такие звания, как "заслуженный деятель науки Российской Федерации", "заслуженный юрист Российской Федерации", "заслуженный работник органов внутренних дел Российской Федерации" и др.

Суд вправе принять мотивированное решение о применении как одного, так и нескольких указанных в [статье 48](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596440VF0EO) УК РФ правоограничений (например, при наличии у осужденного воинского звания и государственных наград).

При изменении судом кассационной инстанции квалификации содеянного лицом с тяжкого или особо тяжкого преступления на преступление средней или небольшой тяжести назначенное на основании [статьи 48](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596440VF0EO) УК РФ дополнительное наказание в виде лишения специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград не назначается <1>.

--------------------------------

<1> См.: [п. 15](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B4E56848D93D213A697E999703B6C33EA233AFED596644VF07O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 октября 2009 г. N 20 "О некоторых вопросах судебной практики назначения и исполнения уголовного наказания" // БВС РФ. 2010. N 1.

Суд, вынесший приговор о лишении осужденного специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград, после вступления его в законную силу направляет копию приговора должностному лицу, присвоившему осужденному звание, классный чин или наградившему его государственной наградой.

Должностное лицо в установленном порядке вносит в соответствующие документы запись о лишении осужденного специального, воинского или почетного звания, классного чина или государственных наград, а также принимает меры по лишению его прав и льгот, предусмотренных для лиц, имеющих соответствующие звание, чин или награды.

Должностное лицо в течение 1 месяца со дня получения копии приговора сообщает в суд, вынесший приговор, о его исполнении.

§ 5. Обязательные работы

Среди видов наказаний, содержащихся в ст. 44 УК РФ, есть наказание, именуемое обязательными работами [(п. "г")](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596748VF03O). Оно занимает место между лишением специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград [(п. "в")](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596748VF04O), применяемым только в качестве дополнительного, и исправительными работами [(п. "д")](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596748VF02O), применяемыми только в качестве основного вида наказания.

Таким образом, исправительные работы - более строгое наказание, чем обязательные работы. В свою очередь, обязательные работы по сравнению с лишением специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград [(п. "в")](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596748VF04O), а также лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью и штрафом являются более строгим видом наказания.

Следует подчеркнуть, что обязательные работы - сравнительно новый для России вид наказания, предусмотренный [ст. 49](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596441VF06O) УК РФ и применяемый только в качестве основного вида наказания ([ч. 1 ст. 45](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233ABE8V501O) УК РФ). Содержание этого вида наказания определено в [ч. 1 ст. 49](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED5B6548VF03O) УК РФ и заключается в выполнении осужденным в свободное от основной работы или учебы время бесплатных общественно полезных работ, вид которых и объекты, на которых они отбываются, определяются органами местного самоуправления по согласованию с уголовно-исполнительными инспекциями. На основании [ч. 2 ст. 49](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233ABEBV50BO) УК РФ сроки наказания установлены в пределах от 60 до 480 часов и отбываются не свыше 4 часов в день. Срок обязательных работ исчисляется в часах, в течение которых осужденный отбывал обязательные работы.

При рассмотрении данного вопроса и далее вопросов о наказаниях, при отбывании которых осужденные обязаны трудиться, следует сразу оговориться, что данный труд не является принудительным или обязательным трудом, запрещенным Конвенцией Международной организации труда N 29 о принудительном или обязательном труде (Женева, 10 июня 1930 г.) <1>, где в [ст. 2](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B6ED6644D83D213A697E999703B6C33EA233AFED596641VF02O) из понятий "принудительного" или "обязательного труда" исключается, в частности, всякая работа или служба, требуемая от какого-либо лица вследствие приговора, вынесенного решением судебного органа, при условии, что эта работа или служба будет производиться под надзором и контролем государственных властей и что указанное лицо не будет уступлено или передано в распоряжение частных лиц, компаний или обществ.

--------------------------------

<1> Ведомости Верховного Совета СССР от 2 июля 1956 г. N 13. Ст. 279.

Время обязательных работ, как отмечалось, не может превышать 4 часов в выходные дни и в дни, когда осужденный не занят на основной работе, службе или учебе; в рабочие дни - 2 часов после окончания работы, службы или учебы, а с согласия осужденного - 4 часов. Время обязательных работ в течение недели, как правило, не может быть менее 12 часов. При наличии уважительных причин уголовно-исполнительная инспекция вправе разрешить осужденному проработать в течение недели меньшее количество часов.

Осужденные к обязательным работам обязаны соблюдать правила внутреннего распорядка организаций, в которых они отбывают обязательные работы, добросовестно относиться к труду; работать на определяемых для них объектах и отработать установленный судом срок обязательных работ; ставить в известность уголовно-исполнительную инспекцию об изменении места жительства, а также являться по ее вызову.

Закон предусматривает и ответственность за злостное уклонение осужденного от отбывания обязательных работ ([ч. 3 ст. 49](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233ABEBV50AO) УК РФ).

Злостно уклоняющимся от отбывания обязательных работ признается осужденный:

а) более двух раз в течение месяца не вышедший на обязательные работы без уважительных причин;

б) более двух раз в течение месяца нарушивший трудовую дисциплину;

в) скрывшийся в целях уклонения от отбывания наказания.

В случае злостного уклонения от отбывания обязательных работ они заменяются принудительными работами или лишением свободы. При этом время, в течение которого осужденный отбывал обязательные работы, учитывается при определении срока принудительных работ или лишения свободы из расчета один день принудительных работ или один день лишения свободы за восемь часов обязательных работ.

Согласно [ч. 3 ст. 88](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596245VF04O) УК РФ обязательные работы, назначаемые несовершеннолетним осужденным, имеют несколько иные пределы: они назначаются на срок от 40 до 160 часов и заключаются в выполнении посильных для несовершеннолетних работ. Выполняются они также в свободное от учебы или основной работы время. Продолжительность их для осужденных в возрасте до 15 лет не может превышать 2 часов в день, для лиц в возрасте от 15 до 16 лет не может превышать 3 часов в день.

Обязательные работы имеют и другие ограничения в применении. На основании [ч. 4 ст. 49](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED5B6548VF01O) УК РФ обязательные работы не назначаются лицам, признанным инвалидами 1-й группы, беременным женщинам, женщинам, имеющим детей в возрасте до 3 лет, военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, а также военнослужащим, проходящим военную службу по контракту на воинских должностях рядового и сержантского состава, если они на момент вынесения судом приговора не отслужили установленного законом срока службы по призыву.

Согласно [ч. 1 ст. 25](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EC6346D63D213A697E999703B6C33EA233AFED586546VF04O) УИК РФ исполнение уголовного наказания в виде обязательных работ возлагается на уголовно-исполнительные инспекции по месту жительства осужденных на объектах, определяемых органом местного самоуправления по согласованию с уголовно-исполнительными инспекциями.

Уголовно-исполнительные инспекции ведут учет осужденных; разъясняют им порядок и условия отбывания наказания; согласовывают с органами местного самоуправления перечень объектов, на которых осужденные отбывают обязательные работы; контролируют поведение осужденных; ведут суммарный учет отработанного осужденными времени.

Как уже было отмечено, [ст. 49](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED5B6548VF03O) УК РФ говорит, что органы местного самоуправления определяют вид бесплатных общественно полезных работ. Таким образом, по смыслу названной [статьи](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED5B6548VF03O) органы местного самоуправления определяют и организации, где будут работать осужденные к обязательным работам. Виды и места обязательных работ должны закрепляться актом местной администрации. Аналогичная акция может быть осуществлена также и на договорной основе органами местного самоуправления с организациями, где предполагается использовать труд осужденных к обязательным работам, по согласованию с уголовно-исполнительными инспекциями.

Обязанности администрации организаций, в которых осужденные будут отбывать обязательные работы, сформулированы и закреплены в [ст. 28](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EC6346D63D213A697E999703B6C33EA233AFED596744VF06O) УИК РФ. На администрацию организаций возлагается контроль за выполнением осужденными определенных для них работ, уведомление уголовно-исполнительной инспекции о количестве проработанных часов или об уклонении осужденных от отбывания наказания.

Таковы основные положения, дающие общее представление об обязательных работах как новом виде уголовного наказания.

§ 6. Исправительные работы

Исправительные работы - более строгий вид наказания, чем обязательные работы, и назначаются только в качестве основного вида наказания. Согласно [ч. 1 ст. 50](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233ABEBV50DO) УК РФ исправительные работы назначаются осужденному, имеющему основное место работы, а равно не имеющему его. Осужденный, имеющий основное место работы, отбывает исправительные работы по основному месту работы. Осужденный, не имеющий основного места работы, отбывает исправительные работы в местах, определяемых органами местного самоуправления по согласованию с уголовно-исполнительными инспекциями, но в районе места жительства осужденного (реализация одного из пенитенциарных принципов: исполнение наказания по месту жительства осужденного). Исправительные работы назначаются на срок от двух месяцев до двух лет ([ч. 2 ст. 50](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED5B6549VF07O) УК РФ). Из заработной платы осужденного к исправительным работам производятся удержания в доход государства в размере, установленном приговором суда, в пределах от 5 до 20%.

Исправительные работы не назначаются инвалидам 1-й группы, беременным женщинам и женщинам, имеющим детей в возрасте до 3 лет; военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, военнослужащим, проходящим военную службу по контракту на должностях рядового и сержантского состава, если они на момент вынесения судом приговора не отслужили установленного срока службы по призыву ([ч. 5 ст. 50](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED5B6549VF04O) УК РФ).

Данный вид уголовного наказания без лишения осужденного свободы имеет богатую историю. Не рассматривая этот вопрос подробно, отметим лишь, что до введения в действие нового Уголовного [кодекса](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E9997V003O) РФ с 1 января 1997 г. исправительные работы в законодательстве и на практике были двух видов: исправительные работы по месту работы осужденного и, второй вид, по месту, указанному органом, ведающим исполнением приговора. После введения в действие [УК](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B6EC6845D93D213A697E999703B6C33EA233AFED5B6548VF0EO) РФ исправительные работы оставались только одного вида и назначались лицам, не имеющим работу.

В настоящее время исправительные работы вновь могут назначаться и тем, кто имеет постоянное место работы, и тем, у кого оно отсутствует. В этой связи в резолютивной части приговора при назначении исправительных работ должен быть указан вид их отбывания (как и вид места отбывания лишения свободы). Этот вопрос определяет сущностное содержание наказания и поэтому специально предусмотрен в [ст. 50](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED5B6548VF00O) УК РФ.

Содержание исправительных работ заключается в обязанности трудоспособного лица трудоустроиться в местах, определяемых органом местного самоуправления по согласованию с органом, исполняющим наказание, но в районе места жительства осужденного и отбывании лицом определенного в приговоре суда срока по месту работы, а также в удержании в доход государства от пяти до двадцати процентов из заработка осужденного ([ч. 3 ст. 50](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED5A6548VF05O) УК РФ).

Для осужденных, имеющих постоянное место работы, обязанность трудоустроиться, естественно, отсутствует. Они отбывают наказание по месту работы, если суд назначит им именно этот вид исправительных работ.

В период отбывания наказания осужденный ограничивается и в ряде иных прав. Например, в период отбывания исправительных работ осужденным запрещается увольнение с работы по собственному желанию без разрешения в письменной форме уголовно-исполнительной инспекции, ежегодный оплачиваемый отпуск продолжительностью 18 рабочих дней предоставляется администрацией организации, в которой работает осужденный, по согласованию с уголовно-исполнительной инспекцией и т.д.

Именно в указанных ограничениях и заключается карательное содержание исправительных работ.

Следует иметь в виду, что при производстве удержаний учитывается и размер денежной части заработной платы, и размер натуральной оплаты труда, если таковая имеется. Однако удержания не производятся из пособий социального страхования и социального обеспечения, за исключением пособий по безработице. Не удерживаются также денежные средства из командировочных расходов и компенсаций за неиспользованный отпуск.

Осужденные к исправительным работам могут отбывать наказание на предприятиях, в учреждениях и организациях любой формы собственности (государственной, муниципальной, кооперативной, частной). Исполняются исправительные работы уголовно-исполнительными инспекциями. Они ведут учет осужденных; разъясняют порядок и условия отбывания наказания; контролируют соблюдение условий отбывания наказания осужденными и исполнение требований приговора администрацией организаций, в которых работают осужденные; проводят с осужденными воспитательную работу; с участием сотрудников милиции в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации, контролируют поведение осужденных; обращаются в органы местного самоуправления по вопросу изменения места отбывания осужденными исправительных работ; принимают решение о приводе осужденных, не являющихся по вызову или на регистрацию без уважительных причин; проводят первоначальные мероприятия по розыску осужденных; готовят и передают в соответствующую службу материалы об осужденных, местонахождение которых неизвестно. Определенные обязанности закон возлагает и на администрацию учреждений и организаций, где работают осужденные.

Поскольку исправительные работы предполагают обязанность осужденного трудиться, они не могут быть назначены лицам, признанным инвалидами первой группы, беременным женщинам, женщинам, имеющим детей в возрасте до трех лет, военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, а также военнослужащим, проходящим военную службу по контракту на воинских должностях рядового и сержантского состава, если они на момент вынесения судом приговора не отслужили установленного законом срока службы по призыву.

Осужденные к обязательным работам обязаны: соблюдать правила внутреннего распорядка организаций, в которых они отбывают обязательные работы, добросовестно относиться к труду; работать на определяемых для них объектах и отработать установленный судом срок обязательных работ; ставить в известность уголовно-исполнительную инспекцию об изменении места жительства, а также являться по ее вызову.

При назначении наказания по совокупности преступлений, за каждое из которых назначены исправительные работы, при применении принципа полного или частичного сложения наказаний сложению подлежат только сроки исправительных работ.

При назначении наказания в виде исправительных работ по совокупности преступлений сложение процентов удержаний из заработной платы не допускается.

При назначении наказания в виде исправительных работ по нескольким приговорам могут присоединяться лишь сроки исправительных работ. В этих случаях, назначив за последнее преступление наказание в виде исправительных работ с удержанием из заработной платы определенного процента в доход государства, суд полностью или частично присоединяет к назначенному по последнему приговору наказанию неотбытый срок исправительных работ по предыдущему приговору, оставляя для присоединяемого срока прежний размер удержаний.

В случае злостного уклонения осужденного от отбывания исправительных работ суд может заменить неотбытое наказание принудительными работами или лишением свободы из расчета один день принудительных работ или один день лишения свободы за три дня исправительных работ.

Злостно уклоняющимся от отбывания исправительных работ признается осужденный, допустивший повторное нарушение порядка и условий отбывания наказания после объявления ему предупреждения в письменной форме за любое из следующих нарушений:

а) неявка на работу без уважительных причин в течение 5 дней со дня получения предписания уголовно-исполнительной инспекции;

б) неявка в уголовно-исполнительную инспекцию без уважительных причин;

в) прогул или появление на работе в состоянии алкогольного, наркотического или токсического опьянения, а также скрывшийся с места жительства осужденный, местонахождение которого неизвестно.

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 законом для зачета неотработанных дней в срок наказания, отбывание исправительных работ продолжается до полной отработки осужденным положенного количества рабочих дней.

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

В срок наказания не засчитываются время, в течение которого осужденный не работал; время болезни, вызванной алкогольным, наркотическим или токсическим опьянением или действиями, связанными с ним; время отбывания административного наказания в виде ареста, а также время содержания под домашним арестом или под стражей в порядке меры пресечения по другому делу в период отбывания наказания.

§ 7. Ограничение по военной службе

Ограничение по военной службе назначается только осужденным военнослужащим, проходящим военную службу по контракту. Военнослужащим, проходящим воинскую службу по призыву, ограничение по военной службе не назначается.

На основании [Положения](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6741D93D213A697E999703B6C33EA233AFED586445VF07O) о порядке прохождения военной службы лицами, проходящими службу по контракту, признаются граждане России, как мужчины, так и женщины, заключившие письменный договор с федеральным органом исполнительной власти о военной службе на определенный срок <1>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1999. N 38. Ст. 4534; 2000. N 27. Ст. 2819.

Ограничение по военной службе назначается в случаях:

1) когда в санкции статьи [особенной части](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596343VF06O) УК РФ, по которой квалифицируется преступление против военной службы, предусмотрено наказание в виде ограничения по военной службе;

2) когда ограничение по военной службе в соответствии с [ч. 1 ст. 51](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596442VF06O) УК РФ назначается вместо исправительных работ.

В содержании наказания в виде ограничения по военной службе и содержании наказания в виде исправительных работ имеются некоторые общие черты. Однако это самостоятельные виды наказания, назначаемые различным субъектам и при различных условиях. Ограничение по военной службе назначается на срок от 3 месяцев до 2 лет, в то время как исправительные работы назначаются, напомним, на срок от 2 месяцев до 2 лет. Кроме того, особенностями ограничения по военной службе являются следующие обстоятельства:

1) продолжение осужденным военной службы на прежнем месте службы, но уже на принудительной основе;

2) удержание в доход государства из денежного довольствия осужденного военнослужащего сумм, установленных приговором суда, но не превышающих 20%. Денежное довольствие состоит из месячного оклада по занимаемой воинской должности и месячного оклада в соответствии с воинским званием, а также иных месячных надбавок и выплат;

3) исключение возможности повышения в должности и воинском звании. Срок наказания не засчитывается в срок выслуги лет для присвоения очередного воинского звания.

Таким образом, карательное содержания наказания в виде ограничения по военной службе состоит: в денежных удержаниях, т.е. ограничении материальных благ осужденного, запрете повышения в должности и воинском звании, что влияет на социальный статус осужденного и опять же ограничивает возможность получения дополнительных материальных благ, а также в запрете зачета срока наказания в срок выслуги лет для присвоения очередного воинского звания, что опять же оказывает воздействие на возможность повышения социального статуса и материальных доходов.

§ 8. Ограничение свободы

Ограничение свободы в действующем варианте введено в [УК](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED5A6247VF03O) РФ Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B6EF6949D33D213A697E999703B6C33EA233AFED596641VF0FO) от 27 декабря 2009 г. N 377-ФЗ и является новым наказанием, альтернативным лишению свободы. Его содержание в соответствии со [ст. 53](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFEF5EV605O) УК РФ состоит в установлении судом осужденному ряда правоограничений, например таких, как не уходить из дома (квартиры, иного жилища) в определенное время суток, не посещать определенные места, расположенные в пределах территории соответствующего муниципального образования, не выезжать за пределы территории соответствующего муниципального образования, не посещать места проведения массовых и иных мероприятий и т.п. без согласия специализированного государственного органа, осуществляющего надзор за отбыванием осужденными наказания в виде ограничения свободы. Таким специализированным органом является уголовно-исполнительная инспекция.

При назначении наказания суд возлагает на осужденного обязанность являться в уголовно-исполнительную инспекцию от одного до четырех раз в месяц для регистрации. Данная обязанность возлагается на осужденного в обязательном порядке, а на усмотрение суда в данном отношении остается только установление числа явок.

К числу обязательных ограничений законом отнесены и ограничения на изменение места жительства или пребывания без согласия указанного специализированного государственного органа, а также на выезд за пределы территории соответствующего муниципального образования.

За исключением обязательных ограничений, все остальные устанавливаются по усмотрению суда с учетом их воздействия на исправление конкретного осужденного. Это может быть вся совокупность ограничений или ее отдельная часть.

Ограничение свободы может назначаться и в качестве основного, и в качестве дополнительного наказания. Как основное наказание ограничение свободы назначается на срок от двух месяцев до четырех лет за преступления небольшой тяжести и преступления средней тяжести. За тяжкие и особо тяжкие преступления ограничение свободы в качестве основного наказания назначаться не может. Это обусловлено сравнительной мягкостью рассматриваемого вида наказания. В качестве дополнительного вида наказания ограничение свободы назначается на срок от шести месяцев до двух лет и только в случаях, предусмотренных соответствующими статьями [особенной части](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596343VF06O) УК РФ. По действующему [УК](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E9997V003O) РФ ограничение свободы назначается в качестве дополнительного наказания лишь к лишению свободы.

Срок ограничения свободы, назначенного в качестве основного вида наказания, исчисляется со дня постановки осужденного на учет уголовно-исполнительной инспекцией. При назначении ограничения свободы в качестве дополнительного вида наказания, а также при замене неотбытой части наказания в виде лишения свободы ограничением свободы срок ограничения свободы исчисляется со дня освобождения осужденного из исправительного учреждения.

В период отбывания наказания поведение осужденного оценивается уголовно-исполнительной инспекцией и в случае необходимости корректируется путем применения средств исправления, применения мер поощрения и взыскания. При этом оценивается также действенность правоограничений, которые были наложены на осужденного судом. Поэтому при нарушении осужденным порядка и условий отбывания наказания в виде ограничения свободы, а также при наличии иных обстоятельств, свидетельствующих о целесообразности дополнения ранее установленных осужденному ограничений, начальник уголовно-исполнительной инспекции или замещающее его лицо может внести в суд соответствующее представление. Суд же в свою очередь может отменить частично либо дополнить ранее установленные осужденному ограничения.

Надзор за осужденным, отбывающим ограничение свободы, осуществляется в порядке, предусмотренном уголовно-исполнительным законодательством Российской Федерации, а также издаваемыми в соответствии с ним нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти. В частности, вопросы исполнения ограничения свободы регламентированы нормами [главы 8](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EC6346D63D213A697E999703B6C33EA233AFED596443VF0EO) УИК РФ.

В случае злостного уклонения осужденного от отбывания наказания в виде ограничения свободы, назначенного в качестве основного наказания либо избранного в порядке замены неотбытой части наказания в виде лишения свободы в соответствии со [ст. 80](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596549VF03O) УК РФ, уголовно-исполнительная инспекция вносит в суд представление о замене ему неотбытого срока наказания в виде ограничения свободы наказанием в виде лишения свободы. В таких случаях ограничение свободы может быть заменено лишением свободы из расчета один день лишения свободы за два дня ограничения свободы.

Злостное уклонение осужденного от отбывания наказания в виде ограничения свободы, назначенного в качестве дополнительного наказания, влечет ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Злостно уклоняющимся от отбывания наказания в виде ограничения свободы признается:

а) осужденный, допустивший нарушение порядка и условий отбывания наказания в течение одного года после применения к нему взыскания в виде официального предостережения о недопустимости нарушения установленных судом ограничений;

б) осужденный, отказавшийся от использования в отношении его технических средств надзора и контроля;

в) скрывшийся с места жительства осужденный, место нахождения которого не установлено в течение более 30 дней;

г) осужденный, не прибывший в уголовно-исполнительную инспекцию по месту жительства в соответствии с предписанием, указанным в [ч. 3 ст. 47.1](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EC6346D63D213A697E999703B6C33EA233AFED586340VF0FO) УИК РФ.

[Частью 6 ст. 53](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED5A6248VF07O) УК РФ установлены ограничения в назначении рассматриваемого вида наказания. В соответствии с законом ограничение свободы не может быть назначено военнослужащим, иностранным гражданам, лицам без гражданства, а также лицам, не имеющим места постоянного проживания на территории Российской Федерации.

§ 9. Принудительные работы

Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B1EB6448D03D213A697E999703B6C33EA233AFED596643VF02O) от 7 декабря 2011 г. N 420-ФЗ в УК РФ включена [ст. 53.1](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233ABEBV501O), регламентирующая содержание и применение нового вида наказания в виде принудительных работ. Этот вид наказания согласно закону применяется как альтернатива лишению свободы в случаях, предусмотренных соответствующими статьями [особенной части](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596343VF06O) УК РФ.

Данное положение закона означает, что назначение принудительных работ в обязательном порядке должно быть сопряжено с предварительным назначением наказания в виде лишения свободы, что отражается в приговоре суда. И лишь после того, как суд назначит виновному наказание в виде лишения свободы и придет к выводу о возможности исправления осужденного без реального отбывания наказания в местах лишения свободы, он постановляет заменить осужденному наказание в виде лишения свободы принудительными работами. При этом если суд назначит виновному наказание в виде лишения свободы на срок более пяти лет, то принудительные работы не могут быть применены.

Решая вопрос о возможности исправления осужденного без направления его в места лишения свободы, суд принимает во внимание характер и степень общественной опасности совершенного преступления, данные о личности виновного, обстоятельства совершения преступления, данные о посткриминальном поведении виновного и т.д.

Если перечисленные выше обстоятельства свидетельствуют об отсутствии необходимости реального отбывания осужденным лишения свободы, то суд в приговоре постановляет о замене этого наказания наказанием в виде лишения свободы.

Принудительные работы могут быть назначены только за совершение преступления небольшой или средней тяжести либо за совершение тяжкого преступления впервые. Указание закона о совершении тяжкого преступления впервые следует трактовать как ситуацию, когда совершается именно первое преступление. При этом не учитываются преступления, судимости за которые сняты или погашены в установленном законом порядке, либо преступления, по которым истек срок давности привлечения к уголовной ответственности.

Если же лицо ранее совершало преступления небольшой или средней тяжести, а затем совершило тяжкое преступление, то последнее не будет считаться совершенным впервые и такому лицу не могут быть назначены принудительные работы.

В соответствии с [ч. 1 ст. 53.1](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233ABEBV500O) УК РФ принудительные работы могут применяться исключительно как альтернатива лишению свободы в случаях, предусмотренных соответствующими статьями [особенной части](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596343VF06O) УК РФ. Однако в законе отсутствуют указания на такие случаи. Принудительные работы лишь включены законодателем в санкции статей [особенной части](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596343VF06O) УК РФ в качестве альтернативного наказания, наряду с другими наказаниями. К примеру, санкция [ч. 1 ст. 167](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233A9ECV50BO) УК РФ (Умышленные уничтожение или повреждение имущества) предусматривает возможность назначения штрафа в размере до сорока тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до трех месяцев, либо обязательных работ на срок до трехсот шестидесяти часов, либо исправительных работ на срок до одного года, либо принудительных работ на срок до двух лет, либо ареста на срок до трех месяцев, либо лишения свободы на срок до двух лет. Аналогичным образом построены и другие санкции статей [особенной части](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596343VF06O) УК РФ, в которые законодатель включил наказание в виде принудительных работ.

Поэтому, очевидно, применение рассматриваемого вида наказания возможно тогда, когда оно предусмотрено соответствующей санкцией. Это и есть тот случай, который предусмотрен соответствующей статьей [особенной части](consultantplus://offline/ref=F2DD289DBB898A9836C758B0C61436E029B3EE6544D73D213A697E999703B6C33EA233AFED596343VF06O) УК РФ.

Срок принудительных работ составляет от двух месяцев до пяти лет.

С содержательной стороны принудительные работы заключаются в привлечении осужденного к труду в местах, определяемых учреждениями и органами уголовно-исполнительной системы.

Так же как и при исправительных работах, из заработной платы осужденного к принудительным работам производятся удержания в доход государства, перечисляемые на счет соответствующего территориального органа уголовно-исполнительной системы, в размере, установленном приговором суда, и в пределах от пяти до двадцати процентов.

В процессе отбывания принудительных работ на осужденного распространяются различного рода правоограничения, связанные с отбыванием наказания и контролем за поведением осужденного. В то же время законодателем предусмотрены и негативные последствия за несоблюдение осужденным порядка и условий отбывания наказания. Так, в случае уклонения осужденного от отбывания принудительных работ они заменяются лишением свободы из расчета один день лишения свободы за один день принудительных работ.

Поскольку принудительные работы относятся к наказаниям, сопряженным с обязательным трудом осужденного, отдельным категориям лиц это наказание не назначается. Так, принудительные работы не назначаются несовершеннолетним, лицам, признанным инвалидами первой или второй группы, беременным женщинам, женщинам, имеющим детей в возрасте до трех лет, женщинам, достигшим пятидесятипятилетнего возраста, мужчинам, достигшим шестидесятилетнего возраста, а также военнослужащим.

§ 10. Арест

Наказание в виде ареста заключается в содержании осужденного в условиях строгой изоляции от общества ([ч. 1 ст. 54](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE400W10DO) УК РФ). Арест назначается на срок от 1 до 6 месяцев (для лиц в возрасте от 16 до 18 лет - от 1 до 4 месяцев). При замене обязательных и исправительных работ арестом он может быть назначен на срок менее 1 месяца.

Арест является основным видом наказания и, как показывает анализ санкций статей [особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO), назначается за преступления небольшой и средней тяжести, когда он указан в санкции статьи [особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO) УК РФ. Но арест может назначаться и за другие категории преступлений - при назначении более мягкого наказания, чем предусмотрено законом ([ст. 64](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE503W10AO) УК РФ). Арест может также применяться и как заменяющее наказание: при замене неотбытой части наказания в виде лишения свободы или содержания в дисциплинарной воинской части более мягким видом наказания ([ст. 80](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE50AW10FO) УК РФ); при замене штрафа, обязательных работ и исправительных работ в случае злостного уклонения.

Учитывая строгость данного наказания, арест не назначается беременным женщинам и женщинам, имеющим детей в возрасте до 14 лет, а также лицам, не достигшим к моменту вынесения судом приговора 16-летнего возраста, т.е. арест может быть назначен лицам, совершившим преступление в возрасте до 16 лет.

Арест отбывается по месту осуждения в специализированных учреждениях - арестных домах. В [ч. 2 ст. 69](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAD319719F342114098C7EF445EDAEFBA747EEBW808O) УИК РФ говорится, что в арестных домах устанавливаются условия содержания осужденных, как на общем режиме в тюрьме. Но фактически условия отбывания в арестном доме более строгие, чем в тюрьме: не разрешается получение посылок и передач, не разрешаются телефонные разговоры, не предоставляются свидания с родственниками (только для несовершеннолетних - краткосрочное свидание 1 раз в месяц). В арестных домах не применяются такие средства исправления, как общественно полезный труд, общее образование, профессиональная подготовка.

Таким образом, это наказание является весьма строгим, а ведь оно может применяться и к несовершеннолетним, и к женщинам. Поэтому многими учеными подвергается сомнению целесообразность введения его в действие. Кроме того, арест очень затратный вид наказания, на строительство сети арестных домов потребуется десятки миллиардов рублей.

Военнослужащие отбывают арест на гауптвахте. Для них предусмотрены специальные правоограничения, касающиеся условий прохождения военной службы: время отбывания наказания не засчитывается в общий срок военной службы и выслугу лет для присвоения звания; осужденный не может быть представлен к присвоению очередного звания, назначен на вышестоящую должность, переведен на новое место службы или уволен (за исключением случаев признания не годным к службе по состоянию здоровья); денежное содержание ограничивается окладом по званию.

В действие наказание в виде ареста до настоящего времени не введено.

§ 11. Содержание в дисциплинарной воинской части

Согласно [ст. 55](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE407W10BO) УК РФ наказание в виде содержания в дисциплинарной воинской части назначается военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, а также военнослужащим, проходящим военную службу по контракту на должностях рядового и сержантского состава, если они на момент вынесения судом приговора не отслужили установленного законом срока службы по призыву. Следовательно, этот вид наказания может быть назначен не всем категориям военнослужащих, а только прямо указанным в законе и только в случае, если они не отслужили установленного законом срока службы по призыву.

Рассматриваемый вид наказания относится к числу основных наказаний. Возможность его назначения сопряжена с наличием некоторых обстоятельств. Первым из них является совершение преступления против военной службы. За совершение преступлений, посягающих на иные объекты, содержание в дисциплинарной воинской части, как правило, не назначается (об исключениях будет сказано ниже). Ко второму условию назначения этого вида наказания относится наличие указания на него в санкции статей [особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO) УК РФ. Если же санкции статей, устанавливающих наказание за конкретные преступления против военной службы, не предусматривают содержания в дисциплинарной воинской части, то оно не может быть назначено. Так, из числа преступлений против военной службы содержание в дисциплинарной воинской части предусмотрено за неисполнение приказа ([ст. 332](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EE700W10FO) УК РФ), сопротивление начальнику или принуждение его к нарушению обязанностей военной службы ([ст. 333](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EE707W10AO) УК РФ), насильственные действия в отношении начальника ([ст. 334](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EE707W102O) УК РФ), нарушение уставных правил взаимоотношений между военнослужащими при отсутствии между ними отношений подчиненности ([ст. 335](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EE706W10CO) УК РФ), оскорбление военнослужащего ([ст. 336](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EE705W102O) УК РФ), самовольное оставление части или места службы ([ст. 337](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EE704W10FO) УК РФ), уклонение от исполнения обязанностей военной службы путем симуляции болезни или иными способами ([ст. 339](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EE70AW10BO) УК РФ), нарушение правил несения боевого дежурства ([ст. 340](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EE70AW10EO) УК РФ) и ряд других преступлений.

Это наказание устанавливается на срок от 3 месяцев до 2 лет. Но оно может быть назначено не только за преступления против военной службы, но и за иные преступления в случаях, когда характер преступления и личность виновного свидетельствуют о возможности замены лишения свободы на срок не свыше 2 лет содержанием осужденного в дисциплинарной воинской части на тот же срок.

Таким образом, содержание в дисциплинарной воинской части может быть назначено военнослужащим, совершившим преступления, не посягающие на интересы военной службы лишь при следующих условиях. Первое - за совершение иного преступления виновному назначено наказание в виде лишения свободы на срок не свыше 2 лет. Второе - характер преступления свидетельствует о возможности замены лишения свободы содержанием в дисциплинарной воинской части. Практически данное условие означает, что преступление, совершенное военнослужащим, должно относиться к категории преступлений небольшой или средней тяжести, поскольку именно за совершение преступлений указанных категорий наиболее часто и назначаются краткие сроки лишения свободы. Третье - личность виновного также должна свидетельствовать о возможности замены лишения свободы содержанием в дисциплинарной воинской части. Данное условие говорит о необходимости положительной характеристики личности виновного до совершения преступления: это, как правило, отсутствие судимостей, раскаяние, признание вины, оказание содействия следствию, а также иные обстоятельства, которые могут служить основанием для вывода суда о возможности замены лишения свободы рассматриваемым видом наказания.

При содержании в дисциплинарной воинской части вместо лишения свободы срок содержания в дисциплинарной воинской части определяется из расчета 1 день лишения свободы за 1 день содержания в дисциплинарной воинской части.

Содержание в дисциплинарной воинской части исполняется специально предназначенными для этого дисциплинарными воинскими частями, которые обязаны уведомить суд, вынесший приговор, о начале и месте отбывания осужденными наказания.

Наказание отбывается в отдельных дисциплинарных батальонах или отдельных дисциплинарных ротах.

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. Они обязаны соблюдать требования режима, установленные в дисциплинарной воинской части.

В соответствии со [ст. 156](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAD319719F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CEF00W10BO) УИК РФ в дисциплинарной воинской части устанавливается порядок исполнения и отбывания наказания, обеспечивающий исправление осужденных военнослужащих, воспитание у них воинской дисциплины, сознательного отношения к военной службе, исполнение возложенных на них воинских обязанностей и требований по военной подготовке, реализацию их прав и законных интересов, охрану осужденных военнослужащих и надзор за ними, личную безопасность осужденных военнослужащих и персонала указанной воинской части.

В период отбывания наказания осужденные военнослужащие имеют право на краткосрочные и длительные свидания, получение в соответствии с установленными нормами посылок, передач и бандеролей. Деньги, поступившие на имя осужденных военнослужащих, зачисляются на их лицевые счета. Кроме того, они вправе получать и отправлять письма и телеграммы без ограничения их количества, ежемесячно приобретать продукты питания и предметы первой необходимости на средства, находящиеся на их лицевых счетах, в размере, равном трем минимальным размерам оплаты труда, а также расходовать на эти нужды причитающееся ежемесячное денежное содержание в полном размере.

В связи с исключительными личными обстоятельствами (смерть или тяжелая болезнь близкого родственника, угрожающая жизни больного, стихийное бедствие, причинившее значительный материальный ущерб осужденному военнослужащему или его семье) осужденному военнослужащему может быть разрешен краткосрочный выезд за пределы дисциплинарной воинской части продолжительностью до 7 суток, не считая времени проезда туда и обратно. Время нахождения осужденного военнослужащего вне пределов дисциплинарной воинской части засчитывается в срок отбывания наказания.

Отпуска, предусмотренные для военнослужащих, осужденным военнослужащим не предоставляются.

Осужденные военнослужащие привлекаются к труду на объектах дисциплинарной воинской части либо на других объектах, определяемых Министерством обороны РФ, а также для выполнения работ по обустройству дисциплинарной воинской части.

За хорошее поведение, добросовестное отношение к труду, соблюдение порядка и условий отбывания наказания к осужденным могут быть применены различные меры поощрения, предусмотренные законом, в том числе и такая мера поощрения, как представление к замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания после фактического отбытия указанной в законе части срока наказания.

Нарушение условий и порядка отбывания наказания может влечь за собой такие меры взыскания, как выговор, строгий выговор, арест в дисциплинарном порядке до 30 суток, который отбывается в одиночных камерах на гауптвахте дисциплинарной воинской части.

Время пребывания осужденного военнослужащего в дисциплинарной воинской части в общий срок военной службы, за исключением случаев, установленных законом, не засчитывается.

§ 12. Лишение свободы

Понятие "лишение свободы" включает в себя два вида наказания - лишение свободы на определенный срок и пожизненное лишение свободы.

Содержание лишения свободы состоит в изоляции осужденного от общества в специальных учреждениях на срок, назначенный приговором суда. В учреждениях, где отбывается лишение свободы, установлен определенный режим отбывания наказания. Лишение свободы по сравнению с другими видами наказания несет в себе наибольший объем правоограничений. Так, осужденные к лишению свободы, например, лишаются или ограничиваются в реализации таких конституционных прав, как право на свободу и личную неприкосновенность, неприкосновенность частной жизни, на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений, неприкосновенность жилища, права свободно передвигаться, выбирать место пребывания и жительства, права избирать и быть избранными в органы государственной власти и органы местного самоуправления, на свободу труда. Осужденные к лишению свободы ограничены также и в ряде иных прав. Учитывая тяжесть наказания в виде лишения свободы, высшие судебные органы России неоднократно обращали внимание судов на необходимость тщательного подхода, учета всех обстоятельств дела и данных о личности виновного при выборе этого вида наказания. Так, в [Постановлении](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABFA9379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE603W10EO) Пленума Верховного Суда РФ от 11 января 2007 г. N 2 "О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания" обращается внимание на необходимость исполнения требований закона о строго индивидуальном подходе к назначению наказания, имея в виду, что справедливое наказание способствует решению задач и осуществлению целей, указанных в [ст. ст. 2](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE602W109O) и [43](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE704W10DO) УК РФ. При этом в приговоре следует указывать, какие обстоятельства являются смягчающими и отягчающими наказание, сведения, характеризующие личность подсудимого, мотивы принятых решений по всем вопросам, относящимся к назначению уголовного наказания, освобождению от него или его отбыванию.

В настоящее время сам уголовный закон ([ч. 1 ст. 56](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA7478EEW80AO) УК РФ) содержит положение о том, что наказание в виде лишения свободы может быть назначено осужденному, совершившему впервые преступление небольшой тяжести, только при наличии отягчающих обстоятельств, предусмотренных [ст. 63](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE40BW10EO) УК РФ, за исключением преступлений, предусмотренных [ч. 1 ст. 228](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE88EWE00O), [ч. 1 ст. 231](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CEFW80DO) и [ст. 233](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98DE306W10CO) УК РФ, или только если соответствующей статьей [особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO) УК РФ лишение свободы предусмотрено как единственный вид наказания. Здесь следует обратить внимание на то, что в соответствии с [ч. 6 ст. 86](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE200W103O) УК РФ погашение или снятие судимости аннулирует все правовые последствия, связанные с судимостью. Поэтому лицо со снятой или погашенной судимостью будет считаться впервые совершившим преступление (не имеющим судимости). Кроме того, лицам, впервые совершившим преступление небольшой тяжести при отсутствии отягчающих обстоятельств, нельзя назначать наказание в виде лишения свободы и условно, так как правило о невозможности применения лишения свободы к определенным в законе субъектам носит абсолютный характер и распространяется на все без исключения ситуации.

Все сказанное относится и к наказанию в виде лишения свободы на определенный срок, и к наказанию в виде пожизненного лишения свободы. Но, естественно, эти виды лишения свободы различаются между собой по продолжительности срока и по условиям отбывания наказания.

**Лишение свободы на определенный срок** заключается в изоляции осужденного от общества путем его направления в колонию-поселение, помещения в воспитательную колонию, лечебное исправительное учреждение, исправительную колонию общего, строгого или особого режима либо в тюрьму ([ч. 1 ст. 56](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA7478EEW80AO) УК РФ). Несовершеннолетние отбывают лишение свободы в воспитательных колониях.

Это наказание наиболее широко представлено в санкциях статей [особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO) УК РФ (содержится в санкциях более 80% статей Особенной части). По общему правилу лишение свободы устанавливается на срок от 2 месяцев до 20 лет (для несовершеннолетних максимальный срок наказания составляет 10 лет). При назначении наказания ниже низшего предела в порядке [ст. 64](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE503W10AO) УК РФ срок лишения свободы не может быть менее 2 месяцев. В случае полного или частичного 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.

Для несовершеннолетних максимальный срок наказания, в том числе и при назначении по совокупности преступлений или приговоров, не может превышать 10 лет.

Лишение свободы на определенный срок может применяться как заменяющее наказание при помиловании - для пожизненного лишения свободы ([ч. 3 ст. 78](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAD319719F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE201W10BO) УИК РФ) и смертной казни ([ч. 3 ст. 59](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE405W108O) УК РФ). Лишение свободы может быть применено и в порядке замены более мягкого наказания более строгим в случае злостного уклонения лица от отбывания наказания (например, замена исправительных работ лишением свободы - [ч. 4 ст. 50](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA7478EFW809O) УК РФ).

Лишение свободы на определенный срок отбывается в исправительных учреждениях, к которым относятся воспитательные колонии, исправительные колонии, тюрьмы и лечебные исправительные учреждения (для больных открытой формой туберкулеза, алкоголизмом или наркоманией). Функции исправительных учреждений выполняют и лечебно-профилактические учреждения (больницы) в отношении содержащихся в них больных осужденных, а также следственные изоляторы в отношении осужденных, оставленных для выполнения работ по хозяйственному обслуживанию, и осужденных на срок не свыше 6 месяцев, оставленных в следственных изоляторах с их согласия.

В соответствии со [ст. 57](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FEE07W10BO) УК РФ **пожизненное лишение свободы** - вид наказания, применяемый только за совершение особо тяжких преступлений, посягающих на жизнь, а также за совершение особо тяжких преступлений против здоровья населения и общественной нравственности, общественной безопасности, половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших четырнадцатилетнего возраста.

Раньше (до июля 2004 г.) пожизненное лишение свободы устанавливалось только как альтернатива смертной казни. В настоящее время оно назначается самостоятельно.

Пожизненное лишение свободы не назначается женщинам, лицам, совершившим преступление в возрасте до 18 лет, а также мужчинам, достигшим к моменту вынесения приговора 65-летнего возраста.

Пожизненное лишение свободы отбывается в исправительных колониях особого режима.

Условно-досрочное освобождение при пожизненном лишении свободы допускается после отбытия 25-летнего срока и только при отсутствии у осужденного злостных нарушений в течение предшествующих 3 лет в том случае, если суд придет к выводу, что осужденный не нуждается в дальнейшем отбытии наказания. Лицо, совершившее в период отбывания пожизненного лишения свободы новое тяжкое или особо тяжкое преступление, условно-досрочному освобождению не подлежит ([ч. 5 ст. 79](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EE201W109O) УК РФ). В случае отказа суда в условно-досрочном освобождении повторное ходатайство возможно не ранее чем по истечении 3 лет ([ч. 10 ст. 175](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAD319719F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98DE40BW103O) УИК РФ).

При отбывании лишения свободы количество правоограничений у осужденных является не одинаковым, а зависит от вида исправительного учреждения, в котором они содержатся. Поэтому при назначении наказания в виде лишения свободы в приговоре суда указывается не только срок наказания, но и вид исправительного учреждения (кроме лечебных исправительных учреждений). Критериями назначения осужденным к лишению свободы вида исправительного учреждения являются: а) пол; б) возраст; в) категория совершенного преступления; г) вид назначенного наказания (на определенный срок или пожизненно); д) форма вины; ж) вид рецидива; з) факт отбывания в прошлом лишения свободы. При назначении наказания по совокупности преступлений или совокупности приговоров вид исправительного учреждения назначается не отдельно за каждое преступление, а при определении окончательной меры наказания.

Для отбывания лишения свободы назначаются следующие виды исправительных учреждений.

1. Осужденным за преступления, совершенные по неосторожности (независимо от срока наказания и других обстоятельств), отбывание лишения свободы назначается в колониях-поселениях. Отбывание в колониях-поселениях также назначается осужденным за умышленные преступления небольшой и средней тяжести, если они ранее не отбывали лишение свободы. Но этим категориям осужденных, с учетом обстоятельств совершения преступления и личности виновного, суд может назначить и отбывание наказания в исправительной колонии общего режима с указанием мотивов принятого режима. Например, если осужденный имеет судимость или ему показано обязательное лечение от алкоголизма или наркомании.

2. Лицам, к моменту вынесения приговора не достигшим 18 лет, отбывание наказания назначается только в воспитательной колонии. Если лицо совершило преступление в несовершеннолетнем возрасте, а к моменту вынесения приговора ему исполнилось 18 лет, отбывание наказания назначается в колонии-поселении или в исправительной колонии общего режима.

3. Женщинам, осужденным за тяжкие и особо тяжкие преступления, и при любом виде рецидива отбывание лишения свободы назначается только в исправительных колониях общего режима.

4. Мужчинам, осужденным за совершение тяжких преступлений, ранее не отбывавшим лишение свободы, отбывание наказания назначается в исправительных колониях общего режима.

5. Отбывание наказания в исправительной колонии строгого режима назначается двум категориям осужденных мужчин: совершившим особо тяжкое преступление и ранее не отбывавшим лишение свободы; при рецидиве и опасном рецидиве преступлений, если осужденный ранее отбывал лишение свободы.

6. Отбывание лишения свободы в исправительных колониях особого режима назначается осужденным к пожизненному лишению свободы, а также при особо опасном рецидиве преступлений. Эти категории осужденных содержатся в разных колониях особого режима.

7. Мужчинам, осужденным за особо тяжкие преступления на срок свыше 5 лет, а также при особо опасном рецидиве преступлений отбывание части срока наказания может быть назначено в тюрьме. По отбытии в тюрьме установленной приговором части срока осужденные направляются для дальнейшего отбывания наказания в колонию соответствующего вида режима (строгого или особого). При этом время содержания осужденного под стражей засчитывается в срок отбывания наказания в тюрьме. Женщинам отбывание наказания в тюрьме не назначается.

При назначении осужденным вида исправительного учреждения необходимо правильно определить круг лиц, которых следует считать ранее отбывавшими или ранее не отбывавшими лишение свободы. Этот вопрос достаточно непростой и поэтому вызывает определенные трудности в судебной практике. В [п. п. 9](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D68BEAE359815AE48191994C5E84B01CDE8F3787DE98CE7W00AO) и [10](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D68BEAE359815AE48191994C5E84B01CDE8F3787DE98CE4W006O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 12 ноября 2001 г. N 14 "О практике назначения судами видов исправительных учреждений" <1> даются разъяснения по этому поводу.

--------------------------------

<1> БВС РФ. 2002. N 1.

**Ранее отбывавшим** лишение свободы следует считать лицо, которое за совершенное им в прошлом преступление отбывало наказание в исправительной колонии, тюрьме, лечебном исправительном учреждении, лечебно-профилактическом учреждении либо следственном изоляторе, если судимость за это преступление не была снята или погашена на момент совершения нового преступления. Из этого определения следует, что лица, отбывавшие наказание в воспитательных колониях, не относятся к категории лиц, ранее отбывавших лишение свободы.

К ранее отбывавшим лишение свободы, в частности, относятся также:

а) лицо, условно осужденное к лишению свободы, которому в порядке [ст. 74](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE506W10FO) УК РФ условное осуждение было отменено и оно было направлено в исправительное учреждение для отбывания лишения свободы;

б) женщина, которая по отбытии части срока наказания была освобождена из исправительного учреждения с предоставлением отсрочки отбывания наказания в соответствии со [ст. 82](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE004W102O) УК РФ;

в) лицо, которое по отбытии части срока наказания было освобождено из исправительного учреждения условно-досрочно, по болезни, в силу акта об амнистии или о помиловании либо в порядке замены неотбытой части лишения свободы более мягким видом наказания;

г) лицо, осужденное к лишению свободы по приговору суда другого государства, которое было передано в Российскую Федерацию для дальнейшего отбывания лишения свободы в исправительном учреждении Российской Федерации, а также лицо, имеющее судимость по приговорам стран СНГ до прекращения существования СССР.

**Ранее не отбывавшим** лишение свободы следует считать лицо, которое хотя и отбывало наказание в исправительном учреждении или в следственном изоляторе за совершенное им в прошлом преступление, но на момент совершения им нового преступления судимость за прошлое преступление была снята или погашена.

Не может рассматриваться как ранее отбывавшее наказание в виде лишения свободы также лицо:

а) осуждавшееся к наказанию в виде исправительных работ или ограничению свободы, которому за злостное уклонение эти виды наказаний были заменены лишением свободы. С учетом изменений, внесенных Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6AB8AE3A991CF342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE603W103O) от 8 декабря 2003 г. N 162-ФЗ в [ст. ст. 46](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE70AW103O) и [49](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE402W10AO) УК РФ, действие данного пункта, по идее, должно распространяться на штраф и обязательные работы;

б) которому суд вместо лишения свободы назначил наказание в виде содержания в дисциплинарной части;

в) находившееся в исправительном учреждении, если в отношении этого лица приговор был 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) осуждавшееся к лишению свободы, но фактически не отбывавшее наказание в исправительном учреждении (амнистия, помилование, истечение сроков давности);

д) отбывающее лишение свободы в случае осуждения к лишению свободы за преступление, совершенное до вынесения первого приговора;

е) отбывшее наказание в местах лишения свободы за деяния, преступность и наказуемость которых устранена или за совершение которых действующим законом не предусмотрено наказание в виде лишения свободы;

ж) осуждавшееся к лишению свободы в пределах срока нахождения под стражей в качестве меры пресечения, поскольку оно не отбывало наказание в исправительном учреждении.

В период отбывания лишения свободы на определенный срок осужденным, в зависимости от их поведения и отношения к труду, может быть изменен вид исправительного учреждения ([ст. 78](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAD319719F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE202W10FO) УИК РФ). Изменение вида исправительного учреждения производится постановлением суда.

§ 13. Смертная казнь

[Конституцией](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D69B2AB369B48A440401596WC02O) РФ установлены приоритеты ценностей нашего общества. Высшей из них в соответствии со [ст. 2](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D69B2AB369B48A440401596C2E71416CAA1FF797DE98EWE06O) является человек, его права и свободы. Основные права и свободы человека неотчуждаемы и принадлежат каждому от рождения. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина - обязанность государства.

Среди основных прав особо выделяется право на жизнь, которое в случае его нарушения не может быть восстановлено. Данное обстоятельство обусловливает необходимость наиболее тщательного подхода к решению вопросов, связанных с возможностью лишения человека жизни. Именно исходя из приведенных выше положений российское уголовное законодательство шло по пути сокращения условий, при наличии которых за совершенное преступление могло бы назначаться наказание в виде смертной казни. Во-первых, это проявлялось в сокращении видов преступлений, за которые могло бы быть назначено это наказание, и, во-вторых, в сокращении категорий лиц, к которым применяется смертная казнь. Кроме того, Уголовным [кодексом](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EFW404O) РФ предусмотрены и иные ограничения применения смертной казни. Так, например, последовательно наказание в виде смертной казни исключалось из статей [Кодекса](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EFW404O), предусматривающих ответственность за хищение в особо крупных размерах, нарушение правил о валютных операциях, взяточничество и т.д. В настоящее время [УК](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE405W10AO) РФ предусматривает возможность назначения смертной казни лишь за преступления, связанные с посягательством на жизнь человека. К их числу относятся убийство при отягчающих обстоятельствах ([ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10CO) УК РФ); посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля ([ст. 277](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98DEE02W10AO) УК РФ); посягательство на жизнь лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование ([ст. 295](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98DEF00W10DO) УК РФ); посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного органа ([ст. 317](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EE606W10AO) УК РФ) и геноцид ([ст. 357](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EE404W102O) УК РФ). Если до 1993 г. наказание в виде смертной казни не могло быть назначено только несовершеннолетним, не достигшим к моменту совершения преступления 18-летнего возраста, и женщинам, находившимся в состоянии беременности к моменту совершения преступления, вынесения или исполнения приговора, то действующий [УК](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE405W109O) РФ устанавливает запрет на назначение смертной казни любой женщине, а также лицам, совершившим преступления в возрасте до 18 лет, и мужчинам, достигшим к моменту вынесения судом приговора 65-летнего возраста.

Запрет применения смертной казни в отношении отдельных категорий осужденных имеет своим истоком принцип гуманизма и определенную социальную обусловленность. Так, неприменение этого вида наказания в отношении несовершеннолетних связано с тем, что в юном возрасте они еще не обладают устоявшейся психикой, не всегда адекватно воспринимают сложившиеся обстоятельства, не имеют достаточного жизненного опыта, в большей мере, чем взрослые, подвержены чужому влиянию. В силу этого оценка социальной значимости своих поступков со стороны несовершеннолетних нередко затруднена.

Что касается женщин, то практика показала, что они редко совершают преступления, за которые законом предусмотрена смертная казнь. При этом учитывалась большая эмоциональность, возбудимость женской психики. Принималась во внимание и практика назначения наказания женщинам - исключительная мера наказания назначалась им судами крайне редко.

Запрет смертной казни в отношении мужчин, достигших преклонного возраста, также сопряжен с редчайшими случаями совершения ими соответствующих преступлений, практическим отсутствием рецидива и иными обстоятельствами, говорящими о нецелесообразности сохранения смертной казни для этой категории лиц.

Смертная казнь не назначается также и лицу, выданному Российской Федерации иностранным государством для уголовного преследования в соответствии с международным договором Российской Федерации или на основе принципа взаимности, если в соответствии с законодательством иностранного государства, выдавшего лицо, смертная казнь за совершенное этим лицом преступление не предусмотрена или неприменение смертной казни является условием выдачи либо смертная казнь не может быть ему назначена по иным основаниям.

Ограничения в назначении смертной казни связаны и с иными обстоятельствами. Например, смертная казнь не назначается при вердикте присяжных о снисхождении, за приготовление к преступлению и покушение на преступление. Если же смертная казнь назначена, то в порядке помилования она может быть заменена пожизненным лишением свободы или лишением свободы на срок 25 лет.

Неприменение смертной казни за неоконченное преступление также основано на принципах гуманизма и справедливости. При этом законодатель исходит из того положения, что смертная казнь может назначаться лишь в случаях причинения смерти другим лицам. И наконец, обстоятельства совершения преступления могут быть таковыми, что назначение смертной казни будет являться явно несправедливым. Поэтому и снисхождение присяжных является фактором, налагающим вето на применение исключительной меры наказания.

[Конституцией](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D69B2AB369B48A440401596C2E71416CAA1FF797DE984WE01O) РФ смертная казнь признана исключительной мерой наказания, которая впредь до ее отмены может устанавливаться федеральным законом только за особо тяжкие преступления против жизни. При этом обвиняемому предоставляется право на рассмотрение его дела судом с участием присяжных заседателей.

Исключительность смертной казни как меры наказания подчеркнута и в Уголовном кодексе РФ [(ст. 59)](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE405W10AO). Таким образом, действующее законодательство допускает возможность применения смертной казни при соблюдении указанных выше условий, и, следовательно, данный вид наказания является легитимным. Тем не менее в России он уже длительное время не применяется. И это неприменение вовсе не связано с отсутствием преступлений, за совершение которых возможно назначение смертной казни. Что же является запретом назначения и исполнения рассматриваемого вида наказания? В юридической литературе можно встретить утверждение об установлении моратория на применение смертной казни. При этом под мораторием обычно понимаются положения, содержащиеся в [Указе](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABAA8339715AE48191994C5WE08O) Президента РФ от 16 мая 1996 г. N 724 "О поэтапном сокращении применения смертной казни в связи с вхождением России в Совет Европы". Однако этим [Указом](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABAA8339715AE48191994C5WE08O) запрет на применение смертной казни не установлен, да и не мог быть установлен, поскольку президент не обладает подобным правом. Поэтому единственным законным основанием неприменения смертной казни является [Постановление](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D69BBA5379915AE48191994C5E84B01CDE8F3787DE98CE3W000O) Конституционного Суда РФ от 2 февраля 1999 г. N 3-П, с момента вступления в силу которого и до введения в действие соответствующего федерального закона, обеспечивающего на всей территории Российской Федерации каждому обвиняемому в преступлении, за совершение которого федеральным законом в качестве исключительной меры наказания установлена смертная казнь, право на рассмотрение его дела судом с участием присяжных заседателей, наказание в виде смертной казни назначаться не может независимо от того, рассматривается ли дело судом с участием присяжных заседателей, коллегией в составе трех профессиональных судей или судом в составе судьи и двух народных заседателей.

Но указанный запрет на применение смертной казни является временным. Формально это наказание в Российской Федерации сохранено. Поэтому в обществе до настоящего времени ведется дискуссия о целесообразности сохранения смертной казни в уголовном законе.

Здесь же следует отметить, что Россия является членом Совета Европы. Протоколом N 6 "Относительно отмены смертной казни" (Страсбург, 28 апреля 1983 г.) предусмотрено, что государства - члены Совета Европы, подписавшие этот протокол к [Конвенции](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D68BAAE319215AE48191994C5WE08O) о защите прав человека и основных свобод, подписанной в Риме 4 ноября 1950 г., пришли к соглашению о том, что смертная казнь отменяется и что никто не может быть приговорен к смертной казни или казнен [(ст. 1)](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B749A475E77D6EB9A5349B48A440401596C2E71416CAA1FF797DE98CWE0FO). Россия подписала [Протокол](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B749A475E77D6EB9A5349B48A440401596WC02O) 16 апреля 1997 г. ([распоряжение](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7BB5FA075E77D69BEA935981EF342114098C7EFW404O) Президента РФ от 27 февраля 1997 г. N 53-рп). 30 марта 1998 г. был принят Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6AB2AE359315AE48191994C5WE08O) N 54-ФЗ "О ратификации конвенции о защите прав человека и основных свобод и протоколов к ней". Этим Законом была ратифицирована [Конвенция](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D68BAAE319215AE48191994C5WE08O) и ряд протоколов, в число которых [протокол N 6](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B749A475E77D6EB9A5349B48A440401596WC02O) не вошел. Не ратифицирован он и в настоящее время.

Таким образом, наличие в [УК](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE405W10BO) РФ наказания в виде смертной казни является вполне легитимным.

Однако по вопросу о применении смертной казни в настоящее время высказана следующая правовая позиция Конституционного Суда РФ.

В соответствии с [Определением](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D62BEAC379515AE48191994C5E84B01CDE8F3787DE98CE2W00AO) Конституционного Суда РФ от 19 ноября 2009 г. N 1344-О-Р установлено, что положения [п. 5](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D69BBA5379915AE48191994C5E84B01CDE8F3787DE98CE4W007O) резолютивной части Постановления Конституционного Суда РФ от 2 февраля 1999 года N 3-П в системе действующего правового регулирования, на основе которого в результате длительного моратория на применение смертной казни сформировались устойчивые гарантии права человека не быть подвергнутым смертной казни и сложился конституционно-правовой режим, в рамках которого - с учетом международно-правовой тенденции и обязательств, взятых на себя Российской Федерацией, - происходит необратимый процесс, направленный на отмену смертной казни как исключительной меры наказания, носящей временный характер ("впредь до ее отмены") и допускаемой лишь в течение определенного переходного периода, т.е. на реализацию цели, закрепленной [ст. 20 (ч. 2)](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D69B2AB369B48A440401596C2E71416CAA1FF797DE984WE01O) Конституции РФ, означают, что исполнение данного [Постановления](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D69BBA5379915AE48191994C5WE08O) в части, касающейся введения суда с участием присяжных заседателей на всей территории Российской Федерации, не открывает возможность применения смертной казни, в том числе по обвинительному приговору, вынесенному на основании вердикта присяжных заседателей. Таким образом, смертная казнь в России не может применяться и в будущем.

Как отмечалось выше, смертная казнь является исключительным наказанием. Исправление судебной ошибки в случае исполнения смертной казни невозможно. Поэтому законодателем предусмотрены не только особые условия назначения смертной казни, но и особая процедура исполнения смертной казни, которая в максимальной степени позволила бы такую ошибку исключить. Эта процедура регламентирована [УИК](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAD319719F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98DE604W10CO) РФ.

Смертная казнь исполняется непублично путем расстрела. Исполнение смертной казни в отношении нескольких осужденных производится отдельно в отношении каждого и в отсутствие остальных.

При исполнении смертной казни присутствуют прокурор, представитель учреждения, в котором исполняется смертная казнь, и врач.

Наступление смерти осужденного констатируется врачом. Об исполнении приговора суда составляется протокол, который подписывается лицами, присутствующими при исполнении наказания.

Администрация учреждения, в котором исполнена смертная казнь, обязана поставить в известность об исполнении наказания суд, вынесший приговор, а также одного из близких родственников осужденного.

Глава 17. НАЗНАЧЕНИЕ НАКАЗАНИЯ

§ 1. Общие начала назначения наказания

Назначение уголовного наказания в Российской Федерации осуществляется только судом. Только суд может признать человека виновным в совершении преступления и назначить наказание за его совершение. Эти положения закреплены в [ст. 49](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D69B2AB369B48A440401596C2E71416CAA1FF797DE884WE0FO) Конституции РФ, прямо установившей, что 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.

Однако при решении вопроса о назначении наказания суд определяет его не своевольно, а на основе конкретных установлений уголовного закона, который содержит и общие принципиальные положения назначения наказания, и конкретные правила его назначения.

Общие положения назначения наказания закреплены в [ст. 60](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE405W10EO) УК РФ "Общие начала назначения наказания".

Эти начала являются гарантией справедливого и целесообразного наказания. Они способствуют соблюдению требований закона при выборе индивидуального наказания конкретному лицу за конкретное преступление.

Как отмечалось выше, только суд может сделать окончательный вывод о виновности или невиновности лица в предъявленном обвинении и только суд может назначить за совершение преступления наказание. При этом на первое место выдвигается принцип справедливого наказания в пределах, предусмотренных соответствующей статьей [особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO) УК. Справедливость назначения наказания зависит от полного, объективного и всестороннего исследования обстоятельств дела и правильного вывода о квалификации преступления с указанием пункта, части и статьи [УК](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EFW404O) РФ, по которым лицо признается виновным.

Содержание принципа справедливости раскрыто в [ст. 6](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE601W10FO) УК РФ, где говорится о том, что наказание и иные меры уголовно-правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление, должны быть справедливыми, т.е. соответствовать характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного.

Итак, справедливое наказание прежде всего должно быть адекватным характеру совершенного преступления, который определяется исходя из объекта посягательства, формы вины и отнесения Уголовным кодексом преступного деяния к соответствующей категории преступлений ([ст. 15](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE606W10EO) УК РФ). Так, очевидно, различными по характеру являются, например, такие преступления, как убийство и кража. Первое преступление посягает на самый охраняемый и значимый объект - жизнь человека, второе - на отношения собственности. В то же время убийство, т.е. умышленное причинение смерти другому человеку, отлично по характеру от причинения смерти по неосторожности, а кража может совершаться только умышленно. Все эти преступления в соответствии со [ст. 15](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE606W10EO) УК РФ относятся к различным категориям преступлений. Таким образом, по характеру указанные преступления различны, и суд должен отразить эту разницу в наказании, назначаемом за каждое преступное деяние.

Однако учету при назначении наказания подлежит не только характер преступления, но и степень его общественной опасности. Она определяется обстоятельствами содеянного (например, степенью осуществления преступного намерения, способом совершения преступления, размером вреда или тяжестью наступивших последствий, ролью подсудимого при совершении преступления в соучастии). К примеру, приготовление к преступлению менее опасно, чем покушение, а покушение обладает меньшей степенью общественной опасности, чем оконченное преступление. Большей степенью опасности по сравнению с другими преступлениями обладают те деяния, которые причинили крупный вред, повлекли тяжкие последствия, совершены общеопасным способом и т.д. Эти и другие значимые для определения степени общественной опасности деяния обстоятельства также должны учитываться судом при назначении наказания.

В совокупности характер и степень общественной опасности деяния представляют его целостную характеристику, являются параметрами преступления, которым и должно соответствовать наказание.

Однако в жизни преступления отличаются одно от другого не только характером и степенью общественной опасности, но и обстоятельствами совершения. Так, одно и то же преступление, например кража, может быть совершено из желания добыть средства для приобретения спиртных напитков, а может быть совершено и в силу стечения тяжелых жизненных обстоятельств. Поэтому абсолютно ясно, что обстоятельства совершения преступления также в обязательном порядке должны быть учтены при назначении наказания, поскольку обеспечить справедливость наказания без их учета невозможно. Обстоятельства, характеризующие само деяние или личность виновного, могут быть и смягчающими, и отягчающими наказание. И те и другие должны быть приняты во внимание при назначении наказания.

Справедливого наказания не может быть также, если не учитывается личность виновного. Например, значительно большую опасность представляет профессиональный вор-карманник по сравнению с несовершеннолетним, совершившим кражу впервые. Наказание, назначаемое первому и второму, должно быть различным. В соответствии с положениями [ст. ст. 6](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE601W108O) и [60](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE405W10EO) УК РФ при назначении наказания необходимо учитывать все сведения о личности виновного, к которым относятся как данные, имеющие юридическое значение в зависимости от состава совершенного преступления или установленных законом особенностей уголовной ответственности и наказания отдельных категорий лиц, так и иные характеризующие личность подсудимого сведения, которыми располагает суд при вынесении приговора. К таковым могут, в частности, относиться данные о семейном и имущественном положении подсудимого, состоянии его здоровья, поведении в быту, наличии у него на иждивении несовершеннолетних детей, иных нетрудоспособных лиц (жены, родителей, близких родственников).

И наконец, при назначении наказания учитывается влияние назначенного наказания на исправление осужденного и на условия жизни его семьи. Исправление - одна из основных целей наказания. Оно означает такое воздействие наказания на осужденного, при котором его дальнейшее поведение будет правопослушным. Достижение этого результата связано со многими факторами. Это и переоценка жизненных ценностей, и уяснение того, что соблюдение закона более выгодно, и боязнь нового наказания, и др. Наказание в обязательном порядке сопряжено с исправительным воздействием на осужденного, но на момент назначения наказания важно определить, какое наказание будет необходимым и достаточным для достижения цели исправления осужденного. Поэтому Общие начала назначения наказания и включают в себя положение, в соответствии с которым 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. В случаях, когда санкция закона, по которому лицо признается виновным, наряду с лишением свободы предусматривает более мягкие виды наказания, при постановлении приговора должен быть обсужден вопрос о назначении наказания, не связанного с лишением свободы. В случае назначения лишения свободы это решение должно быть мотивировано в приговоре.

Уголовное наказание влияет не только на права осужденного. Во многих случаях оно затрагивает интересы и членов его семьи. Например, лишение свободы лица, у которого находятся на иждивении дети, безусловно, повлияет на материальное положение семьи. Влияние наказания на интересы других лиц вполне объективно и неизбежно, но его отрицательное воздействие необходимо минимизировать, что также является обязанностью суда, решающего вопрос о наказании. Условия жизни семьи осужденного как обстоятельство, учитываемое при назначении наказания, могут быть признаны как положительными для виновного (престарелые родители, виновный - единственный кормилец в семье, многодетный отец, женщина одна воспитывает детей), так и отрицательными (постоянное пьянство виновного и драки в семье, жестокое обращение с членами семьи). Но задачей наказания является изменение, по возможности, этих условий в положительном направлении.

Справедливость наказания будет иметь место в том случае, когда оно отражает все вышеперечисленные обстоятельства. Их недооценка или, напротив, переоценка могут привести к назначению неадекватного и, следовательно, несправедливого наказания. Между тем справедливость наказания имеет очень важное значение для достижения целей наказания, к которым относятся и восстановление социальной справедливости, и предупреждение преступлений, и исправление осужденного. Чрезмерно мягкое наказание может создать и у преступника, и у населения впечатление слабости власти, безнаказанности преступлений, а чрезмерно суровое наказание - привести к обратному результату: обоснованной озлобленности осужденного, социальному отношению к наказанию как к расправе. Несправедливое наказание влечет за собой и иные негативные последствия. Вот почему оно должно осознаваться прежде всего осужденным, а затем и иными лицами как закономерное последствие совершенного преступления.

Именно в этой связи в [ст. 60](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE405W10DO) УК РФ содержится положение о том, что лицу, признанному виновным в совершении преступления, назначается справедливое наказание в пределах, предусмотренных соответствующей статьей [Особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO) Уголовного кодекса РФ. Данное требование обусловлено тем, что каждое преступление подлежит соответствующей юридической оценке, т.е. квалифицируется. Квалификация преступления означает установление того, какому пункту, части и статье [УК](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EFW404O) РФ соответствует реально совершенное деяние. Такая оценка дается прежде всего органами дознания или предварительного следствия. Но она не является окончательной, и суд может при определенных обстоятельствах ее изменить. Лишь правовая оценка деяния, данная судом в обвинительном приговоре, является определяющей для назначения наказания. Наказание за преступление устанавливается законодателем в санкции статьи [Особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO) УК РФ. Это наказание на законодательном уровне и является отражением характера и степени общественной опасности преступления. В установленных законом пределах суд обязан с учетом всех обстоятельств дела назначить справедливое наказание. Выход за пределы санкции по общему правилу не допускается, но законом, опять же с учетом многообразия проявлений различных жизненных ситуаций, в ряде случаев ([ст. 64](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE503W10AO) УК РФ) предоставляется возможность для суда сделать исключение из общего правила. В таких случаях суд может назначить более мягкое наказание по сравнению с наказанием, установленным санкцией статьи [Особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO) УК РФ.

Помимо пределов, установленных санкцией статьи [Особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO) УК РФ, назначение наказания в соответствии с общими началами назначения наказания должно осуществляться и с учетом положений [Общей части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE603W10DO) Кодекса. Эти положения позволяют суду и обязывают его в зависимости от конкретных обстоятельств дела и личности виновного, использовав возможности, предоставленные законом, назначить адекватное наказание, применить иные меры уголовно-правового воздействия.

Так, в [ст. 72.1](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CED84WE04O) УК РФ регламентируются некоторые особенности назначения наказания в отношении лиц, больных наркоманией. Данная особенность заключается в том, что в дополнение к назначенному основному наказанию суд может возложить на осужденного, признанного больным наркоманией, обязанность пройти лечение от наркомании и медицинскую и (или) социальную реабилитацию. При этом указанная обязанность может быть возложена на осужденного только в том случае, если основным наказанием являются: штраф, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, обязательные работы, исправительные работы или ограничение свободы. В том случае, когда суд избирает иной вид наказания, обязанность пройти лечение от наркомании и медицинскую и (или) социальную реабилитацию на осужденного не может быть возложена.

Следует иметь в виду, что медицинская реабилитация представляет собой комплекс мероприятий медицинского и психологического характера, направленных на полное или частичное восстановление нарушенных и (или) компенсацию утраченных функций пораженного органа либо системы организма, поддержание функций организма в процессе завершения остро развившегося патологического процесса или обострения хронического патологического процесса в организме, а также на предупреждение, раннюю диагностику и коррекцию возможных нарушений функций поврежденных органов либо систем организма, предупреждение и снижение степени возможной инвалидности, улучшение качества жизни, сохранение работоспособности пациента и его социальную интеграцию в общество.

Медицинская реабилитация осуществляется в медицинских организациях и включает в себя комплексное применение природных лечебных факторов, лекарственной, немедикаментозной терапии и других методов <1>.

--------------------------------

<1> См.: [ст. 40](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAD35981CF342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE207W10BO) Федерального закона от 21 ноября 2011 г. N 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" // СЗ РФ. 2011. N 48. Ст. 6724.

Законодательное определение социальной реабилитации отсутствует, но к такой реабилитации следует отнести комплекс мер, направленных на возвращение осужденного в общество, на его бытовое и трудовое устройство, на восстановление или приобретение социально полезных связей.

К сожалению, работа по медицинской и социальной реабилитации осужденных, признанных больными наркоманией, еще не налажена должным образом. Это прямо отмечается в [Указе](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABCA933981FF342114098C7EFW404O) Президента РФ от 9 июня 2010 г. N 690 "Об утверждении Стратегии государственной антинаркотической политики Российской Федерации до 2020 года" <1>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2010. N 24. Ст. 3015.

Обязанность осуществления контроля за исполнением осужденным обязанности пройти лечение от наркомании и медицинскую и (или) социальную реабилитацию законом возложена на уголовно-исполнительную инспекцию.

Первое из направлений, связанных с учетом положений [Общей части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE603W10DO), было показано выше - возможность назначить более мягкое наказание по сравнению с наказанием, предусмотренным санкцией соответствующей статьи [УК](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO) РФ.

Второе направление состоит в необходимости учета положений Общей части, которые устанавливают ограничения ([ст. ст. 62](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE50BW10FO), [65](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE503W10FO), [66](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE503W102O) УК РФ) в применении наиболее строгого наказания (его вида, срока, размера), предусмотренного санкциями статей, по которым квалифицируются деяния. Так, например, [ч. 3 ст. 66](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE502W109O) УК РФ установлено положение, в соответствии с которым срок или размер наказания за покушение на преступление не может превышать трех четвертей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей [Особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO) за оконченное преступление наказания. При вердикте присяжных о снисхождении не применяются смертная казнь и пожизненное лишение свободы ([ч. 1 ст. 65](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EE203W10FO) УК РФ) и т.п.

Третье направление заключается в возможности выхода при назначении наказания за максимальные пределы, установленные для каждого вида наказания. К примеру, в соответствии со [ст. 56](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EE50AW103O) УК РФ максимальный срок лишения свободы составляет 20 лет, а в соответствии с [ч. 4 этой же статьи](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CEC8AWE01O) лишение свободы, назначенное по совокупности преступлений, может составить 25 лет, а по совокупности приговоров - 30 лет.

Четвертое направление учета положений [Общей части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE603W10DO) УК РФ реализуется в установлении возможности при назначении наказания применять не только наказания, предусмотренные санкцией статьи [Особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO), но и наказания, не включенные в санкцию.

Так, наказание в виде лишения специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград ([ст. 48](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE403W102O) УК РФ) не включено ни в одну санкцию статей [Особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO), но оно может применяться за совершение тяжкого или особо тяжкого преступления с учетом личности виновного. Наказание в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью ([ст. 47](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE403W10FO) УК РФ) может назначаться в качестве дополнительного вида наказания и в случаях, когда оно не предусмотрено соответствующей статьей [Особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO), если с учетом характера и степени общественной опасности совершенного преступления и личности виновного суд признает невозможным сохранение за ним права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью.

Пятое направление, связанное с учетом положений [Общей части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE603W10DO) УК РФ, состоит в необходимости игнорирования обстоятельств, отягчающих наказание, в случаях, установленных законом. Так, в соответствии с [ч. 4 ст. 65](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EE203W10CO) УК РФ при назначении наказания лицу, признанному вердиктом присяжных заседателей виновным в совершении преступления, но заслуживающим снисхождения, обстоятельства, отягчающие наказание, не учитываются.

И наконец, шестое направление учета положений [Общей части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE603W10DO) УК РФ при назначении наказания заключается в возможности выхода за пределы санкции соответствующей статьи [УК](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EFW404O) РФ, увеличивая сроки или размеры наказания в рамках закона. Такие возможности строго ограничены. Более строгое наказание, чем предусмотрено соответствующими статьями [Особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO) настоящего Кодекса за совершенное преступление, может быть назначено только по совокупности преступлений и по совокупности приговоров в соответствии со [ст. ст. 69](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE501W10AO) и [70](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE501W10CO) УК РФ. Это те случаи, когда наказание назначается не за одно, а за совершение нескольких преступлений, что должно отразиться и на объеме наказания.

§ 2. Обстоятельства, смягчающие наказание

В Уголовном [кодексе](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE405W10FO) РФ приводятся обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание, а не ответственность, как это было в [УК](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D63BCAE349B48A440401596C2E71416CAA1FF797DE884WE0FO) РСФСР. Это справедливо, поскольку указанные обстоятельства не могут влиять на установление признаков преступления или самого состава преступления, но могут существенно повлиять на назначение наказания. Например, оказание помощи потерпевшему при совершении автодорожного преступления не может повлиять на квалификацию действий виновного, если он причинил потерпевшему тяжкий вред здоровью. Эти действия при доказанности вины будут квалифицированы [ч. 1 ст. 264](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE505W10CO) УК РФ. А вот при решении вопроса о назначении наказания это обстоятельство может сыграть значительную роль, и суд может назначить наказание мягче, чем лицу, например, скрывшемуся после совершения преступления и не оказавшему помощи пострадавшему. Обстоятельства, смягчающие или отягчающие наказание, должны устанавливаться в судебном заседании и признаваться таковыми в суде и только после исследования в судебном заседании всех доказательств в совокупности.

Обстоятельства, смягчающие наказание, приведены в [ст. 61](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE405W102O) УК РФ, и каждое из них обладает свойствами, которые требуют определенных комментариев.

Первым из обстоятельств, смягчающих наказание, в законе названо совершение впервые преступления небольшой или средней тяжести вследствие случайного стечения обстоятельств.

Впервые совершившим преступление считается лицо, ранее не совершавшее преступления или ранее совершившее преступление, за которое оно не привлекалось к уголовной ответственности, и вновь совершившее преступление, а также лицо, ранее совершившее преступление, за которое оно в установленном законом порядке освобождено от уголовной ответственности или уголовная ответственность реализована в полной мере и судимость за совершенное преступление снята или погашена.

К примеру, на практике может случиться так, что лицо одновременно привлекается к уголовной ответственности за совершение сразу нескольких преступлений. В этом случае лицо все равно считается совершившим преступления впервые, поскольку ранее оно не привлекалось к уголовной ответственности.

К впервые совершившим преступление относятся также лица, которые ранее совершали преступления, но в отношении их истекли сроки давности привлечения к уголовной ответственности ([ст. 78](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE505W102O) УК РФ), истекли сроки давности обвинительного приговора ([ст. 83](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE202W10AO) УК РФ), если судимость с них снята вследствие актов амнистии ([ст. 84](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE201W10AO) УК РФ), помилования ([ст. 85](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE201W10FO) УК РФ).

Наличие случайного стечения обстоятельств устанавливается в каждом конкретном случае. Это вопрос факта. Оно может выразиться, например, в такой ситуации, как совершение преступления под угрозой немедленной физической расправы и др.

Обстоятельством, смягчающим наказание, является и несовершеннолетие виновного. Несовершеннолетними признаются лица, которым ко времени совершения преступления исполнилось 14 лет, но не исполнилось 18 лет ([ст. 87](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE207W10AO) УК РФ). За совершение подавляющего большинства преступлений, перечисленных в [УК](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EFW404O) РФ, уголовная ответственность наступает в несовершеннолетнем возрасте. Таков уголовно-правовой критерий, и он обоснован.

В то же время закон учитывает, что сознание подростка находится в стадии становления и он порой не может с полной ответственностью и объективностью оценить сложившуюся ситуацию, способен попасть под влияние более агрессивно настроенных участников преступной группы, под влияние взрослых лиц.

Законом несовершеннолетие виновного рассматривается как одно из обстоятельств, смягчающих наказание. В то же время суды исходят и из того, что несовершеннолетие в силу положений [гл. 14](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE207W10BO) УК РФ учитывается как особенность при назначении наказания, в соответствии с чем срок и размер наказания должен определяться в соответствии со [ст. 88](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE207W10FO) УК РФ.

Беременность признается обстоятельством, смягчающим наказание виновной, прежде всего исходя из принципа гуманизма, что диктуется заботой о здоровье ребенка и самой женщины. При беременности наблюдается повышенная раздражимость, вспыльчивость, и это должно учитываться при назначении наказания, однако в каждом конкретном случае указанное обстоятельство подлежит тщательному исследованию и ему должна быть дана соответствующая оценка. Вряд ли, например, следует признавать смягчающим обстоятельством беременность женщины, которая постоянно пьянствует, ведет аморальный образ жизни, не заботится о сохранении ребенка и совершает разбойное нападение на потерпевшего, убийство его с целью сокрытия разбоя и т.д. В то же время закон не ограничивает круг преступлений, при совершении которых беременность может признаваться обстоятельством, смягчающим наказание.

Не влияют на возможность признания этого обстоятельства смягчающим наказание и сроки беременности.

Наличие малолетних детей у виновного также рассматривается как обстоятельство, смягчающее наказание, которое требует исследования и соответствующей оценки.

Понятие малолетних детей раскрывается в [ст. 82](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CEC8BWE02O) УК РФ, регулирующей вопросы отсрочки отбывания наказания. Эта отсрочка может быть предоставлена осужденным беременным женщинам и женщинам, имеющим детей в возрасте до 14 лет, и мужчине, имеющему ребенка в возрасте до 14 лет и являющемуся единственным родителем.

Это обстоятельство может быть признано смягчающим в том случае, если установлен не только факт наличия малолетних детей у виновного, но и его участие в их воспитании и материальном содержании. Так, например, не должно признаваться обстоятельством, смягчающим наказание, наличие малолетнего ребенка у виновного в злостном уклонении от уплаты по решению суда средств на содержание этого ребенка.

Стечение тяжелых жизненных обстоятельств либо мотив сострадания относятся к смягчающим обстоятельствам только в том случае, если совершенное преступление тесно с ними связано.

Такими условиями могут признаваться, например, отсутствие средств для проживания в случае утраты работы - при краже чужого имущества; тяжелое заболевание самого виновного или его близких - при хищении наркотических средств; плохие жилищные условия - при даче взятки и т.д.

Мотив сострадания, т.е. жалости, сочувствия, вызываемого чьим-либо несчастьем, горем, может иметь место, например, при даче по просьбе тяжелобольного большой дозы лекарства, от которой заведомо для виновного наступит смерть больного, совершении кражи в пользу иных лиц, у которых отсутствуют средства для проживания, и т.п.

Совершение преступления в результате физического или психического принуждения либо в силу материальной, служебной или иной зависимости может считаться обстоятельством, смягчающим наказание, только в том случае, когда судом такая зависимость или принуждение будут признаны имевшими место реально, а сами действия принуждаемого лица будут вынужденными, поскольку его воля, как правило, подавляется неправомерными действиями. Однако уголовная ответственность в этом случае наступает и тогда, когда виновный мог противостоять неправомерным действиям, но по каким-то причинам не сделал этого. Например, пригрозив избиением, соисполнитель потребовал совершить вместе с ним кражу из магазина, при этом сам проник в помещение, а другое лицо, в отношении которого было применено физическое насилие, осталось на улице, имея возможность уйти с места преступления, однако этого не сделало и через некоторое время по просьбе соисполнителя проникло в магазин, где совершило кражу совместно с другими лицами.

В то же время уголовная ответственность, а значит, и наказание не могут наступить, если воздействие в виде принуждения ставит лицо, совершающее противоправные действия, в условия крайней необходимости.

Например, захваченных сторожей автопредприятия под угрозой применения оружия заставили вскрыть помещение, где находилась грузовая машина, перегнать ее на территорию садоводческого товарищества и, продолжая угрожать оружием и избив их, заставили взламывать двери в домах и погребах, совершать хищение вещей и продуктов питания, грузить их в машину. Аналогичным образом решается вопрос об ответственности и наказании в тех случаях, когда в результате физического или психического принуждения лицо не могло руководить своими действиями (бездействием).

Физическое принуждение может быть выражено в избиении, причинении вреда здоровью, истязании.

Психическое принуждение означает воздействие на человека путем угроз различного характера (причинения вреда здоровью, убийства, причинения вреда близким, уничтожения имущества и др.). Важно при этом, чтобы угроза осознавалась как реальная и направленная на причинение значимого вреда, что могло бы повлиять на поведение человека.

Материальная зависимость предполагает такое состояние, при котором лицо имеет лишь один источник существования и его утрата окажет существенное влияние на условия проживания лица и его близких. В этой связи нельзя признать материальной зависимостью прекращение выплаты средств, например, на приобретение предметов роскоши.

Служебная зависимость связана с наличием отношений подчиненности по службе вне зависимости от места работы, формы собственности предприятия, учреждения, организации, когда одно лицо в связи со служебным положением обладает правами или возможностями причинения вреда другому лицу (объявление взысканий, снижение размера заработной платы, понижение по службе, увольнение и т.п.).

Иная зависимость возникает тогда, когда она вытекает из других по сравнению с ранее рассмотренными оснований. С учетом сферы и условий жизнедеятельности иная зависимость по характеру может быть весьма разнообразной. Так, зависимость от соответствующего лица может иметься при оформлении на работу, при получении водительских прав, при поступлении в учебное заведение и т.д.

В [УК](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EFW404O) РФ достаточно широко представлены обстоятельства, исключающие преступность деяния. И если лицо совершает преступление при нарушении условий правомерности действий, указанных в [ст. ст. 37](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE706W108O) - [42](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE704W10AO) УК РФ, уголовная ответственность наступает, однако эти обстоятельства признаются смягчающими наказание. Здесь важно одно условие - данные обстоятельства могут быть признаны смягчающими, если не являются составной частью диспозиции статьи [Особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO) УК РФ (убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, - [ст. 108](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE305W10BO) УК РФ; причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью при превышении пределов необходимой обороны - [ст. 114](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE003W10CO) УК РФ, и т.д.).

Противоправное или аморальное поведение потерпевшего, явившееся поводом для преступления, связано, как правило, с состоянием аффекта виновного лица. Сильное душевное волнение может быть внезапно возникшим и вызвано насилием, издевательством или тяжким оскорблением со стороны потерпевшего. Состояние аффекта возможно, когда психотравмирующая ситуация складывается под влиянием систематических побоев, издевательства, истязаний, постоянного психологического давления со стороны потерпевшего.

Явка с повинной признается таковой, если имеет место добровольное заявление виновного о совершенном преступлении.

В [Постановлении](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABFA9379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE600W10CO) Пленума Верховного Суда РФ от 11 января 2007 г. N 2 "О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания" обращается внимание на следующие моменты при решении вопроса о наличии явки с повинной.

Явка с повинной в качестве обстоятельства, смягчающего наказание, учитывается в тех случаях, когда лицо в устном или письменном виде добровольно сообщило органу, осуществляющему уголовное преследование, о совершенном им или с его участием преступлении ([ст. 142](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379318F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98DE60BW10BO) УПК РФ).

Сообщение о преступлении, сделанное лицом после его задержания по подозрению в совершении преступления, не исключает признания этого сообщения в качестве смягчающего наказание обстоятельства. Если же органы следствия располагали сведениями о преступлении (показаниями потерпевших, свидетелей, процессуальными документами и т.п.) и задержанному лицу было известно об этом, то подтверждение им факта участия в совершении преступления не может расцениваться как явка с повинной, а признается в качестве иного смягчающего наказание обстоятельства (например, изобличения других участников преступления).

Если сообщение лица о совершенном с его участием преступлении в совокупности с другими доказательствами положено судом в основу обвинительного приговора, то данное сообщение может рассматриваться как явка с повинной и в том случае, когда лицо в ходе предварительного расследования или в судебном заседании изменило свои показания.

Сообщение лица, задержанного по подозрению в совершении конкретного преступления, об иных совершенных им преступлениях, неизвестных органам уголовного преследования, следует признавать как явку с повинной и учитывать при назначении наказания при осуждении за эти преступления.

При совокупности совершенных преступлений явка с повинной как обстоятельство, смягчающее наказание, учитывается при назначении наказания за преступление, в связи с которым лицо явилось с повинной.

Активное способствование раскрытию и расследованию преступления выражается в том, что виновный предоставляет органам дознания или следствия информацию, до того им неизвестную (указывает на место нахождения орудий преступления, помогает в организации и проведении следственных экспериментов, бухгалтерских экспертиз, представляет вещественные доказательства и т.д.).

Активное способствование изобличению и уголовному преследованию других соучастников преступления, розыску имущества, добытого в результате преступления, - это формы активного поведения виновного в раскрытии преступления.

Обстоятельства, смягчающие наказание, признаются таковыми с учетом установленных в судебном заседании фактических обстоятельств уголовного дела. Если же суд не признает указанное в законе обстоятельство смягчающим наказание, такое решение должно быть мотивировано в описательно-мотивировочной части приговора.

Для признания указанных обстоятельств смягчающими наказание важным остается условие совершения этих действий добровольно, а не под давлением имеющихся улик.

О меньшей степени опасности в действиях виновного свидетельствует оказание медицинской и иной помощи потерпевшему непосредственно после совершения преступления, добровольное возмещение имущественного ущерба и морального вреда, причиненных в результате преступления, а также иные действия, направленные на заглаживание вреда, причиненного потерпевшему.

Оказание медицинской помощи может выразиться, например, в таких действиях, как принятие мер к остановке кровотечения у потерпевшего, изготовление и накладка ему шины при переломе, вызов "скорой помощи", доставление в больницу и др.

Возмещение имущественного ущерба может состоять в его компенсации в виде выплаты денежных средств, в возмещении вреда предметами, аналогичными уничтоженным, и т.д.

Возмещение морального вреда состоит в моральном удовлетворении потерпевшего, например в принесении ему извинений, в выражении просьбы о прощении или в компенсации морального вреда в материальном выражении. Возможно и сочетание этих видов возмещения.

Иные действия, направленные на заглаживание вреда, могут быть самыми разнообразными и во многом зависят от характера причиненного вреда: например, производство самим виновным ремонта помещения, которому причинен вред, опровержение ложных измышлений при клевете, восстановление на работе при нарушении равенства прав и свобод человека и гражданина и др.

Указанные обстоятельства свидетельствуют о раскаянии виновного в содеянном и могут рассматриваться как обстоятельства, смягчающие наказание.

Перечень обстоятельств, смягчающих наказание, не исчерпывающий. Суд вправе признать смягчающим любое другое обстоятельство по своему усмотрению. При этом в приговоре должно быть указано, какое обстоятельство признается смягчающим, и доводы суда по принятому решению.

Обстоятельства, смягчающие наказание, признаются таковыми с учетом установленных в судебном заседании фактических обстоятельств уголовного дела. Если же суд не признает указанное в законе обстоятельство смягчающим наказание, такое решение должно быть мотивировано в описательно-мотивировочной части приговора.

Если смягчающее обстоятельство предусмотрено соответствующей статьей [Особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO) настоящего Кодекса в качестве признака преступления, оно само по себе не может повторно учитываться при назначении наказания. Так, например, не может быть учтено как смягчающее обстоятельство противоправное поведение потерпевшего в случае совершения убийства в состоянии аффекта, поскольку этот признак является конструктивным применительно к составу преступления, предусмотренному [ст. 107](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE306W10EO) УК РФ.

Обстоятельства, перечисленные в [ст. 61](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE405W102O) УК РФ в качестве смягчающих наказание, дают возможность суду назначить наказание по своему усмотрению в пределах санкции статьи за конкретное преступление с учетом всех положений [Общей части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE603W10DO) УК.

В то же время законодатель особо выделил [п. п. "и"](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE50BW108O) и ["к" ч. 1 ст. 61](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE40BW10BO) УК РФ.

[Статьей 62](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE50BW10EO) УК РФ предусмотрено, что при наличии смягчающих обстоятельств, предусмотренных [п. п. "и"](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE50BW108O) и (или) ["к" ч. 1 ст. 61](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE40BW10BO) УК РФ, и отсутствии отягчающих обстоятельств срок или размер наказания не могут превышать двух третей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей [Особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO) Уголовного кодекса. Таким образом, законодателем особо поощряется такое посткриминальное поведение, как действия, направленные на содействие следствию и оказание помощи потерпевшим.

Наличие указанных обстоятельств устанавливает размер наказания, который не может превышать трех четвертей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за конкретное преступление. Это условие может быть выполнимо только при отсутствии отягчающих обстоятельств по делу. Например, лицо, совершившее хулиганство ([ч. 1 ст. 213](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE40AW10EO) УК РФ), явилось с повинной, активно способствовало раскрытию преступления, добровольно возместило материальный ущерб потерпевшему. Отягчающих обстоятельств по делу установлено не было. Максимальный размер более строгого наказания, предусмотренного [ч. 1 ст. 213](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA7475E8W80BO) УК РФ, - 5 лет лишения свободы. Следовательно, виновному в этой ситуации может быть назначено не более 3 лет 2 месяцев и 12 дней лишения свободы.

Правила, изложенные в [ст. 62](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE50BW10FO) УК РФ, могут применяться судами при наличии либо одного, либо нескольких из перечисленных в [п. п. "и"](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE50BW108O) и (или) ["к" ст. 61](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE40BW10BO) УК РФ смягчающих обстоятельств. Основным условием при этом является отсутствие отягчающих обстоятельств, перечисленных в [ст. 63](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE40BW10EO) УК РФ.

Установив наличие смягчающих обстоятельств, предусмотренных [п. п. "и"](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE50BW108O) и ["к" ч. 1 ст. 61](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE40BW10BO) УК РФ, и признав их таковыми, суд может назначить и менее трех четвертей максимального срока или размера наказания, но в пределах санкции, предусмотренной соответствующей статьей [Особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO) УК РФ.

В то же время при указанных условиях суд вправе с учетом конкретных обстоятельств по делу и данных о личности виновного назначить более мягкое наказание, чем предусмотрено за конкретное преступление, при наличии оснований, указанных в [ст. 64](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE503W10AO) УК РФ.

Здесь следует обратить внимание на то обстоятельство, что рассматриваемое правило применяется лишь относительно наиболее строгого наказания, предусмотренного санкцией соответствующей статьи [Особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO) УК РФ. Если же санкция статьи альтернативна и предусматривает несколько наказаний, то более мягкие наказания могут назначаться в максимальном сроке или размере.

В [ч. 3 ст. 62](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE50BW10CO) УК РФ установлено еще одно ограничение, касающееся снижения максимального размера или срока наказания при смягчающих обстоятельствах. Это ограничение состоит в том, что положения [ч. 1 ст. 62](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE50BW10EO) УК РФ не применяются, если соответствующей статьей [Особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO) настоящего Кодекса предусмотрены пожизненное лишение свободы или смертная казнь. В этом случае наказание назначается в пределах санкции соответствующей статьи [Особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO) УК РФ без каких-либо ограничений по сроку или размеру наказания.

Таким образом, снижение максимального срока или размера наиболее строгого наказания при наличии смягчающих обстоятельств, а именно применение правил, предусмотренных [ст. 62](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE50BW10FO) УК РФ, не осуществляется, если за совершенное преступление может быть назначено пожизненное лишение свободы или смертная казнь (т.е. при совершении особо тяжких преступлений, посягающих на жизнь или общественную безопасность), а также при наличии отягчающих обстоятельств. В этом случае исходя из текста закона суд даже при наличии смягчающих обстоятельств может назначить максимально строгие наказания, предусмотренные санкцией соответствующей статьи [Особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO) УК РФ.

При особом порядке судебного разбирательства наказание не может превышать две трети максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление ([ч. 7 ст. 316](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379318F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE50BW102O) УПК РФ). Поэтому при назначении наказания по правилам, предусмотренным [ст. 62](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE50BW10FO) УК РФ, суд в силу [ч. 7 ст. 316](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379318F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE50BW102O) УПК РФ исчисляет две трети срока наказания от двух третей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей [Особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO) УК РФ.

Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D63B2A5309015AE48191994C5E84B01CDE8F3787DE98CE7W001O) от 29 июня 2009 г. N 141-ФЗ в [ст. 62](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE50BW10FO) УК РФ были внесены дополнения, касающиеся досудебного соглашения о сотрудничестве.

Досудебное соглашение о сотрудничестве представляет собой соглашение между сторонами обвинения и защиты, в котором указанные стороны согласовывают условия ответственности подозреваемого или обвиняемого в зависимости от его действий после возбуждения уголовного дела или предъявления обвинения.

Правом после возбуждения уголовного дела заключить с подозреваемым или обвиняемым досудебное соглашение о сотрудничестве обладает прокурор.

Ходатайство о заключении досудебного соглашения о сотрудничестве подается подозреваемым или обвиняемым в письменном виде на имя прокурора. Это ходатайство подписывается также защитником. Если защитник не приглашен самим подозреваемым или обвиняемым, его законным представителем или по поручению подозреваемого или обвиняемого другими лицами, то участие защитника обеспечивается следователем.

Подозреваемый или обвиняемый вправе заявить ходатайство о заключении досудебного соглашения о сотрудничестве с момента начала уголовного преследования до объявления об окончании предварительного следствия. В этом ходатайстве подозреваемый или обвиняемый указывает, какие действия он обязуется совершить в целях содействия следствию в раскрытии и расследовании преступления, изобличении и уголовном преследовании других соучастников преступления, розыске имущества, добытого в результате преступления.

Ходатайство о заключении досудебного соглашения о сотрудничестве представляется прокурору подозреваемым или обвиняемым, его защитником через следователя. Следователь, получив указанное ходатайство, в течение трех суток с момента его поступления либо направляет его прокурору вместе с согласованным с руководителем следственного органа мотивированным постановлением о возбуждении перед прокурором ходатайства о заключении с подозреваемым или обвиняемым досудебного соглашения о сотрудничестве, либо выносит постановление об отказе в удовлетворении ходатайства о заключении досудебного соглашения о сотрудничестве.

Постановление следователя об отказе в удовлетворении ходатайства о заключении досудебного соглашения о сотрудничестве может быть обжаловано подозреваемым или обвиняемым, его защитником руководителю следственного органа.

В случае заключения досудебного соглашения о сотрудничестве при наличии смягчающих обстоятельств, предусмотренных [п. "и" ч. 1 ст. 61](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE50BW108O) УК РФ, и отсутствии отягчающих обстоятельств срок или размер наказания не могут превышать половины максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей [Особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO) УК РФ. Как видно из содержания закона, само по себе заключение досудебного соглашения еще не обязывает суд к назначению наказания в пределах половины максимального срока или размера наказания. Суд будет обязан назначить наказание в этих пределах лишь при наличии досудебного соглашения о сотрудничестве и одновременном наличии смягчающих обстоятельств, указанных в [п. "и" ч. 1 ст. 61](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE50BW108O) УК РФ.

Кроме того, в случае заключения досудебного соглашения о сотрудничестве по усмотрению суда подсудимому с учетом положений [ст. ст. 64](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE503W10AO), [73](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE507W10DO) и [80.1](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EE201W10FO) УК РФ могут быть назначены более мягкое наказание, чем предусмотрено за данное преступление, условное осуждение или он может быть освобожден от отбывания наказания.

Помимо снижения максимального срока или размера наиболее строго наказания, предусмотренного соответствующей статьей [Особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO) УК РФ, при досудебном соглашении о сотрудничестве действует еще одно правило назначения наказания.

В случае заключения досудебного соглашения о сотрудничестве, если соответствующей статьей [Особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO) УК РФ предусмотрены пожизненное лишение свободы или смертная казнь, эти виды наказания не применяются. При этом срок или размер наказания не могут превышать двух третей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания в виде лишения свободы, предусмотренного соответствующей статьей [Особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO) УК РФ.

И еще одно обстоятельство, на которое следует обратить внимание. Речь идет о ситуациях, когда снижение максимального предела наказания предусмотрено и уголовным, и уголовно-процессуальным законом. Какой закон должен быть применен в этом случае при назначении наказания? Ответ на этот вопрос дан в [ч. 5 ст. 62](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CEB8BWE07O) УК РФ, где сказано, что срок или размер наказания, назначаемого лицу, уголовное дело в отношении которого рассмотрено в порядке, предусмотренном [главой 40](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379318F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EE705W10DO) Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации, не может превышать две трети максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление, а в случае, указанном в [статье 226.9](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379318F342114098C7EF445EDAEFBA747CEB8EWE06O) Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации, - одну вторую максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление.

Итак, сущность института заключения досудебного соглашения о сотрудничестве, предусмотренного [ст. 62](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE50BW10FO) УК РФ, заключается в том, что если виновный заключает соответствующее соглашение, помогает следствию в раскрытии и расследовании преступления, изобличении и уголовном преследовании других соучастников преступления, розыску имущества, добытого в результате преступления, то суд в обязательном порядке назначает ему наказание с учетом понижения максимального срока или размера наиболее строгого наказания, предусмотренного соответствующей статьей [Особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO) УК РФ.

В досудебном соглашении оговариваются действия, которые подозреваемый или обвиняемый обязуется совершить. Как правило, такими действиями является предоставление правдивой и полной информации по позициям, интересующим правосудие. При этом для заключения досудебного соглашения недостаточно того, чтобы обвиняемый взял на себя обязательство лишь сообщить сведения о его собственном участии в преступной деятельности. Информация должна быть более широкого плана: о планах преступной деятельности других лиц, об их роли в совершенных преступлениях, о наличии соучастников совершения преступления, об источниках финансирования преступной деятельности и т.п.

Подобные действия являются обязательным элементом соглашения, а их выполнение подлежит обязательной проверке. Поэтому прокурор в порядке и сроки, которые установлены [ст. 221](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379318F342114098C7EF445EDAEFBA747CE0W80DO) УПК РФ, рассматривает поступившее от следователя уголовное дело в отношении обвиняемого, с которым заключено досудебное соглашение о сотрудничестве, а также материалы, подтверждающие соблюдение обвиняемым условий и выполнение обязательств, предусмотренных данным соглашением, и в случае утверждения обвинительного заключения выносит представление об особом порядке проведения судебного заседания и вынесения судебного решения по данному уголовному делу.

В таком представлении указываются:

1) характер и пределы содействия обвиняемого следствию в раскрытии и расследовании преступления, изобличении и уголовном преследовании других соучастников преступления, розыске имущества, добытого в результате преступления;

2) значение сотрудничества с обвиняемым для раскрытия и расследования преступления, изобличения и уголовного преследования других соучастников преступления, розыска имущества, добытого в результате преступления;

3) преступления или уголовные дела, обнаруженные или возбужденные в результате сотрудничества с обвиняемым;

4) степень угрозы личной безопасности, которой подвергались обвиняемый в результате сотрудничества со стороной обвинения, его близкие родственники, родственники и близкие лица.

В представлении прокурор также удостоверяет полноту и правдивость сведений, сообщенных обвиняемым при выполнении им обязательств, предусмотренных заключенным с ним досудебным соглашением о сотрудничестве.

Далее выполнение обязательств обвиняемым проверяется и судом. Особый порядок проведения судебного заседания и вынесения судебного решения по уголовному делу в отношении обвиняемого, с которым заключено досудебное соглашение о сотрудничестве, применяется, если суд удостоверится, что:

1) государственный обвинитель подтвердил активное содействие обвиняемого следствию в раскрытии и расследовании преступления, изобличении и уголовном преследовании других соучастников преступления, розыске имущества, добытого в результате преступления;

2) досудебное соглашение о сотрудничестве было заключено добровольно и при участии защитника.

Если же суд установит, что условия соглашения не были соблюдены, то он принимает решение о назначении судебного разбирательства в общем порядке. Соответственно, в общем порядке без применения положений [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE50BW10DO), [3](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE50BW10CO) и [4 ст. 62](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE50BW103O) УК РФ, касающихся срока и размера наказания, и [статьи 64](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE503W10AO) УК РФ назначается и наказание ([ст. 63.1](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE50BW102O) УК РФ).

Если же нарушение условий соглашения будет обнаружено уже после назначения подсудимому наказания, если будет установлено, что он умышленно сообщил ложные сведения или умышленно скрыл от следствия какие-либо существенные сведения, то приговор подлежит пересмотру в порядке, установленном [разделом XV](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379318F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EE100W10CO) УПК РФ.

§ 3. Обстоятельства, отягчающие наказание

[Статьей 63](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE40BW10EO) УК РФ установлен перечень обстоятельств, которые свидетельствуют о большей общественной опасности деяния или личности виновного и учитываются судом при назначении наказания. Рассмотрим эти обстоятельства с позиции их содержания.

Рецидив преступлений может быть признан отягчающим обстоятельством при назначении наказания лишь в том случае, когда лицо не встало на путь исправления и, имея не погашенную или не снятую судимость, вновь совершило преступление, которое явилось основанием к признанию у него любого из видов рецидива, предусмотренного [ст. 18](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EE505W108O) УК РФ. По смыслу этой [статьи](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EE505W108O) при решении вопроса о наличии рецидива преступлений не имеет значения, являлось ли оконченным или неоконченным умышленное преступление, за которое лицо осуждается по последнему приговору либо осуждалось ранее, а также являлось ли лицо исполнителем или соучастником любого из этих преступлений.

Наличие рецидива преступлений влечет более строгое наказание, порядок назначения которого определен [ст. 68](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EE203W103O) УК РФ.

Наступление тяжких последствий во многих статьях [Особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO) УК является признаком состава преступления, особенно квалифицированного состава преступления, и в силу этого они не могут быть обстоятельствами, отягчающими наказание. Например, для наличия состава преступления, предусмотренного [ст. 224](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CEF8AWE07O) УК РФ "Небрежное хранение огнестрельного оружия", наступление тяжких последствий является составообразующим признаком. Для состава же преступления, предусмотренного [ст. 228.2](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747FWE0DO) УК РФ "Нарушение правил оборота наркотических средств или психотропных веществ", наступление тяжких последствий является признаком квалифицированного состава преступления, предусмотренного [ч. 2 указанной статьи](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747FWE01O) УК РФ.

Тяжкие последствия могут быть следствием как преступлений, совершаемых по неосторожности, так и преступлений, совершаемых умышленно. И в том и в другом случае наступление тяжких последствий в результате совершения преступления может быть признано обстоятельством, отягчающим наказание.

Вместе с тем УК РФ включает ряд преступлений, где тяжкие последствия не являются признаком преступления, однако в результате их совершения такие последствия наступают ([ст. ст. 120](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE007W108O), [122](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE006W108O), [212](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98DE504W10AO), [228](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CECW80CO), [258](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98DE103W10AO), [261](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747FEAW80BO), [264](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE505W10DO) УК РФ и т.д.). И в этом случае суд также вправе признать отягчающим обстоятельством наступление тяжких последствий в результате совершения преступлений. Таким образом, тяжкие последствия - это и вопрос факта, и вопрос оценки. Ведь, как и ранее, если тяжкие последствия включены в диспозицию той или иной нормы, они не могут рассматриваться как обстоятельство, отягчающее наказание.

Данное правило относится и к другим обстоятельствам. В этой связи Пленум Верховного Суда РФ отметил, что исходя из положений [ч. 2 ст. 63](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE503W10BO) УК РФ обстоятельства, относящиеся к признакам состава преступления, предусмотренного соответствующей статьей [Особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO) УК РФ, должны учитываться при оценке судом характера и степени общественной опасности содеянного. Однако эти же обстоятельства не могут быть повторно учтены при назначении наказания (например, в случае умышленного причинения тяжкого вреда здоровью потерпевшего с использованием взрывчатых веществ, квалифицированного по [п. "в" ч. 2 ст. 111](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE304W102O) УК РФ по признаку совершения преступления общеопасным способом, суд не вправе учитывать указанный способ также в качестве отягчающего наказание обстоятельства, предусмотренного [п. "к" ч. 1 ст. 63](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FEE07W10AO) УК РФ) <1>.

--------------------------------

<1> См.: [п. 4](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABAA43A9916F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE602W108O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 октября 2009 г. N 20 "О некоторых вопросах судебной практики назначения и исполнения уголовного наказания" // БВС РФ. 2010. N 1.

В тех случаях, когда понятие тяжких последствий не раскрывается или не в полной мере раскрывается в уголовном законе, оно является оценочным, подлежит установлению судом в каждом конкретном случае, причем в зависимости от характера преступления содержание тяжких последствий может быть весьма различным.

В [ст. 35](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE707W109O) УК РФ даются понятия совершения преступления группой лиц, группой лиц по предварительному сговору, организованной группой или преступным сообществом (преступной организацией). Совершение преступления в составе этих групп также относится к обстоятельствам, отягчающим наказание.

Диспозиция многих составов преступлений, предусмотренных [Особенной частью](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO) УК РФ, не предусматривает указанных обстоятельств в качестве признаков состава преступления, поэтому они могут быть признаны отягчающими обстоятельствами (например, доведение до самоубийства потерпевшего совместными действиями нескольких виновных путем угроз, жестокого обращения или унижения человеческого достоинства потерпевшего; совершение развратных действий несколькими виновными одновременно; заведомо ложное сообщение об одном и том же акте терроризма несколькими лицами по договоренности между собой и т.д.).

Законодателем в качестве отягчающего обстоятельства выделена и особо активная роль виновного в совершении преступления. Такое лицо представляет наибольшую опасность среди других участников преступления.

Особо активная роль виновного может проявляться и быть признана таковой на любой стадии совершения преступления. Она может проявиться на стадии приготовления преступления (создание преступной группы, поиск оружия, организация его приобретения, закрепление своей роли в организованной группе); на стадии покушения на преступление (стреляет из одного ружья, но не достигает цели, берет другое ружье, вновь не убивает потерпевшего, пытается это сделать при помощи ножа); при совершении оконченного преступления (организует совершение преступления и принимает активное участие в его совершении в качестве исполнителя наряду с другими лицами).

Лица, страдающие тяжелыми психическими расстройствами либо находящиеся в состоянии опьянения, а также лица, не достигшие возраста, с которого наступает уголовная ответственность, в силу своего физического и физиологического состояния быстро поддаются на уговоры, у них легко вызвать отрицательную реакцию на информацию, касающуюся их состояния здоровья, отношений в семье, взаимоотношений между ними и потерпевшими, и, как результат, такие лица совершают преступные действия. Виновный создает такие условия, при которых его действия воспринимаются указанными лицами не как преступные, а как выполнение дружеской услуги и т.д., хотя он и осознает опасность этих действий, и желает наступления последствий. Поэтому привлечение указанных лиц к совершению преступления должно всегда признаваться обстоятельством, отягчающим наказание.

[Конституция](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D69B2AB369B48A440401596C2E71416CAA1FF797DE984WE05O) РФ запрещает любые формы ограничения прав граждан по признакам национальной, расовой, религиозной принадлежности. В силу этого обстоятельства совершения преступления по мотиву политической, идеологической, национальной, расовой, религиозной ненависти или вражды, вражды в отношении какой либо социальной группы признаются отягчающими наказание.

Преступные действия могут выражаться в оскорблении национальных или расовых чувств, традиций, убеждений, отношения к той или иной форме религии, в совершении насильственных действий, действий подстрекательского характера.

Отягчающим наказание обстоятельством признается совершение преступлений, совершенных из мести за правомерные действия других лиц, поскольку это ведет к запугиванию граждан, соблюдающих требования закона, к созданию препятствий в правомерном поведении, а также с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение. Последнее обстоятельство означает, что фактически совершаются два или более преступления, что, безусловно, должно отразиться и на наказании.

Совершение преступления в отношении лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга является признаком преступлений, направленных против жизни и здоровья, а также ряда других преступлений (например, [ст. ст. 277](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98DEE02W10AO), [295](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98DEF00W10DO), [317](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EE606W10AO) УК РФ и др.).

Отягчающим это обстоятельство можно назвать лишь в том случае, когда будет установлено, что совершение преступления тесно связано с осуществлением служебного или общественного долга, воспрепятствованием осуществления своих обязанностей. Например, в день дачи показаний свидетелем родственники обвиняемого увозят его в пустующий дом и незаконно лишают свободы; похищается близкий родственник ответственного работника с целью оказания на него давления при подписании определенных документов на условиях, выгодных виновному, и т.д.

К числу близких относятся как родственники лица, выполняющего служебную деятельность или общественный долг, так и другие лица, которые в силу сложившихся отношений дороги потерпевшему.

Лицом, выполняющим служебную деятельность, могут быть признаны лица, являющиеся представителями власти, должностными лицами, государственные и муниципальные служащие, осуществляющие предоставленные им полномочия, лица, выполняющие управленческие функции в коммерческой или иной организации, а также служащие этих организаций.

Под осуществлением служебной деятельности понимаются действия лица, входящие в круг его обязанностей, вытекающих из трудового договора (контракта) с государственными, муниципальными, частными и иными зарегистрированными в установленном порядке предприятиями и организациями независимо от формы собственности, с предпринимателями, деятельность которых не противоречит действующему законодательству.

Выполнение общественного долга включает в себя как деятельность гражданина в качестве представителя общественного объединения, так и действия любого гражданина, направленные на достижение общественно полезных целей, при защите охраняемых законом интересов других лиц, общества и государства (пресечение правонарушений, сообщение органам власти о совершенном или готовящемся преступлении либо о местонахождении лица, разыскиваемого в связи с совершением им правонарушений, дача свидетелем или потерпевшим показаний, изобличающих лицо в совершении преступления, и др.).

Совершение преступления в отношении малолетнего, другого беззащитного или беспомощного лица либо лица, находящегося в зависимости от виновного, в значительной степени облегчает действия виновного, поскольку указанные лица не могут противостоять ему и дать необходимый отпор. В этой связи перечисленные обстоятельства и отнесены законом к числу отягчающих наказание.

Малолетними закон признает лиц, не достигших возраста 14 лет.

Беззащитными и беспомощными могут быть признаны лица с физическими недостатками, психическими расстройствами, престарелые.

При этом важно установить, что потерпевший не способен в силу указанных обстоятельств защитить себя, оказать активное сопротивление виновному, а последний сознает это обстоятельство. К лицам, находящимся в беспомощном состоянии, могут быть отнесены, в частности, тяжелобольные и престарелые, малолетние дети, лица, страдающие психическими расстройствами, лишающими их способности правильно воспринимать происходящее.

Отягчающим наказание является и совершение преступления в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности, а также лица, находящегося в зависимости от виновного.

Заведомость означает осознание виновным факта беременности. Заведомость может заключаться как в визуальном понимании виновным такого состояния женщины, так и в его знании об этом от самой потерпевшей или от других лиц.

Совершение преступления в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности, может быть отягчающим обстоятельством только при умышленной форме вины (доведение потерпевшей до самоубийства; причинение побоев; неоказание помощи без уважительных причин лицом, обязанным ее оказывать, и т.д.).

Зависимость как обстоятельство, отягчающее наказание, может быть любой - материальной, служебной, детей от родителей, инвалида от лица, оказывающего ему помощь, и т.д.

Способ совершения преступления также может характеризовать деяние и личность преступника. Поэтому совершение преступления с особой жестокостью, садизмом, издевательством, а также мучениями для потерпевшего является обстоятельством, отягчающим наказание.

Признак особой жестокости наличествует, в частности, в случаях, когда перед совершением преступления или в процессе его совершения к потерпевшему применялись пытки, истязание или совершалось глумление над жертвой либо когда преступление совершено способом, который заведомо для виновного связан с причинением потерпевшему особых страданий (нанесение большого количества телесных повреждений, использование мучительно действующего яда, сожжение заживо, длительное лишение пищи, воды и т.д.). Особая жестокость может выражаться в совершении преступления в присутствии близких потерпевшему лиц, когда виновный сознавал, что своими действиями причиняет им особые страдания.

Садизм - это особо изощренная и извращенная жестокость, при которой преступник получает удовлетворение, наслаждается мучениями жертвы.

Издевательство предполагает совершение действий, унижающих честь и достоинство потерпевшего, причинение психических страданий.

С особой жестокостью, садизмом и издевательством могут быть совершены преступления не только в отношении физических лиц, но и по другим составам преступлений (надругательство над телами умерших и местами их захоронения; незаконная добыча морского зверя жестокими методами; вандализм, пиратство, жестокое обращение с животными).

Совершение преступления с использованием оружия, боевых припасов, взрывчатых веществ и других объектов, перечисленных в [п. "к" ч. 1 ст. 63](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FEE07W10AO) УК РФ, представляет повышенную опасность. С одной стороны, виновное лицо посредством оружия и других орудий преступления облегчает совершение своих преступных действий, с другой стороны, эти действия причиняют более существенный вред гражданам и обществу. Оба этих обстоятельства повышают опасность деяния и должны отягчать наказание виновному.

Также облегчает совершение преступления и делает его более опасным использование специально изготовленных технических средств, наркотических средств, психотропных, сильнодействующих, ядовитых и радиоактивных веществ, лекарственных и иных химико-фармакологических препаратов, а также с применением физического или психического принуждения.

Последнее обстоятельство также повышает общественную опасность деяния, поскольку указанное насилие подавляет волю другого человека и он может не только выполнить действие, нужное виновному, но и сам совершить преступление под воздействием насилия. Вопрос об уголовной ответственности в этом случае решается с учетом положений [ст. 40](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE705W10FO) УК РФ.

К условиям чрезвычайного положения, стихийного или иного общественного бедствия относятся наводнения, пожары, землетрясения, крупные транспортные катастрофы, эпидемии, войны, эвакуация населения после экологических катастроф, крупных аварий и т.д. В этих условиях часто остаются без присмотра дома, имущество граждан, материальные ценности предприятий, учреждений, организаций. Использование таких ситуаций для совершения преступлений представляет повышенную общественную опасность, которая заключается еще и в том, что виновное лицо сознательно использует сложившуюся ситуацию для достижения преступного результата, своего обогащения.

Содержание понятия чрезвычайного положения раскрывается в законодательстве Российской Федерации. Это особый правовой режим деятельности органов государственной власти и управления, предприятий, учреждений и организаций, допускающий установленные законом ограничения прав и свобод граждан и прав юридических лиц, а также возложение на них дополнительных обязанностей. К стихийному бедствию относят наличие стихийных обстоятельств, угрожающих жизни и здоровью населения (землетрясение, наводнение, эпидемии, эпизоотии и др.). Общественное бедствие - явления, нарушающие нормальные условия жизнедеятельности граждан, государства, общества (например, военные действия, эвакуация населения и т.д.).

Понятие массовых беспорядков определено в [ст. 212](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98DE504W10AO) УК РФ.

Следующим обстоятельством, отягчающим наказание, является совершение преступления с использованием доверия, оказанного виновному в силу его служебного положения или договора.

Преступления, совершенные с использованием служебного положения виновного или заключенного с ним договора, причиняют большой вред нормальной деятельности государственных, общественных организаций, коммерческих и иных структур. Они совершаются, как правило, в сфере экономической деятельности (регистрация незаконных сделок с землей; лжепредпринимательство; незаконное получение кредита; уклонение от уплаты налогов с организаций; злоупотребление полномочиями и т.д.).

Обстоятельством, отягчающим наказание, закон признает и совершение преступления с использованием форменной одежды или документов представителя власти. Совершение преступления при этих обстоятельствах приносит вред как обществу в целом, так и отдельным гражданам, дискредитирует профессию, порождает недоверие к деятельности аппарата управления.

Выдавая себя за работника определенной сферы и используя при этом форменную одежду либо предъявляя удостоверение личности представителя власти, виновный проникает в жилище или входит в доверие граждан, что дает ему возможность совершить преступление. Например, представляясь инспектором пожарного надзора и находясь в военной форме, виновный в домах частного сектора проверял противопожарную безопасность и брал за это деньги с домовладельцев; используя форму работника милиции, виновный останавливал машины, принадлежащие гражданам, и совершал грабежи и разбои.

Еще одним обстоятельством, отягчающим наказание, является совершение умышленного преступления сотрудником органа внутренних дел. Дело в том, что сотрудник органов внутренних дел является представителем власти. Причем представителем власти, которая наиболее часто и тесно контактирует с народонаселением. Во многом о власти судят по поведению сотрудников органов внутренних дел. В этой связи совершение ими преступлений наиболее сильно дискредитирует органы власти. Кроме того, нередко статус сотрудника органов внутренних дел позволяет облегчить совершение преступления, сокрыть его совершение. Это, безусловно, должно пресекаться самым строгим образом. Именно поэтому законодатель и отнес совершение умышленного преступления сотрудником органа внутренних дел к обстоятельствам, отягчающим наказание.

Последним обстоятельством, включенным в перечень обстоятельств, отягчающих наказание, является совершение преступления в отношении несовершеннолетнего (несовершеннолетней) родителем или иным лицом, на которое законом возложены обязанности по воспитанию несовершеннолетнего (несовершеннолетней), а равно педагогическим работником или другим работником образовательной организации, медицинской организации, организации, оказывающей социальные услуги, либо иной организации, обязанным осуществлять надзор за несовершеннолетним (несовершеннолетней).

Вводя в закон это обстоятельство, законодатель учитывал близость виновного к потерпевшему, возможность более легкого влияния на несовершеннолетнего, его зависимость от виновного и наличие определенной власти над ним.

Перечень отягчающих наказание обстоятельств является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит. Установление таких обстоятельств имеет существенное значение для правильного решения вопроса о назначении наказания. Установив их и признав таковыми, суд в приговоре должен привести мотивы принятого решения.

Однако в зависимости от характера и степени общественной опасности преступления, обстоятельств его совершения и личности виновного судья (суд), назначающий наказание, может признать отягчающим обстоятельством совершение преступления в состоянии опьянения, вызванном употреблением алкоголя, наркотических средств или других одурманивающих веществ.

Если отягчающее обстоятельство предусмотрено соответствующей статьей [Особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO) настоящего Кодекса в качестве признака состава преступления, оно само по себе не может повторно учитываться при назначении наказания. Так, например, убийство женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности, уже учтено законодателем при конструировании квалифицированного состава убийства, предусмотренного [п. "г" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE307W10AO) УК РФ. Поэтому повторный учет этого же обстоятельства в качестве отягчающего наказание является недопустимым.

§ 4. Назначение более мягкого наказания, чем

предусмотрено за данное преступление

Правила назначения более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление санкцией статьи [Особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO) УК РФ, установлены [ст. 64](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE503W10AO) УК РФ.

Эта [статья](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE503W10AO) в рамках общих начал назначения уголовного наказания предусматривает возможность назначения более мягкого наказания, чем предусмотрено за конкретное преступление, в случае, если судом отдельные смягчающие обстоятельства либо их совокупность будут признаны исключительными, а равно при активном содействии участника группового преступления раскрытию этого преступления. "Установление такого регулирования воплощает конкретизированные в уголовном законе конституционные начала справедливости и гуманности и направлено на уменьшение уголовной репрессии до необходимого минимума принудительных мер, обеспечивающих достижение целей наказания. Применение ее положений при назначении уголовного наказания является правом суда общей юрисдикции, рассматривающего уголовное дело" ([Определение](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7BF55B275E77D6AB9AF319619F342114098C7EFW404O) Конституционного Суда РФ от 17.11.2009 N 1532-О-О).

Назначение более мягкого наказания, чем предусмотрено законом за конкретное преступление, возможно только при установлении судом исключительных обстоятельств. Понятие исключительности закон не раскрывает, поэтому такие обстоятельства суд должен установить и указать в приговоре. Исключительными могут быть признаны обстоятельства, как смягчающие наказание и предусмотренные [ст. 61](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE405W102O) УК РФ, так и любые другие, которые суд сочтет возможным признать таковыми. Это могут быть как отдельные смягчающие обстоятельства, так и их совокупность. В приговоре должны быть указаны основания принятого решения.

При установлении исключительных обстоятельств оценке подлежат цели и мотивы преступления, роль виновного, его поведение во время и после совершения преступления, данные, характеризующие личность, и т.д. При применении положений [ст. 64](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE503W10AO) УК РФ важно определить, что установленные судом обстоятельства существенно уменьшают степень общественной опасности преступления.

Закон особо подчеркивает исключительность такого обстоятельства, как активное содействие участника группового преступления раскрытию этого преступления.

Закон различает три подхода к проблеме назначения более мягкого наказания:

а) назначение наказания ниже низшего предела, предусмотренного соответствующей статьей [Особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO) УК РФ;

б) назначение более мягкого вида наказания, чем предусмотрено статьей [Особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO) УК РФ;

в) неприменение дополнительного вида наказания, если оно предусмотрено в качестве обязательного.

Назначение наказания ниже низшего предела, предусмотренного соответствующей статьей [Особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO), означает возможность для суда назначить меньший размер вида наказания, предусмотренного санкцией статьи за конкретное преступление.

Так, санкция [ч. 1 ст. 112](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747BE9W80AO) УК РФ (умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью) предусматривает наказание в виде ареста на срок от 3 до 6 месяцев или лишение свободы на срок до 3 лет. Если суд за данное преступление назначит наказание ниже низшего предела, то он может назначить менее 3 месяцев ареста. При этом должен быть соблюден нижний предел данного вида наказания и осужденному должно быть назначено не менее 1 месяца ареста ([ч. 1 ст. 54](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE400W10DO) УК РФ).

При назначении виновному более мягкого наказания суд исходит из перечня видов наказаний, предусмотренных [ст. 44](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE704W102O) УК РФ. С учетом правил, содержащихся в [ст. 64](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE503W109O) УК РФ, может быть назначен любой более мягкий вид основного наказания, не указанный в санкции соответствующей статьи [Особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO) УК РФ, в том числе штраф, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, исправительные работы, с соблюдением положений [ст. 44](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE704W102O) и [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA7478ECW804O) и [2 ст. 45](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE204W10BO) УК РФ не ниже размеров или сроков, указанных в соответствующих статьях [Общей части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE603W10DO) УК РФ применительно к каждому из видов наказания.

Например, при назначении более мягкого вида наказания по [ч. 1 ст. 112](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE30AW108O) УК РФ суд может назначить любой из видов наказания, перечисленных в [ст. 44](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE70BW10BO) УК РФ, находящихся выше [п. "и"](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE70BW102O).

Если санкция статьи предусматривает четкие рамки видов наказания (например, [ч. 1 ст. 105](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10EO) УК РФ - от 6 до 15 лет лишения свободы), то, применяя правила комментируемой [статьи](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10FO), суд может назначить менее минимального размера наказания, предусмотренного санкцией.

Однако наказание, назначенное в порядке, предусмотренном [ст. 64](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE503W10AO) УК РФ, не может быть меньше нижнего предела, определенного для соответствующих видов наказаний в статьях [Общей части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE603W10DO) УК РФ. Например, определенный осужденному срок лишения свободы в соответствии со [ст. 56](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE407W109O) УК РФ не должен быть менее двух месяцев, размер штрафа, исчисляемого в денежном выражении, в силу [ст. 46](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE70AW103O) УК РФ не может составлять менее 2500 рублей, а в отношении несовершеннолетних в соответствии со [ст. 88](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EE200W10BO) УК РФ - менее 1 тысячи рублей.

По смыслу [ст. 64](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE503W10AO) УК РФ назначению наказания ниже низшего предела, указанного в санкции за конкретное преступление, не препятствует наличие альтернативных, более мягких видов наказания.

Например, [ч. 3 ст. 158](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE407W10EO) УК РФ предусматривает наказание в виде штрафа и лишения свободы от 2 до 6 лет. При наличии оснований, предусмотренных в [ст. 64](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE503W10AO) УК РФ, суд может назначить наказание менее 2 лет лишения свободы, несмотря на то что санкцией предусмотрен и штраф.

Неприменение дополнительного вида наказания, предусмотренного в качестве обязательного, может иметь место только по тем составам преступлений, санкция которых предусматривает дополнительный вид наказания не в качестве альтернативы, а в качестве обязательного наказания. К таким преступлениям, например, относятся производство, приобретение, хранение, перевозка или сбыт немаркированных товаров и продукции ([ч. 1 ст. 171.1](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CEE8FWE03O) УК РФ), приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем ([ч. 2 ст. 175](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98DE60BW102O) УК РФ), нарушение Правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств ([ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE505W102O) и [3 ст. 264](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE504W10AO) УК РФ) и т.д.

За многие преступления законом предусмотрено альтернативное наказание. Например, [ч. 1 ст. 115](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747BE8W80CO) УК РФ предусматривает наказание в виде штрафа, либо обязательных работ, либо исправительных работ, либо ареста. За указанное преступление нельзя назначить более мягкий вид наказания, так как штраф, предусмотренный санкцией данной нормы, является самым мягким видом наказания в системе наказаний по [УК](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EFW404O) РФ.

Суд может назначить наказание ниже низшего предела, предусмотренного соответствующей статьей [Особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO) УК РФ, не применяя дополнительное наказание, которое является обязательным, или назначить наказание ниже предусмотренного санкцией по конкретному виду наказания. Например, за совершение вандализма ([ст. 214](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98DE50BW103O) УК РФ) предусмотрено наказание в виде обязательных работ от 120 до 180 часов. [Статьей 49](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA7478EFW80EO) УК РФ предусмотрено назначение наказания в виде обязательных работ от 60 до 240 часов. Следовательно, применяя правила комментируемой [статьи](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE402W10AO), суд может назначить осужденному по [ст. 214](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98DE50BW103O) УК РФ менее 120 часов обязательных работ, но в пределах не менее 60 часов.

В заключение рассмотрения вопроса о назначении наказания более мягкого, чем предусмотрено за данное преступление, следует отметить, что суд, обосновывая в описательно-мотивировочной части приговора свое решение, должен указать, какие именно смягчающие наказание обстоятельства либо их совокупность признаны исключительными и существенно уменьшающими степень общественной опасности преступления.

Кроме того, необходимо учитывать и то обстоятельство, что [ст. 64](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE503W10AO) УК РФ не предусмотрена возможность определения более мягкого вида режима исправительного учреждения, чем тот, который установлен [ст. 58](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE406W10BO) УК РФ для отбывания наказания в виде лишения свободы.

§ 5. Назначение наказания при вердикте присяжных

заседателей о снисхождении

По делам, рассмотренным с участием присяжных заседателей, наказание назначается по правилам [гл. 10](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE405W10FO) УК РФ с изъятиями, предусмотренными [ст. 65](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE503W10FO) УК РФ.

В соответствии с нормами УПК РФ [(ч. 4 ст. 339)](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379318F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EE507W10DO) и УК РФ [(ч. 1 ст. 65)](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EE203W10FO) перед присяжными заседателями в случае признания ими виновным подсудимого ставится вопрос о том, заслуживает ли это лицо при назначении наказания снисхождения. Если присяжные заседатели укажут на это, то наказание такому лицу должно быть назначено не более двух третей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление. Вместе с тем при совершении преступления, за которое может быть назначено наказание в виде пожизненного лишения свободы или смертной казни, при вердикте присяжных заседателей о снисхождении эти виды наказаний не применяются, однако само наказание может быть назначено в пределах установленных санкций за данное преступление.

Если в статье [Особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO) УК РФ за конкретное преступление предусматривается альтернативная санкция, то менее строгое наказание может быть назначено в полном объеме, а наиболее строгое наказание - только в пределах двух третей.

Присяжные заседатели вправе также признать, что лицо, виновное в совершении нескольких преступлений, заслуживает снисхождения как за каждое из преступлений, так и за одно из них. В таких случаях правила [ст. 65](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE503W10FO) УК РФ при назначении наказания по совокупности преступлений распространяются только на те из них, по которым присяжными заседателями вынесен вердикт о снисхождении, а окончательное наказание назначается в порядке, предусмотренном [ст. 69](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE501W10AO) УК РФ.

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

Законом предусмотрено, что при вердикте присяжных заседателей о снисхождении суд при назначении наказания не должен учитывать обстоятельств, отягчающих наказание.

Правила назначения наказания при вердикте присяжных заседателей о снисхождении на назначение дополнительного наказания не распространяются, а само дополнительное наказание назначается в пределах, указанных в санкции соответствующей статьи [Особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO) УК РФ.

§ 6. Назначение наказания за неоконченное преступление

Законодатель дифференцированно подошел к назначению наказания за неоконченное преступление, отделяя стадию приготовления от стадии покушения.

На стадии приготовления со стороны виновного может быть явка с повинной, он может активно способствовать раскрытию преступления и т.д.

**Приготовление** - первый этап на пути к преступлению, оно считается менее опасным действием даже по отношению к покушению на преступление, поэтому закон предусматривает и более мягкое наказание по сравнению с наказанием за покушение на преступление или оконченное преступление.

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](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO) УК РФ за оконченное преступление.

**Покушение на преступление** - более опасная стадия преступления, однако это также неоконченное преступление. Срок и размер наказания за покушение на преступление закон ограничил тремя четвертями максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей [Особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO) УК РФ за оконченное преступление.

При назначении наказания за покушение на преступление суд должен выяснить все обстоятельства, способствующие его совершению, учесть все конкретные, а также смягчающие и отягчающие обстоятельства по делу.

Установленный размер наказания за приготовление к преступлению или за покушение на преступление является максимальным для данных стадий преступления. В силу этого при наличии оснований, предусмотренных [ст. 62](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE50BW10FO) УК РФ, две трети максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания следует исчислять от установленного максимального размера наказания за неоконченное преступление, т.е. две трети от одной второй - при приготовлении к преступлению или три четверти от трех четвертей - при покушении на преступление.

Например, совершено покушение на изнасилование ([ч. 3 ст. 30](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE701W10BO) и [ч. 1 ст. 131](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE50AW102O) УК РФ). Подсудимый полностью признал свою вину, раскаялся, активно способствовал раскрытию преступления. Суд счел возможным применить правила, предусмотренные [ст. 62](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE50BW10FO) УК РФ. За покушение на изнасилование может быть назначено не более 4 лет 6 месяцев лишения свободы (три четверти от 6 лет). Применяя нормы [ст. 62](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE50BW10FO) УК РФ, суд должен назначить виновному не более 3 лет и 20 дней лишения свободы (две трети от 4 лет и 6 месяцев).

При назначении такому лицу наказания при наличии рецидива преступлений и применении [ст. 68](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EE203W103O) УК РФ также следует исходить из максимального срока наказания, который может быть назначен с учетом требований [ст. 66](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE503W102O) УК РФ.

При особом порядке судебного разбирательства уголовных дел установлен определенный алгоритм назначения наказания при неоконченном преступлении. При наличии оснований, предусмотренных [ст. ст. 62](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE50BW10FO), [64](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE503W10AO), [66](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE503W102O), [68](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EE203W103O), [69](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE501W10AO) и [70](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE501W10CO) УК РФ, наказание виновному назначается по правилам как этих статей, так и [ч. 7 ст. 316](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379318F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE50BW102O) УПК РФ (например, при назначении подсудимому наказания за неоконченное преступление вначале следует с учетом требований [ст. 66](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE503W102O) УК РФ определить максимальный срок или размер наказания, которое может быть назначено виновному, затем в соответствии с [ч. 7 ст. 316](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379318F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE50BW102O) УПК РФ сократить этот срок (размер) наказания в связи с рассмотрением дела в особом порядке и лишь после этого определить подсудимому наказание с учетом положений [Общей части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE603W10DO) УК РФ) <1>.

--------------------------------

<1> См.: [Постановление](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6AB9AC3A9619F342114098C7EFW404O) Пленума Верховного Суда РФ от 5 декабря 2006 г. "О применении судами особого порядка судебного разбирательства уголовных дел" // БВС РФ. 2007. N 2.

Если назначенное по правилам, предусмотренным [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE502W10AO) и [3 ст. 66](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE502W109O) УК РФ, наказание является менее строгим, чем нижний предел санкции соответствующей статьи [Особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO) УК РФ, то ссылка на [ст. 64](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE503W10AO) УК РФ не требуется (например, за приготовление к преступлению, предусмотренному [ч. 3 ст. 162](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EE000W108O) УК РФ, может быть назначено не более 6 лет лишения свободы, а минимальный размер наказания за указанное оконченное преступление - 7 лет лишения свободы).

§ 7. Назначение наказания за преступление,

совершенное в соучастии

По общему правилу все соучастники преступления ответственны в равном объеме за совершенное преступное деяние. Однако наказание назначается персонально каждому из них.

Соисполнители, как правило, несут более строгую ответственность по сравнению с другими соучастниками (организатором, подстрекателем, пособником), которые не принимают непосредственного участия в исполнении самого преступления, но роль организатора или подстрекателя бывает порой не менее опасной, чем исполнителя преступления.

Суд при назначении наказания должен разграничивать степень общественной опасности содеянного каждым из соучастников, учитывать характер и степень фактического участия лица в совершении преступления, значение этого участия для достижения цели преступления, его влияние на характер и размер причиненного или возможного вреда, все смягчающие и отягчающие обстоятельства.

Особым обстоятельством при назначении наказания соучастникам преступления является факт совершения одним из них действий, которые не охватывались умыслом остальных соучастников (эксцесс исполнителя).

В этом случае за эксцесс несет ответственность сам исполнитель, а остальные соучастники - только за действия, которые охватывались их умыслом.

При назначении наказания соучастникам преступления должны учитываться и данные, характеризующие личность, и положение каждого из них (кража совершена двумя соучастниками, один впервые совершает преступление, другой - при имеющемся у него опасном рецидиве: ранее он уже дважды осуждался за умышленные преступления к лишению свободы; вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления несколькими лицами, один из которых - родитель несовершеннолетнего).

При назначении наказания важно отношение каждого соучастника к характеру и размеру причиненного или возможного вреда. Например, соучастник во время совершения преступления просил не причинять вреда, а во время расследования дела и рассмотрения его в суде принимал активное участие в возмещении причиненного ущерба или морального вреда, и это должно учитываться при назначении наказания.

Смягчающие или отягчающие обстоятельства, относящиеся к личности одного из соучастников, учитываются при назначении наказания только этому соучастнику.

§ 8. Назначение наказания при рецидиве преступлений

Рассматривая вопрос о назначении наказания при рецидиве преступлений, сразу же следует отметить, что [ст. 68](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EE203W103O) УК Российской Федерации, по смыслу содержащихся в них норм, не допускает повторное осуждение за одно и то же преступление - ни путем назначения лицу наказания, дополнительного к уже отбытому им наказанию за преступление, ни путем двойного учета одних и тех же обстоятельств одновременно как при квалификации преступлений, так и при назначении наказания - и не нарушают конституционный принцип равенства всех перед законом и судом.

[Статья 86](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE201W10CO) УК Российской Федерации, согласно которой судимость в соответствии с этим [Кодексом](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EFW404O) учитывается при рецидиве преступлений и при назначении наказания, не содержит положений о квалификации преступлений и назначении наказания, а значит, и не может определять двойную ответственность за одно и то же ([Определение](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7BF55B275E77D6ABEAE319218F342114098C7EFW404O) Конституционного Суда РФ от 26 января 2010 г. N 133-О-О).

В то же время в соответствии с [ч. 6 ст. 86](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE200W103O) УК РФ погашение или снятие судимости аннулирует все связанные с ней правовые последствия. Исходя из этого не должны учитываться в качестве отрицательно характеризующих личность подсудимого данные, свидетельствующие о наличии у него погашенных или снятых в установленном порядке судимостей, которые также не могут учитываться при решении вопроса о наличии в содеянном рецидива преступлений.

Правила назначения наказания при рецидиве преступлений являются одним из уголовно-правовых средств дифференциации и индивидуализации наказания.

Законом предусмотрено установление рецидива преступлений в отношении лиц, которые не встали на путь исправления и вновь в период срока действия судимости совершили умышленное преступление. Условия признания вида рецидива указаны в [ст. 18](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EE505W108O) УК РФ, в ней же указано на то, что рецидив преступлений влечет более строгое наказание ([ч. 5 ст. 18](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA7479EDW80FO) УК РФ).

Порядок назначения наказания при рецидиве преступлений установлен в [ст. 68](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EE203W103O) УК РФ. Назначая наказание при рецидиве преступлений, суд при любом из видов рецидива должен учитывать характер и степень общественной опасности ранее совершенных преступлений и обстоятельства, в соответствии с которыми ранее назначенного наказания оказалось недостаточно для исправления осужденного. Суд также должен учитывать характер и степень общественной опасности вновь совершенного преступления.

Законодатель предусмотрел возможность назначения более строгого наказания при рецидиве преступлений и определил, что оно по общему правилу не должно быть менее одной трети максимального срока наиболее строгого вида наказания при любом из видов рецидива. В то же время это наказание должно назначаться в пределах санкции соответствующей статьи [Особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO) УК РФ.

Это означает, что, например, при опасном рецидиве преступлений за совершение преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 105](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10EO) УК РФ, наказание осужденному могло бы быть назначено в пределах менее пяти лет лишения свободы (не менее одной трети максимального срока наиболее строгого вида наказания (в данном случае наиболее строгим наказанием является лишение свободы сроком до пятнадцати лет)), однако оно должно быть назначено не менее шести лет, поскольку наказание по [ч. 1 ст. 105](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE20BW103O) УК в виде лишения свободы назначается от шести до пятнадцати лет, а наказание при рецидиве преступлений должно назначаться в пределах санкции соответствующей статьи [Особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO) УК РФ.

При назначении наказания лицу, совершившему несколько преступлений при рецидиве, опасном рецидиве или особо опасном рецидиве, учитываются судимости, не погашенные или не снятые на момент совершения преступления. Наказание в этом случае назначается за каждое преступление с учетом правил, изложенных в [ч. 2 ст. 68](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EE202W10AO) УК РФ, если нет оснований для ее неприменения в силу [ч. 3 той же статьи](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EE202W109O), а окончательное наказание по совокупности преступлений или совокупности приговоров - в соответствии со [ст. ст. 69](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE501W10AO) или [70](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE501W10CO) УК РФ.

В [ч. 3 ст. 68](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EE202W109O) УК РФ установлены два правила, при которых наказание при рецидиве преступлений может быть назначено в меньших пределах, чем установлено [ч. 2 этой статьи](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EE202W10AO).

Первое условие связано с установлением смягчающих обстоятельств, предусмотренных [ст. 61](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE405W102O) УК РФ. В этом случае наказание может быть назначено менее одной третьей части максимального срока наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление, но в пределах санкции соответствующей статьи [Особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO) УК РФ.

Так, например, за совершение разбоя в крупном размере предусмотрено наказание в виде лишения свободы сроком от семи до двенадцати лет. При любом виде рецидива, отсутствии смягчающих и исключительных обстоятельств наказание не могло бы составить менее четырех лет лишения свободы. Но минимальный срок лишения свободы, предусмотренный санкцией [ч. 3 ст. 162](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EE000W108O) УК РФ, составляет семь лет. Поэтому наказание не должно быть ниже этого срока. Однако если деяние квалифицируется как приготовление к указанному разбою, наказание не должно превышать половины максимального срока наказания, то есть оно не должно превышать шести лет лишения свободы.

Второе условие связано с исключительными обстоятельствами, предусмотренными [ст. 64](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE503W10AO) УК РФ. Если таковые будут установлены судом, то суд также может выйти за пределы наказания, установленные правилами его назначения при рецидиве преступлений. При указанном условии, а также в ряде иных ситуаций, например, когда имеется вердикт присяжных о снисхождении, наказание при рецидиве преступлений, помимо случаев, установленных [ч. 3 ст. 68](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EE202W109O) УК РФ, может выходить за рамки, санкции статьи [Особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO) УК РФ.

§ 9. Назначение наказания по совокупности преступлений

В соответствии со [ст. 17](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE705W10AO) УК РФ совокупностью преступлений признается совершение двух или более преступлений, ни за одно из которых лицо не было осуждено, за исключением случаев, когда совершение двух или более преступлений предусмотрено статьями [Особенной части](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO) УК РФ в качестве обстоятельства, влекущего более строгое наказание. При совокупности преступлений лицо несет уголовную ответственность за каждое совершенное преступление по соответствующей статье или части статьи настоящего [Кодекса](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10AO).

Таким образом, из дефиниции совокупности преступлений, закрепленной в законе, можно сделать несколько упрощенный вывод том, что совокупностью являются два или более преступления (несколько преступлений), и применительно к каждому из них должен быть решен вопрос о наказании.

Закон предусматривает определенную последовательность назначения наказания по совокупности преступлений ([ст. 69](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE501W109O) УК РФ).

Первоначально наказание назначается за каждое преступление, входящее в совокупность, с соблюдением всех принципов уголовной ответственности, а затем назначается окончательное наказание по совокупности преступлений.

В [УК](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EFW404O) РФ предусмотрены те же два принципа назначения наказания по совокупности преступлений. Но правила назначения наказаний будут разными в зависимости от тяжести преступления и его стадии. Так, если все преступления, совершенные по совокупности, являются преступлениями небольшой или средней тяжести, либо приготовлением к тяжкому или особо тяжкому преступлению, либо покушением на тяжкое или особо тяжкое преступление, окончательное наказание назначается путем поглощения менее строгого наказания более строгим либо путем частичного или полного сложения назначенных наказаний. При этом окончательное наказание не может превышать более чем наполовину максимальный срок или размер наказания, предусмотренного за наиболее тяжкое из совершенных преступлений.

Поглощается менее строгое наказание, которое является таковым, исходя из системы видов наказания, предусмотренной [ст. 44](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE704W102O) УК РФ.

Штраф как наиболее мягкое наказание поглощается любым другим наказанием.

Принцип частичного или полного сложения наказаний основан на том, что окончательное наказание не может превышать более чем на половину максимальный срок или размер наказания, предусмотренный за наиболее тяжкое из совершенных преступлений.

Например, лицо осуждается за совершение пяти преступлений, каждое из которых квалифицируется по [ч. 1 ст. 158](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EE30BW109O) УК РФ, и за каждое из них судом назначено наказание в виде 6 месяцев лишения свободы. Окончательное наказание по совокупности указанных преступлений может быть назначено не более 3 лет лишения свободы. Этот срок определен исходя из того, что максимальное наказание по [ч. 1 ст. 158](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747BE1W805O) УК РФ предусмотрено в виде 2 лет лишения свободы, а окончательное наказание не может превышать более чем на половину максимальный срок или размер наказания за наиболее тяжкое из совершенных преступлений (2 + (2 : 2) = 3).

Другой пример. Лицо осуждено за преступление, предусмотренное [ч. 2 ст. 158](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EE30BW10FO) УК РФ, и за преступление, предусмотренное [ч. 1 ст. 161](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CEF07W10BO) УК РФ. При назначении максимального наказания за каждое из указанных преступлений окончательное наказание при полном их сложении может быть 9 лет лишения свободы. Однако, исходя из принципа назначения окончательного наказания, которое не может превышать более чем на половину максимальный срок или размер наказания, предусмотренного за наиболее тяжкое из совершенных преступлений, это наказание не должно быть более 7 лет и 6 месяцев (5 + (5 : 2) = 7,5).

Три принципа назначения наказания по совокупности преступлений могут быть реализованы только при сочетании преступлений небольшой или средней тяжести или при покушениях на тяжкое или особо тяжкое преступление.

Но если в совокупность преступлений входит хотя бы одно оконченное из преступлений, относящихся к категории тяжкого или особо тяжкого, то окончательное наказание должно назначаться только по принципу частичного или полного сложения назначенных наказаний. При этом принцип сложения такой же - окончательное наказание не может превышать более чем на половину максимальный срок наказания в виде лишения свободы, предусмотренный за наиболее тяжкое из совершенных преступлений.

Назначая наказание по совокупности преступлений, суд не ограничен применением какого-либо одного принципа. Возможно и сочетание реализации нескольких принципов. Так, например, совокупность составляют три преступления и за первое из них назначаются исправительные работы сроком на один год, за второе - лишение свободы сроком на два года, а за третье - лишение свободы сроком на четыре года. В этом случае (с соблюдением правил [ст. 71](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE500W108O) УК РФ) исправительные работы могут быть поглощены лишением свободы сроком на два года, а последние могут быть частично присоединены к наказанию за последнее преступление и в итоге назначено окончательное наказание.

Исключение составляют преступления, за которые максимальный срок наказания составляет 20 лет лишения свободы ([ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE300W10CO), [ч. 3 ст. 126](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE00AW10AO), [ч. 3 ст. 205](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE506W108O) УК РФ и т.д.). В данном случае назначить окончательное наказание по совокупности преступлений до 30 лет (20 +(20 : 2) = 30) нельзя, так как в [ч. 4 ст. 56](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CEC8AWE01O) УК РФ предусмотрен общий принцип назначения наказания по совокупности преступлений, который указывает, что максимальный размер наказания по совокупности преступлений не может превышать 25 лет лишения свободы.

При решении вопроса о назначении наказания по совокупности преступлений путем поглощения менее строгого наказания более строгим либо частичного или полного их сложения должны учитываться как характер и степень общественной опасности каждого из преступлений, личность виновного и обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание, так и повышенная опасность всех совершенных лицом преступлений в их совокупности.

Исходя из того что при назначении наказания по совокупности преступлений закон не исключает возможности сложения различных видов наказаний, суды руководствуются правилами, предусмотренными [ст. 71](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE500W108O) УК РФ. Назначая наказание за совершенные преступления на основании [ч. 2 ст. 69](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA7478EEW805O) УК РФ, за одно из которых определен штраф, а за другое - более строгий вид наказания, в зависимости от избранного правила назначения окончательного наказания суд может принять решение о поглощении штрафа более строгим наказанием либо применить принцип сложения наказаний.

Особенно внимательно следует подходить к назначению наказания по совокупности преступлений, когда после вынесения судом приговора будет установлено, что осужденный виновен еще и в другом преступлении, совершенном им до вынесения приговора суда по первому делу.

Законом предусмотрены в этом случае два важных обстоятельства:

первое - наказание назначается по совокупности преступлений, хотя и имеются два приговора;

второе - в окончательное наказание засчитывается наказание, отбытое по первому приговору суда.

При назначении наказания лицу, совершившему преступления в несовершеннолетнем возрасте, по совокупности преступлений или по совокупности приговоров окончательное наказание не может превышать 10 лет лишения свободы.

В случае совершения лицом нескольких преступлений, одни из которых были совершены в несовершеннолетнем возрасте, а другие - в совершеннолетнем возрасте, суд при назначении наказания по совокупности преступлений вначале назначает наказание за преступления, совершенные в возрасте до 18 лет, с учетом требований [ст. 88](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE207W10EO) УК РФ, а затем за преступления, совершенные после достижения совершеннолетия, и окончательное наказание - по правилам [ст. 69](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE501W10AO) УК РФ.

Дополнительное наказание, как и основное, должно быть назначено за отдельное преступление, а затем и по совокупности преступлений.

Если дополнительное наказание назначено только за одно из преступлений, входящих в совокупность, оно должно быть назначено и при назначении окончательного наказания по совокупности преступлений.

При назначении различных видов дополнительного наказания (например, за одно из преступлений осужденному назначено дополнительное наказание в виде лишения права управлять транспортными средствами, а за другое преступление - штраф) они все должны быть указаны в резолютивной части приговора и при назначении окончательного наказания.

§ 10. Назначение наказания по совокупности приговоров

В отличие от правил, предусмотренных [ст. 69](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA7478EEW805O) УК РФ, при назначении наказаний по совокупности приговоров применяется только принцип частичного или полного сложения наказаний. Отличительной чертой является и то, что при совокупности преступлений могут быть частично или полностью сложены все наказания, назначенные за отдельные преступления, а при совокупности приговоров к наказанию, назначенному по последнему приговору, частично или полностью присоединяется неотбытая часть наказания по предыдущему приговору.

Назначение наказания по совокупности приговоров возможно лишь в том случае, когда наказание по предыдущему приговору не отбыто как в части основного, так и в части дополнительного наказания, а также при совершении нового преступления в период оставшегося неотбытого срока наказания при условно-досрочном освобождении от отбывания наказания по предыдущему приговору ([ст. 79](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE50BW10BO) УК РФ), при отсрочке отбывания наказания ([ч. 5 ст. 82](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE00BW10FO) УК РФ) и т.д.

Неотбытым наказанием следует считать:

- часть реального лишения свободы, которая осталась к отбыванию на момент задержания лица и взятия его под стражу за совершение нового преступления;

- срок, на который осужденный условно-досрочно освобождается от дальнейшего отбывания наказания по предыдущему приговору;

- весь срок наказания, назначенный по предыдущему приговору, который признан судом условным;

- срок назначенного наказания при отсрочке отбывания наказания, примененной в соответствии со [ст. 82](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE004W102O) УК РФ и [ст. 398](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379318F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EE102W10FO) УПК РФ.

Уголовным [кодексом](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CEC8AWE0EO) РФ предусмотрен максимальный размер лишения свободы, который может быть назначен по совокупности приговоров, и он составляет 30 лет. Это означает, что к лицу, не отбывшему по первому приговору, например, 15 лет лишения свободы и приговоренному по второму приговору к 20 годам лишения свободы, по совокупности приговоров не может быть применен принцип полного присоединения неотбытого наказания, поскольку в этом случае окончательный срок наказания превысит максимально возможный 30-летний срок ([ч. 3 ст. 70](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CEC8BWE07O) УК РФ).

При назначении наказания по совокупности приговоров сохраняется правило, при котором окончательное наказание должно быть больше как наказания, назначенного за вновь совершенное преступление, так и неотбытой части наказания по предыдущему приговору. Например, неотбытое наказание составляет 3 года лишения свободы, по новому приговору назначено 2 года лишения свободы. По совокупности приговоров в этой ситуации должно быть назначено наказание более трех лет лишения свободы, т.е. более оставшейся неотбытой части наказания и более наказания, назначенного за вновь совершенное преступление.

Относительно присоединения дополнительных видов наказания при совокупности приговоров следует руководствоваться правилами, предусмотренными [ч. 4 ст. 69](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE501W10EO) УК РФ. Однако дополнительное наказание не может быть определено по совокупности приговоров, если оно не назначалось ни за одно из преступлений, входящих в совокупность.

Вместе с тем следует иметь в виду, что если после отбытия основного наказания, но до полного отбытия дополнительного наказания лицо вновь совершает преступление, то наказание по второму приговору назначается по совокупности приговоров и от первого приговора присоединяется полностью или частично неотбытая часть дополнительного наказания.

При совершении лицом нового преступления после провозглашения приговора за предыдущее преступление следует исходить из того, что, поскольку вынесение приговора завершается его публичным провозглашением, правила назначения наказания по совокупности приговоров ([ст. 70](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE501W10CO) УК РФ) применяются и в случае, когда на момент совершения осужденным лицом нового преступления первый приговор не вступил в законную силу.

При назначении наказания по совокупности приговоров помимо непосредственно вопроса о наказании суд решает и некоторые иные вопросы, например вопрос о рецидиве преступлений.

§ 11. Порядок определения сроков наказаний

при сложении наказаний

Уголовным [кодексом](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EFW404O) РФ предусмотрено несколько видов наказаний, которые подлежат исчислению при их сложении и назначении окончательного наказания в виде лишения свободы. Это связано с тем, что лишение свободы является наиболее строгим видом наказания и оно служит тем знаменателем, которому должны соответствовать другие виды наказания в случае сложения наказаний.

При назначении принудительных работ, ареста или содержания в дисциплинарной воинской части 1 день этих видов наказания соответствует 1 дню лишения свободы. Например, по одному приговору за совершение хулиганства ([ч. 1 ст. 213](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE40AW10EO) УК РФ) лицу назначен 1 год лишения свободы и за неисполнение приказа начальника ([ч. 1 ст. 332](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EE700W10EO) УК РФ) - содержание в дисциплинарной воинской части сроком на 1 год. По совокупности преступлений путем полного сложения наказаний осужденному может быть назначено 2 года лишения свободы.

Если за преступление или по одному из приговоров назначено наказание в виде ограничения свободы, то 1 дню лишения свободы соответствуют 2 дня ограничения свободы.

Например, за вымогательство ([ч. 1 ст. 163](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CEF04W10BO) УК РФ) лицо осуждено к 3 годам ограничения свободы; за кражу с незаконным проникновением в жилище ([ч. 3 ст. 158](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE407W10EO) УК РФ) - к 3 годам лишения свободы. По совокупности преступлений путем полного сложения назначенных наказаний суд должен определить размер наказания из расчета соответствия 1 дню лишения свободы 2 дней ограничения свободы, т.е. осужденному может быть назначено 4 года и 6 месяцев лишения свободы.

При назначении наказания в виде исправительных работ или ограничения по военной службе 1 дню лишения свободы соответствуют 3 дня исправительных работ или ограничения по военной службе. Например, за незаконное изготовление газового оружия ([ч. 4 ст. 223](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747FEFW80EO) УК РФ) назначено наказание в виде 2 лет исправительных работ с удержанием 20% из заработной платы в доход государства; за хищение огнестрельного оружия ([ч. 1 ст. 226](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98DE20BW10BO) УК РФ) - 4 года лишения свободы. По совокупности преступлений путем полного сложения назначенных наказаний, исходя из соответствия 1 дню лишения свободы 3 дней исправительных работ (24 : 3 = 8), суд должен назначить 4 года и 8 месяцев лишения свободы.

Одному дню лишения свободы при частичном или полном сложении наказаний соответствуют 8 часов обязательных работ. Например, за клевету ([ч. 1 ст. 129](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6AB8AD3A9416F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE102W10CO) УК РФ) назначено наказание в виде обязательных работ в размере 180 часов. Наказание не отбывалось. Другим приговором это же лицо осуждено за использование своих полномочий вопреки интересам коммерческой организации ([ч. 1 ст. 201](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98DE404W10AO) УК РФ) к 2 годам лишения свободы. По совокупности приговоров путем полного присоединения неотбытого наказания по предыдущему приговору из расчета соответствия лишению свободы обязательных работ (180 : 8 = 22) окончательное наказание должно быть 2 года и 22 дня лишения свободы.

[УК](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EFW404O) РФ предусмотрены виды наказания, которые при определенном сочетании не могут быть присоединены друг к другу либо заменены одно другими, как это предусмотрено [ч. 1 ст. 71](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE500W10FO) УК РФ.

Исполнение назначенных наказаний по совокупности приговоров или совокупности преступлений при подобном сочетании происходит самостоятельно.

Так, штраф, назначенный по одному приговору, и лишение свободы - по другому приговору исполняются самостоятельно; штраф и ограничение свободы, назначенные за преступления, входящие в совокупность преступлений, исполняются самостоятельно; лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью и арест исполняются самостоятельно и т.д.

Самостоятельное исполнение наказаний как по совокупности преступлений, так и по совокупности приговоров должно иметь место тогда, когда эти виды наказаний назначаются как основные, поскольку назначение таких видов наказания, как штраф, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград, в качестве дополнительных наказаний само по себе предполагает самостоятельное их исполнение от основного наказания.

§ 12. Исчисление сроков наказаний и зачет наказания

В ряде статей УК РФ, регламентирующих применение видов наказаний с указанием их сроков ([ст. ст. 47](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE403W10FO), [50](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EE50BW10CO), [51](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE401W10BO), [53](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE204W10FO) - [56](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE407W109O)), исчисление их производится в месяцах и годах, а обязательных работ - в часах. В этих случаях следует иметь в виду, что указание в санкции статьи наказания до определенного количества лет, например до 5 лет лишения свободы, дает право суду назначить наказание как целыми годами, так и годами с месяцами (3 года и 6 месяцев; 4 года и 3 месяца и т.д.). Если в санкции статьи указан определенный диапазон вида наказания ([ч. 1 ст. 159](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EE003W108O) УК РФ - исправительные работы до 1 года), то наказание может быть назначено в виде 2, 3, 6, 7, 8... 11 месяцев или в виде 1 года исправительных работ.

Назначение наказания в целых годах предполагает окончание срока наказания в последний день истекающего года, при этом год берется не календарный (с 1 января по 31 декабря), а в рамках начала и конца срока отбывания наказания. Например, назначенное наказание сроком в 3 года лишения свободы, срок отбывания которого начался 20 июля 2010 г., заканчивается 19 июля 2011 г.

Если срок наказания назначен в месяцах, то окончание срока падает на последний день месяца, исходя из начала и окончания срока наказания.

При исчислении сроков наказания в месяцах не имеет значения количество дней в месяце (наказание в 2 месяца исправительных работ, начало которого падает на 1 февраля 2010 г., будет считаться отбытым 31 марта 2010 г., а наказание в 3 месяца - 30 апреля 2010 г.).

Исчисление сроков наказания в днях допускается лишь в трех случаях:

а) когда при совокупности преступлений или совокупности приговоров складываются назначенные наказания, указанные в [ч. 1 ст. 71](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE500W10FO) УК РФ;

б) когда происходит зачет времени содержания лица под стражей до судебного разбирательства в соответствии с [ч. 3 комментируемой статьи](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA7478E1W80FO);

в) когда заменяются одни виды наказания другими в случае злостного уклонения от отбывания назначенного судом наказания ([ч. 5 ст. 46](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CEB8BWE06O), [ч. 3 ст. 49](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA7478EFW80FO), [ч. 3 ст. 50](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE50BW109O), [ч. 4 ст. 53](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE204W103O), [ч. 1 ст. 54](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE400W10DO) УК РФ).

При этом с учетом положения [ч. 1 ст. 71](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE500W10FO) УК РФ 240 часов обязательных работ соответствуют одному месяцу лишения свободы или принудительных работ, двум месяцам ограничения свободы, трем месяцам исправительных работ или ограничения по военной службе.

Время содержания лица под стражей до судебного разбирательства засчитывается в сроки лишения свободы, принудительных работ, содержания в дисциплинарной воинской части и ареста из расчета один день за один день, ограничения свободы - один день за два дня, исправительных работ и ограничения по военной службе - один день за три дня, а в срок обязательных работ - из расчета один день содержания под стражей за восемь часов обязательных работ.

Начало срока отбывания наказания, как правило, указывается в резолютивной части приговора (при лишении свободы, аресте), однако это делается не всегда. Если виновному назначается наказание в виде исправительных работ, обязательных работ, лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, ограничения по военной службе, ограничения свободы, то срок отбывания наказания определяется с момента фактического отбытия наказания при осуществлении контроля специально созданными подразделениями при органах внутренних дел или органах самоуправления.

Например, началом срока отбывания исправительных работ является день выхода осужденного на работу ([ч. 2 ст. 42](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAD319719F342114098C7EF445EDAEFBA747CEBW805O) УИК РФ).

Зачету в срок отбывания наказания подлежит время содержания лица под стражей и время отбывания лишения свободы в случаях, предусмотренных [ч. 2 ст. 13](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE607W102O) УК РФ.

В странах СНГ этот вопрос решается в соответствии с [Конвенцией](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6EB3A8319B48A440401596WC02O) о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, принятой в г. Минске 22 января 1993 г. и вступившей в действие для Российской Федерации с 10 декабря 1994 г.; в странах дальнего зарубежья - на основании международных договоров и соглашений.

В указанных случаях зачет времени содержания под стражей и время отбывания лишения свободы, назначенного приговором суда за преступление, совершенное вне пределов Российской Федерации, производится из расчета 1 день за 1 день.

Глава 18. УСЛОВНОЕ ОСУЖДЕНИЕ

§ 1. Условное осуждение и его применение

Сущность условного осуждения заключается в том, что суд, вынося обвинительный приговор, назначает осужденному конкретный вид наказания (исправительные работы, ограничение по военной службе, содержание в дисциплинарной воинской части или лишение свободы на срок до 8 лет) и определяет его срок, но постановляет считать назначенное наказание условным, т.е. не приводить его в исполнение под условием выполнения осужденным определенных требований. Следовательно, юридическая природа условного осуждения состоит в условном освобождении осужденного от реального отбывания назначенного ему наказания. Условное осуждение не относится к числу уголовных наказаний. Оно не включено в перечень видов наказания, предусмотренный [ст. 44](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE704W102O) УК РФ. Наличие в уголовном законе института условного осуждения является реализацией принципа справедливости, и этот институт применяется в тех случаях, когда характер и степень общественной опасности преступления и личности виновного свидетельствуют об отсутствии необходимости реального применения уголовного наказания, а достижение цели исправления осужденного возможно без применения к нему ограничений, связанных с реальным воздействием наказания.

В [ст. 73](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE885WE05O) УК РФ дан полный перечень видов наказаний, в отношении которых судом может быть принято решение считать назначенное наказание условным. При этом суд должен принять во внимание данные, характеризующие личность виновного, характер и степень общественной опасности совершенного преступления, обстоятельства, смягчающие и отягчающие его вину.

Также следует обратить внимание на то, что условным наказание в виде лишения свободы может быть назначено только тогда, когда само лишение свободы как вид назначается на срок до восьми лет и если суд придет к выводу о возможности исправления осужденного без реального отбывания наказания.

Не могут считаться условными такие виды наказания, как штраф, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, арест, обязательные работы. Это связано с тем, что достижение целей наказания более эффективно при их реальном отбывании.

Помимо формальных оснований запрета применения условного осуждения в виде назначенного вида наказания и срока лишения свободы законодатель, решая вопрос о повышении степени уголовно-правовой защиты несовершеннолетних, ввел еще один формальный критерий неприменения условного осуждения. Оно не назначается осужденным за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших четырнадцатилетнего возраста. Содержание категории преступлений против половой неприкосновенности несовершеннолетних законодатель раскрывает в [примечании к ст. 73](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE107W103O) УК РФ. В этом [примечании](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE107W103O) говорится, что для целей [ст. 73](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE507W10DO), а также [ст. ст. 79](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE50BW10BO), [80](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE50AW10FO), [82](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE004W102O) и [97](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE20AW10FO) УК РФ к преступлениям против половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших четырнадцатилетнего возраста, относятся преступления, предусмотренные [ст. ст. 131](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE50AW103O) - [135](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE207W10BO), [240](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EEF00W10AO), [241](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EEF07W109O), [242.1](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FEE02W10CO) и [242.2](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FEE01W10DO) УК РФ, совершенные в отношении несовершеннолетних, не достигших четырнадцатилетнего возраста.

Условным считается наказание, назначенное по приговору суда, которое не приводится в исполнение в течение определенного испытательного срока, установленного судом при назначении наказания.

Размер испытательного срока зависит от срока назначенного наказания. Если назначается наказание до 1 года лишения свободы или более мягкий вид наказания, испытательный срок должен быть не менее 6 месяцев и не более 3 лет; если же назначается наказание свыше 1 года лишения свободы, испытательный срок устанавливается от 6 месяцев до 5 лет.

Испытательный срок может быть больше по своему размеру, чем назначенное наказание (назначено 2 года лишения свободы с испытательным сроком в 3 года), может быть равным назначенному наказанию, а также может быть меньше назначенного наказания (5 лет лишения свободы с испытательным сроком в 3 года).

В соответствии с уголовным законом испытательный срок исчисляется с момента вступления приговора в законную силу. В испытательный срок засчитывается время, прошедшее со дня провозглашения приговора.

В случае назначения наказания в виде содержания в дисциплинарной воинской части условно испытательный срок устанавливается в пределах оставшегося срока военной службы на день провозглашения приговора.

При назначении условного наказания суд должен привести в приговоре мотивы принятого решения.

При условном осуждении наряду с основными могут применяться и дополнительные наказания. Уголовный [кодекс](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EFW404O) РФ не предусматривает принципа условности относительно дополнительных видов наказания, все они должны исполняться реально. В силу этого в резолютивной части приговора должно быть указано, что в соответствии со [ст. 73](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE507W10DO) УК РФ условным признается только основное наказание.

Например, за нарушение лицом, управляющим автомобилем, правил дорожного движения, повлекшее причинение по неосторожности тяжкого вреда здоровью потерпевшего, виновный наказан двумя годами лишения свободы с лишением права управлять транспортными средствами сроком на 3 года. В этой ситуации суд может постановить считать основное наказание условным, а что касается дополнительного наказания, то оно должно исполняться реально и виновное лицо не имеет права в течение установленного судом срока управлять транспортными средствами.

В [УК](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EFW404O) РФ нет запрета на применение условного осуждения в зависимости только от категории преступления. Закон устанавливает иные основания запрета. Однако следует крайне осторожно относиться к назначению условного наказания за тяжкие и особо тяжкие преступления, имея в виду, что сам факт их совершения, социальная и общественная опасность, наступление последствий свидетельствуют о нецелесообразности назначения виновному условного наказания. Кроме этого, такое наказание не будет отражать в полной мере и целей назначения наказания (социальной справедливости, исправления осужденного и предупреждения совершения новых преступлений).

Для лиц, представляющих очень высокую степень опасности (с учетом их качеств, характера совершенного преступления) закон устанавливает запрет на применение условного осуждения. Так, оно не назначается:

а) осужденным за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших четырнадцатилетнего возраста;

б) при совершении тяжкого или особо тяжкого преступления в течение испытательного срока при условном осуждении, назначенном за совершение умышленного преступления, либо в течение неотбытой части наказания, назначенного за совершение умышленного преступления, при условно-досрочном освобождении;

в) при опасном или особо опасном рецидиве.

К преступлениям против половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших четырнадцатилетнего возраста, относятся преступления, предусмотренные [статьями 131](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE50AW103O) - [135](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE207W10BO), [240](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EEF00W10AO), [241](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EEF07W109O), [242.1](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FEE02W10CO) и [242.2](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FEE01W10DO) УК РФ, совершенные в отношении несовершеннолетних, не достигших четырнадцатилетнего возраста.

[УК](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CEA8AWE0EO) РФ предусмотрена возможность возложения судом на условно осужденного исполнения определенных обязанностей: не менять постоянного места жительства, работы, учебы без уведомления специализированного государственного органа, осуществляющего исправление осужденного, не посещать определенные места, пройти курс лечения от алкоголизма, наркомании, токсикомании или венерического заболевания, осуществлять материальную поддержку семьи. Перечень обязанностей не является закрытым. Суд может возложить на условно осужденного исполнение и других обязанностей, способствующих его исправлению.

При постановлении приговора, которым осуждение признано считать условным, суд обязан разъяснить осужденному условия отбывания такого наказания и последствия при уклонении от выполнения возложенных на него обязанностей.

Контроль за поведением условно осужденного осуществляется уполномоченным на то специализированным государственным органом (уголовно-исполнительной инспекцией), а в отношении военнослужащих - командованием воинской части и учреждения. При исполнении реального наказания в виде лишения свободы и условного осуждения контроль за поведением лица, отбывающего реальное лишение свободы и одновременно условное осуждение, осуществляется на период отбывания лишения свободы исправительным учреждением.

Если условно осужденный в течение испытательного срока положительно себя зарекомендовал, специализированный орган может обратиться в суд с представлением об отмене всех или части обязанностей, возложенных на него судом при постановлении приговора. Такое представление подается в суд, когда возникает уверенность в отсутствии необходимости жесткого контроля за условно осужденным, так как он оправдывает оказанное ему доверие.

Вместе с тем, если условно осужденный проявляет недобросовестность, допускает отдельные нарушения в выполнении возложенных на него обязанностей, контролирующий орган может обратиться в суд с представлением о дополнении ранее возложенных обязанностей новыми. Суд, рассматривая представление контролирующего органа, вправе как удовлетворить изложенные в нем просьбы, так и отказать в их удовлетворении. Здесь следует подчеркнуть, что суд не вправе заменить одни обязанности другими, а только вправе отменить полностью или частично обязанности, возложенные по приговору суда, либо дополнить ранее установленные приговором обязанности другими.

§ 2. Отмена условного осуждения или продление

испытательного срока

Уголовным законом предусмотрено несколько вариантов решения вопроса об отмене условного осуждения, имеющих как положительное, так и отрицательное значение для осужденного. В целом исполнение приговора в части условного осуждения заканчивается по истечении испытательного срока. Происходит это автоматически, судимость погашается на основании [п. "а" ч. 3 ст. 86](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE200W10AO) УК РФ.

Вместе с тем условное осуждение может быть отменено судом досрочно по представлению органа, осуществляющего контроль за поведением условно осужденного, в случае когда он докажет своим поведением свое исправление. При этом обязательным условием отмены условного осуждения является возмещение (полностью или частично) вреда, причиненного преступлением, в размере, определенном решением суда.

В [п. 3](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABEA430951BF342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE602W108O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 июня 2013 г. N 19 "О применении судами законодательства, регламентирующего основания и порядок освобождения от уголовной ответственности" говорится о том, что возмещение ущерба и (или) заглаживание вреда ([ст. ст. 75](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE505W109O) - [76.1](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA7478E1W809O) УК РФ) могут быть произведены не только лицом, совершившим преступление, но и по его просьбе (с его согласия или одобрения) другими лицами, если само лицо не имеет реальной возможности для выполнения этих действий (например, в связи с заключением под стражу, отсутствием у несовершеннолетнего самостоятельного заработка или имущества). В случае совершения преступлений, предусмотренных [ст. ст. 199](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EE10AW108O) и [199.1](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98EEE03W109O) УК РФ, возмещение ущерба допускается и организацией, уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с которой вменяется лицу ([примечание 2 к ст. 199](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE004W103O) УК РФ) <1>. Вероятно, этот подход может быть применен и при решении вопроса о возмещении вреда при отмене условного осуждения и снятии судимости, а также в иных случаях, положительно влияющих на правовой статус осужденного. Вопрос же о достаточности части возмещенного вреда решается судом с учетом всех иных обстоятельств, подлежащих установлению при отмене условного осуждения.

--------------------------------

<1> БВС РФ. 2013. N 8.

Представление об отмене условного осуждения в суд может быть направлено по истечении не менее половины установленного испытательного срока. При положительном решении судом вопроса об отмене условного осуждения в судебном решении должно содержаться указание и о снятии с такого осужденного судимости.

Следует отметить, что законодательное определение понятия "доказал свое исправление" отсутствует. Поэтому его с большим основанием можно отнести к категории оценочных понятий. На основании представленных документов, наличия или отсутствия взысканий за период испытательного срока, отношения к работе, исполнения возложенных обязанностей и т.д., на основании позиции администрации органа, исполняющего наказание, позиции осужденного, его защитника суд составляет собственное мнение о личности осужденного и выносит обоснованное решение.

Однако указание в законе о том, что суд решает вопрос об отмене условного осуждения и снятии судимости, если осужденный своим поведением доказал свое исправление, не содержит предписаний, ограничивающих право осужденного лично обратиться в суд с ходатайством по этому вопросу. Нет прямого запрета на обращение и в [ч. 1 ст. 399](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379318F342114098C7EF445EDAEFBA747CE988E005W10DO) УПК Российской Федерации, определяющей судебный порядок разрешения вопросов, связанных с исполнением приговора ([Определение](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6EBAAA3B9715AE48191994C5WE08O) Конституционного Суда РФ от 4 ноября 2004 г. N 342-О) <1>. Иными словами, инициатива представления осужденного к отмене условного осуждения в случае, если он доказал свое исправление, может исходить как от администрации органа, исполняющего наказание, так и от самого осужденного.

--------------------------------

<1> ВКС РФ. 2005. N 2.

Для тех случаев, когда поведение носит негативный характер, законодателем предусмотрено несколько вариантов воздействия на поведение осужденного. Здесь прежде всего следует указать на возможность внесения начальником уголовно-исполнительной инспекции представления о целесообразности дополнения имеющихся у осужденного обязанностей.

При уклонении условно осужденного от исполнения возложенных на него судом обязанностей, от возмещения вреда либо при нарушении им общественного порядка, за которое осужденный был привлечен к административной ответственности, инспекция вызывает условно осужденного, проводит с ним профилактическую беседу, отбирает у него объяснение и выносит предупреждение в письменной форме о возможности отмены условного осуждения. Справка о проведении беседы, объяснение и предупреждение приобщаются к личному делу условно осужденного.

В случае уклонения условно осужденного от контроля за его поведением инспекция проводит первоначальные мероприятия по установлению его места нахождения и причин уклонения.

Далее, отрицательные последствия для осужденного при решении вопроса об отмене условного осуждения разбиты законодателем на два варианта.

Первый вариант связан с обычным уклонением от исполнения обязанностей, также от возмещения вреда (полностью или частично), причиненного преступлением, в размере, определенном решением суда; второй - с систематическим уклонением от возмещения вреда.

Простым уклонением от исполнения возложенных на осужденного обязанностей или от возмещения вреда признается их однократное неисполнение без уважительных причин или совершение нарушения общественного порядка, за которое осужденный привлекался к административной ответственности.

В этом случае суд может продлить испытательный срок, но не более чем на один год.

Под систематичностью 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.

Здесь следует обратить внимание на то обстоятельство, что применительно к административному правонарушению во внимание принимается именно нарушение, связанное с посягательством на общественный порядок. Иные по характеру административные правонарушения не входят в содержание уклонения от исполнения обязанностей. В этом случае суд по представлению контролирующего органа может продлить испытательный срок, но не более чем на один год. Следует также иметь в виду, что продлить испытательный срок можно и за рамки максимально установленного [ч. 3 ст. 73](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CEBW80FO) УК РФ (иначе продление испытательного срока в качестве воспитательной и предостерегающей меры теряет всякий смысл).

Если условно осужденный в течение продленного испытательного срока в связи с его уклонением от возмещения вреда, причиненного преступлением, в размере, определенном решением суда, систематически уклоняется от возмещения указанного вреда, суд по представлению уголовно-исполнительной инспекции также может вынести решение об отмене условного осуждения и исполнении наказания, назначенного приговором суда.

Если условно осужденный в течение испытательного срока систематически нарушал общественный порядок, за что привлекался к административной ответственности, систематически не исполнял возложенные на него судом обязанности либо скрылся от контроля, суд по представлению уголовно-исполнительной инспекции может вынести решение об отмене условного осуждения и исполнении наказания, назначенного приговором суда.

Контролирующий орган может поставить перед судом вопрос об отмене условного осуждения и реальном исполнении наказания, назначенного приговором суда. И в этом случае суд может удовлетворить или отклонить просьбу контролирующего органа, изложенную в представлении.

В случае отказа суда в удовлетворении представления инспекции о продлении испытательного срока или отмене условного осуждения следующее представление вносится в суд после совершения условно осужденным еще одного нарушения общественного порядка, повлекшего привлечение к административной ответственности, или продолжения неисполнения возложенных судом обязанностей.

По-разному разрешается вопрос о назначении наказания условно осужденному при совершении им в период испытательного срока нового преступления.

Если условно осужденным совершается преступление по неосторожности или умышленное преступление небольшой или средней тяжести, суд с учетом обстоятельств содеянного, данных, характеризующих личность виновного, на основе данных об исполнении возложенных на него обязанностей может принять решение об отмене или сохранении условного осуждения. При этом отмена допускается при отрицательном поведении осужденного в период испытательного срока и предполагает назначение наказания по совокупности приговоров, а сохранение условного осуждения означает возможность самостоятельного исполнения наказаний, назначенных по совокупности приговоров.

В случае совершения условно осужденным в течение испытательного срока умышленного тяжкого или особо тяжкого преступления условное осуждение отменяется и наказание по совокупности приговоров назначается по правилам, предусмотренным [ст. 70](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE501W10CO) УК РФ.

При совершении неосторожных преступлений средней тяжести ([ч. 1 ст. 219](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CEBW80CO) и [ч. 2 ст. 264](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE505W102O) УК РФ и т.д.) судом должны применяться правила [ч. 4 ст. 74](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747FEFW809O) УК РФ, а не [ч. 5 этой же статьи](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747FEFW80AO).

Правила назначения наказания по совокупности приговоров применяются также, если преступления совершены не только в период испытательного срока, но и до вступления приговора, предусматривающего условное осуждение, в законную силу. В этом случае судебное разбирательство в отношении нового преступления может состояться только после вступления приговора, предусматривающего условное осуждение, в законную силу.

Глава 19. ОСВОБОЖДЕНИЕ ОТ УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

И ОТ НАКАЗАНИЯ

§ 1. Понятия и виды освобождения от уголовной

ответственности

Освобождение от уголовной ответственности означает выраженное в официальном акте компетентного государственного органа решение освободить лицо, совершившее преступление, от обязанности подвергнуться судебному осуждению и претерпеть меры государственно-принудительного воздействия. В этом случае уголовная ответственность не находит своей реализации ни в публичном осуждении виновного, ни в наказании, ни в иных мерах уголовно-правового характера.

Социальное значение института освобождения от уголовной ответственности состоит в том, что государство оказывает лицу, совершившему преступление, доверие и рассчитывает на его законопослушное поведение в будущем. Освобождение от уголовной ответственности - это не реабилитация обвиняемого или подозреваемого и не их прощение (за исключением амнистии). Оно, скорее, свидетельствует об оказании виновному лицу снисхождения со стороны государства и о возможности достижения целей уголовного законодательства без его осуждения.

Общим основанием освобождения лица, совершившего преступление, от уголовной ответственности является нецелесообразность привлечения его к суду и применения к нему иных мер уголовно-правового характера. Это общее основание конкретизируется применительно к отдельным видам освобождения от уголовной ответственности. Но это основание может иметь место лишь при наличии определенных условий.

Первое. Освобождение от уголовной ответственности возможно по общему правилу лишь в случае совершения впервые преступления небольшой или средней тяжести. Эти показатели могут при наличии иных оснований свидетельствовать о том, что и деяние, и личность виновного не представляют большой общественной опасности. Второе. По общему же правилу лицо, совершившее преступление, должно в той или иной форме, установленной законом, загладить свою вину. Третье. Освобождение от уголовной ответственности вне зависимости от категории преступления может иметь место только вследствие истечения сроков давности. Четвертое. Освобождение от уголовной ответственности возможно в силу акта амнистии. Однако амнистия в [УК](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE201W10AO) РФ не отнесена к основаниям освобождения от уголовной ответственности, а рассматривается в самостоятельной главе, поскольку она распространяется на неопределенно большой круг лиц, отвечающих условиям амнистии.

По амнистии лицо, совершившее преступление, может быть освобождено не только от уголовной ответственности, но и от наказания, а с лица, отбывшего наказание, по амнистии может быть снята судимость.

Освобождение от уголовной ответственности по основаниям, предусмотренным [УК](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EFW404O) РФ, не означает признание лица невиновным в совершении преступления. Не означает это также и того, что совершенное преступление в силу [ч. 2 ст. 14](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE606W10FO) УК РФ является малозначительным и, следовательно, состав преступления отсутствует. Освобождение от уголовной ответственности не связано также и с наличием обстоятельств, исключающих преступность деяния. Данный институт применяется к лицам, совершившим преступление, но при таких обстоятельствах и условиях, когда имеется возможность неприменения уголовной репрессии.

Процессуальной формой освобождения от уголовной ответственности является постановление дознавателя с согласия прокурора, следователя с согласия руководителя следственного органа или суда о прекращении уголовного дела или уголовного преследования. При этом в одних ситуациях указанные выше органы вправе применить институт освобождения от уголовной ответственности (например, [ст. 75](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE505W109O) УК РФ), в других случаях применение данного института является обязанностью этих органов (например, [ст. 78](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE505W102O) УК РФ).

Уголовный [кодекс](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE505W10AO) знает следующие виды освобождения от уголовной ответственности:

1) в связи с деятельным раскаянием [(ст. 75)](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE505W109O);

2) в связи с примирением с потерпевшим [(ст. 76)](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE505W10EO);

3) освобождение от уголовной ответственности по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности ([ст. 76.1](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA7478E1W809O) УК РФ);

4) в связи с истечением сроков давности ([ст. 78](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE505W102O) УК РФ).

Все названные виды освобождения от уголовной ответственности являются безусловными: освобождение является окончательным и не может быть впоследствии отменено ни по каким основаниям.

§ 2. Освобождение от уголовной ответственности в связи

с деятельным раскаянием

**Деятельное раскаяние** - это новый институт в уголовном праве Российской Федерации. В соответствии с [ч. 1 ст. 75](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98FE50AW10AO) УК РФ лицо, впервые совершившее преступление небольшой или средней тяжести, может быть освобождено от уголовной ответственности, если после совершения преступления добровольно явилось с повинной, способствовало раскрытию и расследованию преступления, возместило причиненный ущерб или иным образом загладило вред, причиненный в результате преступления, и вследствие деятельного раскаяния перестало быть общественно опасным.

Таким образом, в данной норме определены условия, при которых лицо может быть освобождено от уголовной ответственности по рассматриваемому основанию, и установлено, что освобождение от уголовной ответственности по данному основанию является правом, а не обязанностью соответствующих государственных органов.

Прежде всего указанным условием освобождения является факт совершения преступления впервые. Как отмечено в [п. 2](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABEA430951BF342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE603W10CO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 июня 2013 г. N 19 "О применении судами законодательства, регламентирующего основания и порядок освобождения от уголовной ответственности" впервые совершившим преступление применительно к [ст. ст. 75](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE505W109O), [76](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA747CE98CE505W10EO) и [76.1](consultantplus://offline/ref=D110D715C58937CCF4B7B246A775E77D6ABDAF379518F342114098C7EF445EDAEFBA7478E1W809O) УК РФ следует считать, в частности, лицо:

а) совершившее одно или несколько преступлений (вне зависимости от квалификации их по одной статье, части статьи или нескольким статьям Уголовного [кодекса](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635XB04O) Российской Федерации), ни за одно из которых оно ранее не было осуждено;

б) предыдущий приговор в отношении которого на момент совершения нового преступления не вступил в законную силу;

в) предыдущий приговор в отношении которого на момент совершения нового преступления вступил в законную силу, но ко времени его совершения имело место одно из обстоятельств, аннулирующих правовые последствия привлечения лица к уголовной ответственности (например, освобождение лица от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности исполнения предыдущего обвинительного приговора, снятие или погашение судимости);

г) предыдущий приговор в отношении которого вступил в законную силу, но на момент судебного разбирательства устранена преступность деяния, за которое лицо было осуждено;

д) которое ранее было освобождено от уголовной ответственности.

Лицо не может быть освобождено от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием, если оно было ранее осуждено за какое-либо преступление и является судимым. При этом не имеет значения, к какому виду и размеру наказания оно приговаривалось (штраф, исправительные работы, условное осуждение, лишение свободы).

Далее, освобождение от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием возможно только в том случае, если совершенное преступление относится к категории небольшой или средней тяжести.

При наличии вышеназванных условий освобождение может иметь место только тогда, когда виновный совершил одно или несколько действий, указанных в законе, а именно: явился с повинной, способствовал раскрытию и расследованию преступления, возместил причиненный ущерб или иным образом загладил вред, причиненный в результате преступления.

**Явка с повинной** должна быть добровольной, что означает осознанное активное действие лица, совершившего преступление, связанное с обращением в органы милиции, прокуратуру или в суд с заявлением о содеянном им. Явка с повинной должна быть совершена не под влиянием принуждения или вынужденной ситуации, когда против виновного собрано достаточно доказательств его вины. Кроме того, явка с повинной будет добровольной, когда органам следствия ничего не было известно о лице, совершившем преступление, или о самом преступлении.

**Способствование раскрытию преступления** означает совершение действий, направленных на полное раскрытие и расследование преступления, в том числе на обнаружение ценностей, добытых в результате совершения преступления. Способствованием будет, например, указание в явке с повинной лиц, принимавших вместе с виновным участие в совершении преступления, места нахождения орудий и средств преступления, похищенного имущества, трупа и другие действия, имеющие значение для полного, объективного и оперативного раскрытия преступления.

Условие освобождения от уголовной ответственности в виде способствования раскрытию и расследованию преступления следует считать выполненным, если лицо способствовало раскрытию и расследованию преступления, совершенного с его участием.

**Возмещение причиненного ущерба** может состояться как в форме выплаты оговоренной денежной суммы, так и в форме устранения вреда в натуральной форме (передача потерпевшему равноценного иного имущества вместо поврежденного или уничтоженного, исправление поврежденного имущества, одежды, транспортных средств и т.д.).

Под заглаживанием вреда для целей [ч. 1 ст. 75](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014A03B8XD00O) УК РФ следует понимать денежную компенсацию морального вреда, оказание какой-либо помощи потерпевшему, а также иные меры, направленные на восстановление нарушенных в результате преступления прав и законных интересов потерпевшего, например принесение публичного извинения оскорбленному, опровержение данных, послуживших основанием к клевете, и т.д.

Решая вопрос о наличии фактора возмещения ущерба, следует обратить внимание на то обстоятельство, что возмещение ущерба и (или) заглаживание вреда ([ст. ст. 75](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014903B7XD03O) - [76.1](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7D809X40CO) УК РФ) могут быть произведены не только лицом, совершившим преступление, но и по его просьбе (с его согласия или одобрения) другими лицами, если само лицо не имеет реальной возможности для выполнения этих действий (например, в связи с заключением под стражу, отсутствием у несовершеннолетнего самостоятельного заработка или имущества). В случае совершения преступлений, предусмотренных [ст. ст. 199](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014B07B8XD02O) и [199.1](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014B08B1XD03O) УК РФ, возмещение ущерба допускается и организацией, уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с которой вменяется лицу ([примечание 2 к ст. 199](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014A06B6XD09O) УК РФ).

Обещания, а также различного рода обязательства лица, совершившего преступление, загладить вред в будущем вне зависимости от наличия у него объективной возможности для их выполнения не являются обстоятельствами, дающими основание для освобождения этого лица от уголовной ответственности.

По смыслу [ч. 1 ст. 75](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014A03B8XD00O) УК РФ, освобождение от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием возможно при условии выполнения всех перечисленных в ней действий или тех из них, которые с учетом конкретных обстоятельств лицо имело объективную возможность совершить (например, задержание на месте преступления объективно исключает возможность явиться в правоохранительные органы с сообщением о совершенном преступлении, однако последующее способствование лицом раскрытию и расследованию преступления, возмещение им ущерба и (или) заглаживание вреда иным образом могут свидетельствовать о его деятельном раскаянии).

Решая вопрос об освобождении от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием, нужно иметь в виду, что оно может влечь освобождение от уголовной ответственности только в том случае, когда лицо вследствие этого перестало быть общественно опасным. Об утрате лицом общественной опасности может свидетельствовать вся совокупность обстоятельств, характеризующих поведение лица после совершения преступления, а также данные о его личности. При этом признание лицом своей вины без совершения действий, предусмотренных указанной нормой, не является деятельным раскаянием.

При наличии всех условий, указанных в [ч. 1 ст. 75](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014A03B8XD00O) УК РФ, правомочные органы вправе, но не обязаны принять решение об освобождении виновного от уголовной ответственности.

[Частью 2 ст. 75](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014A02B0XD01O) УК РФ установлена возможность применения освобождения от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием и в отношении лиц, совершивших тяжкие и особо тяжкие преступления. Но такое освобождение возможно только в случаях, специально предусмотренных примечаниями к соответствующим статьям Особенной части УК РФ (похищение человека - [ст. 126](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014906B8XD07O); коммерческий подкуп - [ст. 204](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7D907X40DO); террористический акт - [ст. 205](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014A03B4XD06O); захват заложника - [ст. 206](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014803B2XD07O); организация незаконного вооруженного формирования или участие в нем - [ст. 208](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014803B5XD04O) и т.д.).

Невозможность применения примечания не исключает освобождение от уголовной ответственности по [ч. 1 ст. 75](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014A03B8XD00O) УК РФ, если лицом выполнены условия, установленные данной нормой, и вследствие этого оно перестало быть общественно опасным (например, может быть освобождено от уголовной ответственности лицо, совершившее преступление, предусмотренное [ч. 1 ст. 222](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC0741X009O) УК РФ, которое хотя и не сдало огнестрельное оружие в связи с его сбытом, но при этом явилось с повинной, способствовало раскрытию и расследованию указанного преступления).

§ 3. Освобождение от уголовной ответственности

в связи с примирением с потерпевшим

Освобождение от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим также возможно лишь при условии совершения впервые преступления небольшой или средней тяжести. Кроме этого, необходимо, чтобы лицо, совершившее преступление, примирилось с потерпевшим.

Потерпевшим в соответствии с [ч. 1 ст. 42](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D04F4EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC024DX006O) УПК РФ является физическое лицо, которому преступлением причинен физический, имущественный, моральный вред, а также юридическое лицо в случае причинения преступлением вреда его имуществу и деловой репутации. Решение о признании потерпевшим оформляется постановлением дознавателя, следователя или суда.

При этом необходимо учитывать, что положения указанной нормы не препятствуют признанию потерпевшими не одного, а нескольких лиц.

Поскольку уголовно-процессуальный закон не содержит каких-либо ограничений в процессуальных правах лиц, признанных потерпевшими в порядке, установленном [ч. 8 ст. 42](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D04F4EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC024CX004O) УПК РФ, примирение лица, совершившего преступление, с такими потерпевшими может служить основанием для освобождения его от уголовной ответственности.

Как известно, для защиты прав и законных интересов потерпевших, являющихся несовершеннолетними, к обязательному участию в уголовном деле привлекаются их законные представители ([ч. 2 ст. 45](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D04F4EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B1XD00O) УПК РФ), имеющие те же процессуальные права, что и потерпевший ([ч. 3 ст. 45](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D04F4EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B1XD03O) УПК РФ). Поэтому в тех случаях, когда мнение несовершеннолетнего потерпевшего по вопросу о примирении с обвиняемым и прекращении уголовного дела не совпадает с мнением его законного представителя, то основания для прекращения уголовного дела в связи с примирением сторон отсутствуют.

В случае совершения преступления несколькими лицами от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим могут быть освобождены лишь те из них, кто примирился с потерпевшим и загладил причиненный ему вред.

Если в результате преступления пострадало несколько потерпевших (например, лицо умышленно причинило средней тяжести вред здоровью двух лиц), то отсутствие примирения хотя бы с одним из них препятствует освобождению лица от уголовной ответственности на основании [ст. 76](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014903B7XD04O) УК РФ за данное преступление.

Примирение должно сочетаться с заглаживанием виновным причиненного потерпевшему вреда. Под заглаживанием вреда для целей [ст. 76](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014903B7XD04O) УК РФ понимается возмещение ущерба, а также иные меры, направленные на восстановление нарушенных в результате преступления прав и законных интересов потерпевшего. Способы заглаживания вреда, которые должны носить законный характер и не ущемлять права третьих лиц, а также размер его возмещения определяются потерпевшим. Возмещение или устранение вреда должно быть адекватным причиненному вреду. Потерпевший может требовать как возмещения материального, так и компенсации морального вреда. Если потерпевший не будет удовлетворен возмещением вреда, виновный не может быть освобожден от уголовной ответственности в связи с примирением, поскольку подобное примирение не может быть признано таковым в силу отсутствия выполнения всех условий, изложенных в законе.

Если потерпевший выдвинул требования о возмещении морального или материального вреда, во много раз превышающие причиненный вред, и настаивает на его выполнении, дело должно быть рассмотрено в судебном заседании при тщательном исследовании всех доводов как потерпевшего, так и подсудимого. Если стороны в судебном заседании согласятся с объемом возмещенного ущерба и примирятся между собой, суд (судья) может вынести определение (постановление) об освобождении виновного от уголовной ответственности и прекращении производства по делу в связи с примирением.

Освобождение от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим является правом компетентных органов, а не обязанностью.

В связи с этим при решении вопроса об освобождении от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим необходимо тщательно изучать и объективные, и субъективные обстоятельства, характеризующие деяние, личность виновного, а также иные факторы, которые могут свидетельствовать о целесообразности или нецелесообразности освобождения виновного от уголовной ответственности. Несомненно, подлежат изучению и мотивы примирения потерпевшего с обвиняемым. Примирение должно быть добровольным, а не вызванным каким-либо давлением на потерпевшего.

Уголовные дела о преступлениях, предусмотренных [ст. ст. 115](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014906B0XD03O), [116](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014906B0XD04O), [ч. 1 ст. 128.1](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC004EX006O) УК РФ, считаются уголовными делами частного обвинения, возбуждаются не иначе как по заявлению потерпевшего, его законного представителя, и подлежат прекращению в связи с примирением потерпевшего с обвиняемым. Примирение допускается до удаления суда в совещательную комнату для постановления приговора.

§ 4. Освобождение от уголовной ответственности по делам

о преступлениях в сфере экономической деятельности

Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998F17D14549DB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014900B4XD09O) от 7 декабря 2011 г. N 420-ФЗ введено новое основание освобождения от уголовной ответственности. Однако эта позиция закона распространяется только на лиц, совершивших преступление в сфере экономической деятельности.

Кроме того, законодателем установлены определенные условия, при которых освобождение может иметь место.

Первым обязательным условием освобождения от уголовной ответственности по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности является то, что преступление совершается впервые (см. [комментарий к ст. 75](#Par2576) УК РФ).

Далее законодатель несколько дифференцирует условия освобождения в зависимости от вида преступления, совершенного в сфере экономической деятельности. Так, при совершении преступления, предусмотренного [статьями 198](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014B07B9XD07O) - [199.1](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014B08B1XD03O) УК РФ, лицо освобождается от уголовной ответственности, если ущерб, причиненный бюджетной системе Российской Федерации в результате преступления, возмещен в полном объеме.

Исходя из взаимосвязанных положений [ч. 1 ст. 76.1](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7D809X40FO), [примечания 2 к ст. 198](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014A06B6XD07O), [примечания 2 к ст. 199](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014A06B6XD09O) УК РФ и [ч. 2 ст. 28.1](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D04F4EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC054CX009O) УПК РФ под возмещением ущерба, причиненного бюджетной системе Российской Федерации в результате преступления, предусмотренного [ст. ст. 198](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014B07B9XD07O) - [199.1](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014B08B1XD03O) УК РФ, следует понимать уплату в полном объеме до назначения судом первой инстанции судебного заседания: 1) недоимки в размере, установленном налоговым органом в решении о привлечении к ответственности, вступившем в силу; 2) соответствующих пеней; 3) штрафов в размере, определяемом в соответствии с Налоговым [кодексом](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998F16D14D4ADB14D7BA6CC635XB04O) Российской Федерации.

Частичное возмещение ущерба, равно как и полное возмещение ущерба, произведенное после назначения судом первой инстанции судебного заседания, может быть учтено в качестве обстоятельства, смягчающего наказание.

Как видно из содержания материального закона, законодатель не связывает правовое последствие в виде освобождения от уголовной ответственности со временем возмещения ущерба. Этот вопрос нашел свое решение в [ст. 28.1](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D04F4EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC054CX008O) УПК РФ, где говорится о том, что суд, а также следователь с согласия руководителя следственного органа или дознаватель с согласия прокурора прекращает уголовное преследование в отношении лица, подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления, предусмотренного [ст. ст. 198](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014B07B9XD07O) - [199.1](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014B08B1XD03O) УК РФ, при наличии оснований, предусмотренных [ст. ст. 24](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D04F4EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014901B4XD08O) и [27](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D04F4EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014901B6XD05O) УПК РФ или [ч. 1 ст. 76.1](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7D809X40FO) УК РФ, в случае, если до назначения судебного заседания ущерб, причиненный бюджетной системе Российской Федерации в результате преступления, возмещен в полном объеме. Итак, ущерб должен быть возмещен в обязательном порядке до назначения судебного заседания. После этого момента возмещение ущерба может рассматриваться только как обстоятельство, смягчающее наказание.

Совершение преступления впервые является обязательным условием освобождения и для лиц, совершивших преступления, предусмотренные [ч. 1 ст. 171](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DA03X408O), [ч. 1 ст. 171.1](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC064AX005O), [ч. 1 ст. 172](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC02X40DO), [ч. 2 ст. 176](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014800B8XD08O), [ст. 177](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014801B1XD00O), [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014801B3XD00O) и [2 ст. 180](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014801B3XD02O), [ч. ч. 3](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC0548X005O) и [4 ст. 184](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC0548X007O), [ч. 1 ст. 185](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7D5X004O), [ст. 185.1](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7D5X006O), [ч. 1 ст. 185.2](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7D4X001O), [ст. 185.3](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DF04X408O), [ч. 1 ст. 185.4](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC01X408O), [ст. 193](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC0249X009O), [ч. 1 ст. 194](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014802B3XD00O), [ст. ст. 195](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014A01B8XD04O) - [197](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014802B2XD09O) и [199.2](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014B08B1XD09O) УК РФ.

Но для них же еще одним обязательным условием освобождения от уголовной ответственности является возмещение ущерба, причиненного гражданину, организации или государству в результате совершения преступления, и перечисление в федеральный бюджет денежного возмещения в размере пятикратной суммы причиненного ущерба либо перечисления в федеральный бюджет дохода, полученного в результате совершения преступления, и денежного возмещения в размере пятикратной суммы дохода, полученного в результате совершения преступления.

Для освобождения от уголовной ответственности за преступления, указанные в [ч. 2 ст. 76.1](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7D809X40EO) УК РФ, возмещение ущерба, а также перечисление в федеральный бюджет дохода и денежных возмещений должны быть произведены в полном объеме.

В случае совершения преступления небольшой или средней тяжести в сфере экономической деятельности выполнение не всех или не в полном объеме действий, предусмотренных [ст. 76.1](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7D809X40CO) УК РФ, препятствует освобождению лица от уголовной ответственности по правилам не только указанной нормы, но и [ст. ст. 75](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014903B7XD03O) и [76](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014903B7XD04O) УК РФ.

Таким образом, в этих случаях освобождение от уголовной ответственности будет возможно, только если будет возмещен причиненный виновным ущерб и, кроме того, последует определенное законом денежное возмещение в федеральный бюджет. Этот подход обеспечивает существенное экономическое воздействие на виновных, способствует созданию ситуации, при которой совершение перечисленных выше преступлений становится экономически невыгодным.

В [ч. 3 ст. 28.1](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D04F4EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DA02X40FO) УПК РФ не определено, до какого момента должен быть возмещен ущерб и осуществлено перечисление средств в федеральный бюджет, но думается, что этот вопрос должен быть решен аналогично с предыдущим и соответствующие выплаты должны быть произведены до назначения судебного заседания.

При наличии всех условий, предусмотренных законом, прекращение уголовного дела является обязательным для субъектов правоприменения. Однако применительно к рассматриваемым случаям оно не допускается, если лицо, в отношении которого прекращается уголовное преследование, против этого возражает. В такой ситуации производство по уголовному делу продолжается в обычном порядке.

§ 5. Освобождение от уголовной ответственности в связи

с истечением сроков давности

Истечение срока давности привлечения к уголовной ответственности - нереабилитирующее обстоятельство, однако государство считает возможным освободить лицо от уголовной ответственности, если истекли сроки, указанные в [ст. 78](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014903B6XD01O) УК РФ.

Сроки давности зависят от категории преступлений, а не от их характера и назначенного вида и срока (размера) наказания.

Минимальный срок, определяющий давность привлечения к уголовной ответственности, - 2 года, которые должны пройти после совершения преступления небольшой тяжести. Это означает, что, если даже за совершение преступления небольшой тяжести не предусмотрено лишение свободы (например, [ст. ст. 115](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014906B0XD03O), [116](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014906B0XD04O) УК РФ), освобождение от уголовной ответственности все равно может иметь место только по истечении 2 лет после совершения указанных преступлений.

Далее предусмотрены сроки истечения давности 6, 10, 15 лет соответственно для преступлений средней тяжести, тяжких и особо тяжких преступлений.

Исчисление срока давности не следует путать с исчислением назначенного срока наказания.

Как известно, срок наказания в виде лишения свободы исчисляется с момента задержания лица или момента заключения его под стражу. С учетом астрономического исчисления, например, назначенный срок наказания в 2 года лишения свободы, начавшийся с 5 декабря 2010 г., должен закончиться 4 декабря 2013 г.

Исчисление же срока давности привлечения к уголовной ответственности начинает течь после совершения преступления. Поскольку течение суток начинается с 0 часов, то и течение срока давности должно начинаться с 0 часов следующих за днем совершения преступления суток.

При этом под днем совершения преступления, с которого начинается течение и исчисление сроков давности привлечения к уголовной ответственности, следует понимать день совершения общественно опасного действия (бездействия) независимо от времени наступления последствий ([ч. 2 ст. 9](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014900B2XD05O) УК РФ).

Сроки давности привлечения к уголовной ответственности оканчиваются по истечении последнего дня последнего года соответствующего периода (например, если преступление небольшой тяжести было совершено 12 августа 2010 г. в 18 часов, то срок давности в данном случае начинает течь 12 августа 2010 г., последний день срока давности - 11 августа 2012 г., по истечении которого, т.е. с 00 часов 00 минут 12 августа 2012 г., привлечение к уголовной ответственности недопустимо). При этом не имеет значения, приходится ли окончание сроков давности на рабочий, выходной или праздничный день.

Когда последний день срока давности совпадает с днем вступления приговора в законную силу, лицо не подлежит освобождению от уголовной ответственности, поскольку срок давности еще не истек.

По смыслу [ч. 2 ст. 78](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014903B6XD04O) УК РФ, сроки давности исчисляются до момента вступления в законную силу не только приговора, но и любого иного итогового судебного решения.

[УК](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB908C13D3471E8C1686EF62C33DE46E06BC94CADD034EX006O) РСФСР предусматривал прерывание течения давности при совершении нового преступления и устанавливал правило об исчислении срока давности с момента совершения нового преступления. Этот порядок сейчас не действует.

В соответствии с [УК](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014903B6XD04O) РФ в случае совершения лицом нового преступления сроки давности исчисляются по каждому преступлению самостоятельно.

Однако течение срока давности приостанавливается, если лицо, совершившее преступление, уклоняется от следствия или суда.

Под уклонением лица от следствия и суда следует понимать такие действия подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, которые направлены на то, чтобы избежать задержания и привлечения к уголовной ответственности (например, намеренное изменение места жительства, нарушение подозреваемым, обвиняемым, подсудимым избранной в отношении его меры пресечения, в том числе побег из-под стражи). Отсутствие явки с повинной лица в случае, когда преступление не выявлено и не раскрыто, не является уклонением от следствия и суда.

Течение срока давности возобновляется с момента задержания лица или явки его с повинной. При этом следует подчеркнуть, что течение срока давности возобновляется, а не начинается вновь. Время, в течение которого лицо уклонялось от следствия и суда, не должно засчитываться в подобных случаях в срок давности.

Исключением из общих правил освобождения от уголовной ответственности в связи с истечением срока давности является решение суда о возможности освободить лицо от уголовной ответственности за преступление, наказуемое смертной казнью или пожизненным лишением свободы.

Если суд придет к убеждению о невозможности освобождения от уголовной ответственности, то в этом случае при признании лица виновным и постановлении обвинительного приговора к нему нельзя применять смертную казнь или пожизненное лишение свободы.

В [УК](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635XB04O) РФ предусмотрен и случай, когда сроки давности привлечения к уголовной ответственности не применяются. Это относится к лицам, совершившим определенные преступления, включенные в главу о преступлениях против мира и безопасности человечества. К числу этих преступлений законом отнесены планирование, подготовка, развязывание или ведение агрессивной войны ([ст. 353](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014B02B7XD01O) УК РФ), применение запрещенных средств и методов ведения войны ([ст. 356](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014B02B6XD05O) УК РФ), геноцид ([ст. 357](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014B02B6XD08O) УК РФ) и экоцид ([ст. 358](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014B02B9XD03O) УК РФ). В силу опасности для мира и человечества эти преступления не могут быть прощены государством и мировым сообществом. Виновные в этих преступлениях лица должны быть привлечены к уголовной ответственности в любое время, без какого-либо ограничения срока давности.

§ 6. Понятие и виды освобождения от наказания

Освобождение от уголовной ответственности и освобождение от наказания имеют общие черты и существенные различия.

Общее заключается в том, что в обоих случаях виновный перестает подвергаться мерам государственного принуждения, предусмотренным [УК](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014901B6XD07O) РФ. Уголовная ответственность и уголовное наказание могут быть применены только к виновному в совершении преступления лицу. Освобождение как от уголовной ответственности, так и от уголовного наказания поэтому возможно только в отношении виновного и при конкретных условиях, указанных в законе.

Уголовный закон предполагает ряд существенных отличий между указанными понятиями:

1) освобождение от уголовной ответственности в основном связано с совершением преступлений небольшой и средней тяжести; освобождение от наказания этим признаком жестко не связано;

2) от уголовной ответственности может быть освобождено лицо на любой стадии судопроизводства (обвиняемый, подсудимый, осужденный); от наказания - только лицо, в отношении которого состоялся обвинительный приговор с назначением наказания;

3) в соответствии с уголовно-процессуальным законодательством от уголовной ответственности может быть освобождено лицо не только судом, но и следователем с согласия руководителя следственного органа, дознавателем с согласия прокурора ([ст. ст. 25](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D04F4EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DCX008O), [28](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D04F4EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014901B9XD06O) УПК РФ); от наказания лицо освобождается только по решению суда.

Одни и те же обстоятельства могут выступать и как основания освобождения от уголовной ответственности, и как основания освобождения от наказания - все зависит от стадии процесса. Так, при принятии законодательным органом постановления об амнистии уголовные дела, находящиеся в стадии расследования, могут подлежать прекращению, а лица, привлеченные к уголовной ответственности, - освобождению от нее. Лица, отбывающие наказание, при условиях, указанных в акте амнистии, могут подлежать освобождению от наказания.

§ 7. Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания

В отличие от прежней редакции [ст. 79](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC044BX008O) УК РФ, условно-досрочное освобождение от наказания в настоящее время может быть применено только в отношении лиц, осужденных к трем видам наказания - лишению свободы, принудительным работам и содержанию в дисциплинарной воинской части. К осужденным к другим видам наказания условно-досрочное освобождение законом не предусматривается.

Условно-досрочное освобождение является одним из проявлений принципа гуманизма. Сущность этого института состоит в освобождении лица от дальнейшего отбывания наказания при наличии условий, установленных законом. В случае применения условно-досрочного освобождения от отбывания наказания лицо может быть также освобождено полностью или частично от отбывания дополнительного вида наказания. Но условно-досрочное освобождение от отбывания наказания осуществляется при наличии обстоятельств, указанных в законе, и под определенными условиями, которые освобожденный должен соблюдать в течение неотбытого срока наказания.

Следует отметить, что в отличие от положений прежней редакции [ч. 1 ст. 79](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998F17D44E4FDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7D809X401O) УК РФ, предусматривающих возможность условно-досрочного освобождения, новая редакция нормы указывает на обязательное рассмотрение этого вопроса судом при наличии соответствующего обращения. Ранее закон ([ст. 175](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D10D64B4FDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DE04X401O) УИК РФ) предусматривал возможность внесения в суд представления об условно-досрочном освобождении от отбывания наказания только со стороны учреждения или органа, исполняющих наказание. В настоящее время сам осужденный, к которому может быть применено условно-досрочное освобождение, а также его адвокат (законный представитель) вправе обратиться в суд с ходатайством об условно-досрочном освобождении от отбывания наказания, которое подлежит обязательному рассмотрению судом по существу.

Применение условно-досрочного освобождения от отбывания наказания возможно при наличии нескольких условий.

Первое состоит в том, что осужденный отбывает наказание того вида, который указан в [ст. 79](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014903B9XD01O) УК РФ, т.е. лишение свободы, принудительные работы или содержание в дисциплинарной воинской части.

Второе условие заключается в наличии формального критерия освобождения - отбытии установленного законом срока назначенного наказания. Этот срок определен законодателем с учетом категории и характера общественной опасности совершенного преступления.

Условно-досрочное освобождение может быть применено только после фактического отбытия осужденным:

а) не менее одной трети срока наказания, назначенного за преступление небольшой или средней тяжести;

б) не менее половины срока наказания, назначенного за тяжкое преступление;

в) не менее двух третей срока наказания, назначенного за особо тяжкое преступление, а также двух третей срока наказания, назначенного лицу, ранее условно-досрочно освобождавшемуся, если условно-досрочное освобождение было отменено по основаниям, предусмотренным [ч. 7 ст. 79](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014903B8XD01O) УК РФ;

г) не менее трех четвертей срока наказания, назначенного за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, а равно за тяжкие и особо тяжкие преступления, связанные с незаконным оборотом наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, а также за преступления, предусмотренные [ст. ст. 205](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014A02B3XD07O), [205.1](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014A02B2XD01O), [205.2](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014A02B2XD06O) и [210](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC01X400O) УК РФ;

д) не менее четырех пятых срока наказания, назначенного за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших четырнадцатилетнего возраста.

При этом фактически отбытый осужденным срок лишения свободы не может быть менее шести месяцев независимо от категории преступления, за совершение которого он осужден.

Еще одним обязательным условием условно-досрочного освобождения является возмещение вреда (полностью или частично), причиненного преступлением, в размере, определенном решением суда (см. [комментарий к ст. 74](#Par2667) УК РФ).

Кроме того, особое условие решения вопроса об условно-досрочном освобождении установлено законом в отношении осужденного за преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего, не достигшего четырнадцатилетнего возраста. В отношении такого осужденного при рассмотрении ходатайства об условно-досрочном освобождении суд учитывает результаты судебно-психиатрической экспертизы в отношении этого осужденного.

Установление обязательного к отбытию срока наказания до возникновения одного из условий возможности условно-досрочного освобождения необходимо для того, чтобы, во-первых, осужденный претерпел хотя бы и не в течение всего назначенного срока ограничения, связанные с отбыванием наказания, и тем самым был бы соблюден принцип справедливости, и во-вторых, для того, чтобы в течение отбываемого срока осужденный мог проявить себя, доказать, что для своего исправления он не нуждается в полном отбывании назначенного судом наказания.

Рассматривая вопрос об условно-досрочном освобождении, следует учитывать также и то, что по смыслу положений [ст. 130](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D10D64B4FDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014907B9XD09O) УИК Российской Федерации во взаимосвязи с положениями [ст. 72](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014903B5XD01O) УК Российской Федерации время содержания под стражей в качестве меры пресечения во всяком случае подлежит зачету при определении общего срока назначенного судом наказания, а также при исчислении срока отбытого наказания, позволяющего применить условно-досрочное освобождение от наказания <1>.

--------------------------------

<1> См.: [Постановление](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB9C8B13D74C43861EDFE360C432BB7901F598CBDD014902XB02O) Конституционного Суда РФ от 27 февраля 2003 г. N 1-П // СЗ РФ. 2003. N 10. Ст. 953.

Таким образом, время содержания лица под стражей до вынесения приговора и вступления его в законную силу засчитывается в срок фактического отбытия им лишения свободы.

Среди всех осужденных закон особо выделяет осужденных к пожизненному лишению свободы. Применение к ним условно-досрочного освобождения от отбывания наказания не исключается, но фактически отбытый срок лишения свободы должен составлять не менее 25 лет.

В тех случаях, когда наказание осужденному было смягчено актом амнистии или актом помилования либо определением (постановлением) суда, при применении условно-досрочного освобождения от наказания или замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания фактически отбытый срок наказания следует исчислять, исходя из срока наказания, установленного актом амнистии или актом помилования либо определением (постановлением) вышестоящего суда.

Если лицо осуждено по совокупности преступлений различной категории тяжести либо по совокупности приговоров, то при решении вопроса об условно-досрочном освобождении от отбывания наказания или замене неотбытой части наказания более мягким видом надлежит исходить из окончательного срока наказания, назначенного по совокупности. При исчислении от этого срока той его части, после фактического отбытия которой возможно применение условно-досрочного освобождения или замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания, следует применять правила, предусмотренные [ч. 3 ст. 79](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014903B9XD02O), [ч. 2 ст. 80](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014903B8XD07O), [ст. 93](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B6XD08O) УК РФ для наиболее тяжкого преступления, входящего в совокупность <1>.

--------------------------------

<1> [Постановление](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998814DD4B4DDB14D7BA6CC635XB04O) Пленума Верховного Суда РФ от 21 апреля 2009 г. N 8 "О судебной практике условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания" // БВС РФ. 2009. N 7.

Следует иметь в виду, что фактическое отбытие осужденным предусмотренной законом части срока наказания в соответствии с [ч. 3 ст. 79](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014903B9XD02O) УК РФ не может служить безусловным основанием для условно-досрочного освобождения.

Поэтому следующим условием применения условно-досрочного освобождения является наличие материального основания освобождения. Дело в том, что условно-досрочно может быть освобожден не каждый осужденный, отбывший определенную часть наказания, но и осужденный, который перестал быть опасен для общества и применительно к которому дальнейшая реализация наказания нецелесообразна. Поэтому закон и связывает возможность освобождения с тем фактором, что лицо для своего исправления не нуждается в полном отбывании назначенного судом наказания. Такое отсутствие необходимости далее отбывать наказание должно быть установлено судом.

Вывод суда о том, что осужденный для своего исправления не нуждается в полном отбывании назначенного судом наказания, должен быть основан на всестороннем учете данных о его поведении за весь период отбывания наказания, а не только за время, непосредственно предшествующее рассмотрению ходатайства или представления. При этом суду следует учитывать мнение представителя исправительного учреждения и прокурора о наличии либо отсутствии оснований для признания лица не нуждающимся в дальнейшем отбывании наказания или замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания.

По делам об условно-досрочном освобождении от отбывания наказания или замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания в отношении несовершеннолетнего осужденного судам необходимо учитывать также его отношение к учебе, связи с родственниками в период отбывания наказания и другие обстоятельства, которые могут свидетельствовать об исправлении осужденного.

Отказ суда в условно-досрочном освобождении может иметь место только при наличии оснований, указанных в законе. Суды не вправе отказать в условно-досрочном освобождении от отбывания наказания или замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания по основаниям, не указанным в законе, таким, как наличие прежней судимости, мягкость назначенного наказания, непризнание осужденным вины, кратковременность его пребывания в одном из исправительных учреждений и т.д.

Взыскания, наложенные на осужденного за весь период отбывания наказания, с учетом характера допущенных нарушений подлежат оценке судом в совокупности с другими характеризующими его данными. При этом наличие или отсутствие у осужденного взыскания не может служить как препятствием, так и основанием к его условно-досрочному освобождению или замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания.

Кроме того, в тех случаях, когда вред, причиненный преступлением (материальный ущерб и моральный вред), по гражданскому иску не возмещен в силу таких объективных причин, как инвалидность осужденного или наличие у него заболеваний, препятствующих трудоустройству, невозможность трудоустройства из-за ограниченного количества рабочих мест в колонии и т.д., суд не вправе отказать в условно-досрочном освобождении от отбывания наказания или замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания только на этом основании.

В то же время установленные факты умышленного уклонения осужденного от возмещения причиненного преступлением вреда (путем сокрытия имущества, доходов, уклонения от работы и т.д.) наряду с другими обстоятельствами могут служить препятствием к условно-досрочному освобождению или замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания.

Следует обратить внимание и на то обстоятельство, что, решая вопрос об условно-досрочном освобождении от отбывания наказания либо замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания, суд не вправе заменять неотбытый срок наказания в виде лишения свободы условным осуждением в порядке [ст. 73](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014903B5XD07O) УК РФ, сокращать неотбытый срок наказания, а может лишь условно-досрочно освободить осужденного от неотбытой части наказания либо заменить ее более мягким видом наказания или отказать в этом.

При наличии всех условий применения условно-досрочного освобождения от отбывания наказания осужденный, согласно закону, подлежит освобождению.

Дополнительные к вышеперечисленным основания освобождения установлены в отношении осужденных к пожизненному лишению свободы. Эта категория осужденных может быть условно-досрочно освобождена не только по отбытии двадцати пяти лет лишения свободы и установлении судом фактора отсутствия необходимости в дальнейшем отбывании наказания, но и при условии отсутствия у осужденного злостных нарушений установленного порядка отбывания наказания в течение предшествующих трех лет перед решением вопроса об освобождении.

В соответствии со [ст. 116](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D10D64B4FDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014906B7XD06O) УИК РФ злостным нарушением осужденными к лишению свободы установленного порядка отбывания наказания являются: употребление спиртных напитков либо наркотических средств или психотропных веществ; мелкое хулиганство; угроза, неповиновение представителям администрации исправительного учреждения или их оскорбление при отсутствии признаков преступления; изготовление, хранение или передача запрещенных предметов; уклонение от исполнения принудительных мер медицинского характера или от обязательного лечения, назначенного судом или решением медицинской комиссии; организация забастовок или иных групповых неповиновений, а равно активное участие в них; мужеложство, лесбиянство и другие нарушения, предусмотренные указанной [статьей](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D10D64B4FDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014906B7XD07O).

Кроме того, к осужденным, отбывающим пожизненное лишение свободы и совершившим в период отбывания наказания тяжкое или особо тяжкое преступление, условно-досрочное освобождение от отбывания наказания вообще не применяется.

В отношении всех иных категорий осужденных [УК](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014903B6XD08O) РФ не содержит запретов для применения условно-досрочного освобождения вне зависимости от категории совершенного преступления и личности виновного, будь то лицо, впервые осужденное либо неоднократно судимое.

При условно-досрочном освобождении от основного наказания осужденного, которому было назначено дополнительное наказание, суд должен обсудить вопрос о возможности освобождения осужденного полностью или частично и от дополнительного наказания.

Если суд откажет в условно-досрочном освобождении, то повторное внесение в суд представления по любому из указанных оснований может иметь место не ранее чем по истечении шести месяцев со дня вынесения определения суда об отказе ([ч. 11 ст. 175](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D10D64B4FDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014802B9XD08O) УИК РФ).

Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания предполагает наличие контроля за поведением освобожденного на свободе с тем, чтобы способствовать его правопослушному поведению. Этим же целям служит и возможность возложения судом на условно-досрочно освобожденного ряда обязанностей. Перечень их приведен в [ч. 5 ст. 73](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC024FX008O) УК РФ. К ним, например, относятся обязанности: не менять постоянного места жительства, работы, учебы без уведомления специализированного государственного органа, осуществляющего исправление осужденного, не посещать определенные места, пройти курс лечения от алкоголизма, наркомании, токсикомании или венерического заболевания, осуществлять материальную поддержку семьи. Суд может возложить на условно-досрочно освобожденного исполнение и других обязанностей, способствующих его исправлению.

Возложение обязанностей на осужденного при условно-досрочном освобождении - право, а не обязанность суда. Следует иметь в виду, что суд может назначить как одну из перечисленных обязанностей, так и несколько из них, а также и весь комплекс обязанностей, перечисленных в [ч. 5 ст. 73](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC024FX008O) УК.

Контроль за поведением лица, освобожденного условно-досрочно, осуществляется уполномоченным на то специализированным государственным органом, а в отношении военнослужащих - командованием воинских частей и учреждений.

Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания не является необратимым. Если освобожденный в течение оставшейся не отбытой части наказания совершает правонарушения, не исполняет предписание суда, ведет антиобщественный образ жизни, эти обстоятельства говорят о необходимости продолжения применения к нему мер, связанных с реальным отбытием наказания. В таких случаях условно-досрочное освобождение может быть отменено.

Вместе с тем законом предусмотрены абсолютно конкретные основания отмены условно-досрочного освобождения.

Первым из них закон называет нарушение общественного порядка, за которое на освобожденного было наложено административное взыскание. Совершенное нарушение должно в обязательном порядке как основание отмены условно-досрочного освобождения относиться к нарушениям именно общественного порядка, т.е. оно должно быть включено в [главу 20](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494DDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014806B8XD02O) Кодекса РФ об административных правонарушениях. К таким нарушениям, например, относятся: мелкое хулиганство [(ст. 20.1)](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494DDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DF01X40DO), стрельба из оружия в не отведенных для этого местах [(ст. 20.13)](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494DDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7D90049X007O), распитие пива и напитков, изготавливаемых на его основе, алкогольной и спиртосодержащей продукции либо потребление наркотических средств или психотропных веществ в общественных местах [(ст. 20.20)](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494DDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7D9084BX002O) и другие. Обязательным условием при этом является не только сам факт совершения правонарушения, но и наложение административного взыскания. Только совокупность этих факторов может явиться основанием отмены условно-досрочного освобождения.

Второе основание отмены - злостное уклонение от исполнения обязанностей, возложенных на осужденного судом при применении условно-досрочного освобождения. Здесь при определении злостности уклонения применяются те же критерии, что и при определении злостности неисполнения обязанностей при условном осуждении.

Под злостным уклонением от выполнения обязанностей, возложенных судом на осужденного, предусмотренным [п. "а" ч. 7 ст. 79](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014A07B4XD00O) УК РФ, следует понимать повторное невыполнение таких обязанностей после вынесения органом, контролирующим поведение осужденного, письменного предупреждения о возможности отмены условно-досрочного освобождения. Вместе с тем вопрос о том, является ли уклонение от выполнения возложенных судом на осужденного обязанностей злостным, должен решаться в каждом конкретном случае с учетом его продолжительности и причин уклонения, а также других обстоятельств дела.

В случае злостного уклонения условно-досрочно освобожденным от исполнения обязанностей, возложенных судом, суд по представлению органов, осуществляющих контроль за поведением освобожденных, может постановить об отмене условно-досрочного освобождения и исполнении оставшейся не отбытой части наказания.

Третье основание отмены условно-досрочного освобождения - злостное уклонение осужденного от назначенных судом принудительных мер медицинского характера.

Данное основание относится к лицам, в отношении которых наряду с наказанием были назначены принудительные меры медицинского характера в виде амбулаторного лечения и наблюдения у психиатра и которые продолжали исполняться после условно-досрочного освобождения лица. Вопрос о злостности такого уклонения следует решать так же как, и в случае уклонения лица от исполнения обязанностей, возложенных на него судом. В случае злостного уклонения условно-досрочно освобожденным от исполнения обязанностей, возложенных судом, а равно от назначенных судом принудительных мер медицинского характера суд по представлению органов, осуществляющих контроль за поведением освобожденных, может постановить об отмене условно-досрочного освобождения и исполнении оставшейся не отбытой части наказания. Четвертым основанием отмены условно-досрочного освобождения является совершение освобожденным преступления по неосторожности или умышленного преступления небольшой или средней тяжести. Однако в этом случае отмена условно-досрочного освобождения не является обязательной и вопрос об отмене либо о сохранении условно-досрочного освобождения решается судом.

Последнее и безусловное основание отмены условно-досрочного освобождения - совершение тяжкого или особо тяжкого преступления освобожденным. В этом случае суд назначает ему наказание по правилам, предусмотренным [ст. 70](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014903B3XD06O) УК РФ. По этим же правилам назначается наказание в случае совершения преступления по неосторожности, либо умышленного преступления по неосторожности, либо умышленного преступления небольшой или средней тяжести, если суд отменяет условно-досрочное освобождение.

§ 8. Замена неотбытой части наказания более мягким

видом наказания

Институт замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания, так же как, и предыдущий институт, является реализацией принципа гуманизма. Применение замены неотбытой части наказания является актом доверия государства к осужденному, который своим поведением показал, что правовые ограничения в отношении его могут быть менее строгими. Одновременно замена - это и поощрение осужденного к дальнейшему правопослушному поведению.

Согласно [ч. 2 ст. 80](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014903B8XD07O) УК РФ неотбытая часть наказания может быть заменена судом более мягким видом наказания, указанным в [ст. 44](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014901B6XD08O) УК РФ, которое в силу [ч. 3 ст. 80](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B1XD01O) УК РФ не может быть больше максимального срока или размера наказания, предусмотренного [УК](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635XB04O) РФ.

Возможность замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания предусмотрена для лиц, осужденных к содержанию в дисциплинарной воинской части, к лишению свободы и принудительным работам ([ч. 1 ст. 80](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC0749X007O) УК РФ). Категория совершенного преступления не имеет значения для возможности применения рассматриваемого института, но учитывается при определении формального признака его применения.

Заменяя неотбытую часть наказания, суд может избрать любой более мягкий вид наказания в соответствии с видами наказаний, указанными в [ст. 44](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014901B6XD08O) УК РФ, в пределах, предусмотренных [УК](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635XB04O) РФ для каждого вида наказания.

Так же как и при условно-досрочном освобождении от отбывания наказания, законом предусмотрены материальные и формальные критерии применения замены неотбытой части наказания более мягким.

Решение о замене наказания более мягким видом наказания принимается с учетом поведения осужденного в период отбывания наказания. Это и есть материальный критерий замены - поведение осужденного. Под общим понятием поведения следует понимать обстоятельства, которые свидетельствуют не только о положительной характеристике личности, но и об отношении осужденного к содеянному им, к труду и учебе. О направленности поведения осужденного свидетельствует также и факт возмещения вреда (полностью или частично), причиненного преступлением. Такое возмещение является обязательным условием замены неотбытой части наказания более мягким. Вопрос о поведении осужденного рассматривался выше. Однако, говоря о материальном критерии замены неотбытой части наказания более мягким, необходимо обратить внимание на то, что при условно-досрочном освобождении суд должен установить отсутствие необходимости полного отбывания наказания для исправления осужденного, а замена наказания на более мягкое соотнесена только с учетом поведения осужденного. Вполне понятно, что замена может быть применена только к положительно характеризующимся осужденным, но все же степень исправления этой категории осужденных значительно ниже условно-досрочно освобождаемых, они еще нуждаются в применении наказания, хотя и более мягкого, они еще опасны для общества, но уровень ограничений, связанных с наказанием, для них может быть установлен более низкий.

При рассмотрении ходатайства или представления о замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания осужденному за преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего, не достигшего четырнадцатилетнего возраста, суд должен учитывать и результаты судебно-психиатрической экспертизы в отношении такого осужденного.

Как отмечалось выше, более мягким наказанием для осужденного к лишению свободы может быть признан любой вид наказания, предусмотренный [ст. 44](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014901B6XD08O) УК РФ, расположенный выше по сравнению с заменяемым наказанием. Но при замене наказания необходимо учитывать и общие условия, связанные с назначением того или иного вида наказания. В этой связи, например, лишение свободы на определенный срок, назначенное лицу, не являющемуся военнослужащим, не может быть заменено на более мягкий вид наказания - содержание в дисциплинарной воинской части.

Так же как и при условно-досрочном освобождении, при замене неотбытого наказания более мягким видом наказания суд может принять решение о полном или частичном освобождении осужденного от отбывания дополнительного наказания.

Поскольку замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания охватывает все категории преступлений, [ч. 2 ст. 80](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014903B8XD07O) УК РФ предусмотрен фактический срок отбытого наказания, после которого такая замена может состояться. Данный срок является формальным критерием применения замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания. Для преступлений небольшой и средней тяжести он составляет не менее одной трети, для тяжких преступлений - половины, для особо тяжких - двух третей срока наказания. В отношении лиц, совершивших преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, а также преступлений, предусмотренных [ст. 210](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC01X400O) УК РФ, фактически отбытый срок должен составлять не менее трех четвертей срока наказания. Для лиц, осужденных за совершение преступлений против половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших четырнадцатилетнего возраста, - не менее четырех пятых срока наказания.

При этом закон не устанавливает обязательный минимальный срок отбытого наказания в виде лишения свободы, как это предусмотрено при условно-досрочном освобождении ([ч. 4 ст. 79](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014903B9XD06O) УК РФ).

§ 9. Освобождение от наказания в связи

с изменением обстановки

Освобождение от наказания в связи изменением обстановки ([ст. 80.1](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014B04B3XD05O) УК РФ) обусловлено наличием двух обстоятельств. Изменение обстановки может привести, во-первых, к тому, что совершенное преступление утратит свою общественную опасность и, во-вторых, утратит общественную опасность лицо, виновное в совершении преступления. В этих случаях применение уголовного наказания становится нецелесообразным, и суд может освободить осужденного от наказания. Однако освобождение от наказания не является реабилитацией виновного. Лицо, совершившее преступление, признается виновным в его совершении, и в отношении его выносится обвинительный приговор.

Освобождение от наказания в связи с изменением обстановки возможно при наличии четырех оснований. Во-первых, оно распространяется только на лиц, совершивших преступления небольшой или средней тяжести; во-вторых, эти преступления должны быть совершены впервые; в-третьих, лицо перестает быть общественно опасным; в-четвертых, совершенное деяние утрачивает общественную опасность. Последние два основания могут быть в совокупности, но может наличествовать и одно из них, что не повлияет на решение вопроса об освобождении от наказания.

Если лицо одновременно осуждается за совершение преступления небольшой и средней тяжести, несколько преступлений небольшой тяжести или несколько преступлений средней тяжести, ни за одно из которых оно не было осуждено, следует признать, что оно впервые совершило преступление, и, если это лицо перестало быть общественно опасным или преступление утратило общественную опасность, такое лицо должно быть освобождено от наказания в связи с изменением обстановки.

Деяние признается утратившим общественную опасность тогда, когда в обществе отпадают условия, определяющие опасность этого деяния, т.е. имеют место объективные события, повлиявшие на степень общественной опасности преступления. Например, лицо, занимающееся частной медицинской практикой, в период оформления лицензии на избранный вид деятельности по неосторожности причинило вред здоровью пациента и было привлечено к уголовной ответственности по [ч. 1 ст. 235](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC0541X000O) УК РФ. На момент рассмотрения дела в суде лицензия была получена, и лицо, привлеченное к уголовной ответственности, стало обладать законным правом на занятие частной медицинской практикой. В данном случае может быть признано, что указанное выше деяние перестало быть общественно опасным, а вред, причиненный им по неосторожности, может быть возмещен в порядке гражданского судопроизводства (либо добровольно). Поскольку на момент причинения вреда деяние являлось уголовно наказуемым, суд может принять решение об освобождении лица от наказания в силу того, что изменилась обстановка и само деяние и лицо, его совершившее, перестали быть общественно опасными.

Утрата общественной опасности лицом, совершившим преступление, также связана с возникновением объективных обстоятельств, свидетельствующих об отсутствии опасности такого лица. Эти обстоятельства должны относиться к тем конкретным условиям, в которых находилось это лицо до момента совершения преступления или в момент его совершения. Так, если в период совершения преступления лицо было физически здорово, а затем перенесло тяжелую травму, приковано к постели, то суд может принять решение, что это лицо не представляет общественной опасности, и освободить его от наказания.

Освобождение от наказания в связи с изменением обстановки является безусловным, оно не связано с дальнейшим поведением лица, не предусматривает наложения на лицо каких-либо обязательств и не может быть отменено.

§ 10. Освобождение от наказания в связи с болезнью

Освобождение от наказания в связи с болезнью предусмотрено [ст. 81](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B1XD00O) УК РФ. По смыслу данной [статьи](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B1XD00O) в ней идет речь о лицах, которым по приговору суда назначено наказание, однако в силу изложенных в [статье](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B1XD00O) обстоятельств оно не может быть исполнено. Невозможность исполнения наказания прежде всего связана с наступлением после совершения преступления психического расстройства, лишающего лицо возможности осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими. Естественно, в этих условиях применение уголовного наказания, имеющего целью и исправление осужденного, к лицу, не способному осознать и правильно воспринять применяемые к нему меры, является нецелесообразным. Следует обратить внимание на то, что освобождение от наказания в связи с болезнью распространяется только на лиц, у которых основания освобождения возникли после совершения преступления. Если же, например, психическое расстройство имело место на момент совершения преступления, следует решать вопрос не об освобождении от наказания, а об отсутствии состава преступления в связи с невменяемостью лица, совершившего общественно опасное деяние.

Поэтому при установлении указанного выше обстоятельства суд освобождает лицо от наказания либо от дальнейшего отбывания наказания и на основании [п. "б" ст. 97](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B8XD06O) УК РФ применяет принудительные меры медицинского характера, предусмотренные [ст. 99](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014905B1XD04O) УК РФ.

При обнаружении иной тяжелой болезни, препятствующей отбыванию наказания, следует руководствоваться [Приказом](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB9B8318DC4A43861EDFE360C4X302O) Минздрава России и Минюста России от 9 августа 2001 г. N 242/311 "Об освобождении от отбытия наказания осужденных к лишению свободы в связи с тяжелой болезнью" (в ред. от 1 ноября 2002 г.). В приложении N 1 к данному Приказу приводится [Перечень](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB9B8318DC4A43861EDFE360C432BB7901F598CBDD014901XB08O) заболеваний, который может быть использован в качестве основания для представления к освобождению от отбывания наказания осужденных к лишению свободы, а приложение N 2 определяет [порядок](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB9B8318DC4A43861EDFE360C432BB7901F598CBDD014803XB04O) медицинского освидетельствования осужденных к лишению свободы и их представления к освобождению от отбывания наказания в связи с тяжелой болезнью.

Помимо указанных выше документов порядок освобождения от наказания по болезни регламентируется [Постановлением](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998915DD494BDB14D7BA6CC635XB04O) Правительства РФ от 6 февраля 2004 г. N 54 "О медицинском освидетельствовании осужденных, представляемых к освобождению от отбывания наказания в связи с болезнью". К этому Постановлению также приложены [Правила](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998915DD494BDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014900B0XD00O) медицинского освидетельствования осужденных, представляемых к освобождению от отбывания наказания в связи с болезнью, и [перечень](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998915DD494BDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014900B2XD00O) заболеваний, препятствующих отбыванию наказания.

Представление вносится в суд начальником учреждения или органа, исполняющего наказание. Одновременно с указанным представлением в суд направляется личное дело осужденного и заключение медицинской комиссии. В представлении должны содержаться данные, характеризующие поведение осужденного в период отбывания наказания.

В [приложениях N 1](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB9B8318DC4A43861EDFE360C432BB7901F598CBDD014901XB08O) и [2](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB9B8318DC4A43861EDFE360C432BB7901F598CBDD014803XB04O) к вышеназванным Приказу и [Постановлению](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998915DD494BDB14D7BA6CC635XB04O) Правительства РФ в качестве тяжелых болезней указаны различные формы прогрессирующего туберкулеза, злокачественные новообразования, болезни эндокринной системы, органов кровообращения, дыхания, пищеварения, анатомические дефекты (высокая ампутация конечностей) и прочие заболевания.

Суду необходимо установить характер болезни, ее процесс, насколько она опасна для окружающих, возможно ли ее лечение в условиях стационара в местах лишения свободы и т.д.

Однако следует обратить внимание на то, что, если же болезнь осужденного наступила в результате его умышленных действий (например, членовредительства) с целью последующего освобождения, он не подлежит освобождению от отбывания наказания по основаниям, предусмотренным [ст. 81](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B1XD00O) 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. Неотбытая часть наказания может быть заменена им более мягким видом наказания.

В случае излечения лиц, у которых наступило психическое расстройство или заболевших иной тяжкой болезнью, они могут подлежать уголовной ответственности и наказанию, если не истекли сроки давности привлечения их к уголовной ответственности или исполнения обвинительного приговора ([ст. ст. 78](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014903B7XD08O) и [83](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B0XD00O) УК РФ).

§ 11. Отсрочка отбывания наказания

Реализацией принципа гуманизма является и отсрочка отбывания наказания осужденным беременной женщине, женщине, имеющей ребенка в возрасте до 14 лет, мужчине, имеющему ребенка в возрасте до 14 лет и являющемуся единственным родителем.

В этом случае государство проявляет заботу и о женщинах, и о малолетних детях, и об одиноких родителях, создавая возможности сохранения семьи и обеспечения малолетним надлежащего родительского ухода и воспитания.

В соответствии со [ст. 82](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC044EX004O) УК РФ отсрочка отбывания реального наказания осужденным беременной женщине, женщине, имеющей ребенка в возрасте до четырнадцати лет, мужчине, имеющему ребенка в возрасте до четырнадцати лет и являющемуся единственным родителем, может быть предоставлена как при постановлении приговора, так и во время отбывания наказания. При этом реально отбытый срок в местах лишения свободы не имеет значения для предоставления отсрочки.

Возможность отсрочки отбывания наказания обусловлена несколькими положениями:

- во-первых, она применяется только в отношении беременных женщин и женщин, имеющих детей в возрасте до 14 лет, а также мужчин, имеющих ребенка в возрасте до 14 лет и являющихся единственным родителем;

- во-вторых, назначенный осужденному срок лишения свободы за совершение тяжких или особо тяжких преступлений против личности не должен превышать 5 лет;

- в-третьих, осужденные родители обязаны заниматься воспитанием ребенка.

Эти условия указаны в законе как обязательные. Но при решении вопроса о предоставлении отсрочки суд принимает во внимание и множество других факторов, например наличие судимостей, поведение в период отбывания наказания, отношение к труду, возможность обеспечить ребенку надлежащие условия и др. Все эти обстоятельства должны свидетельствовать о возможности достижения целевого назначения отсрочки - обеспечения родительской заботы о ребенке. Если же таких данных нет, то суд и при наличии обязательных для отсрочки критериев может отсрочку не предоставить. Это право, а не обязанность суда.

Отсрочка может применяться, как правило, к осужденным к лишению свободы на определенный срок. Однако не исключена возможность применения отсрочки отбывания наказания и к осужденным к наказанию, не связанному с лишением свободы (например, исправительные работы), поскольку какого-либо запрещения этому в [ст. 82](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014A06B6XD08O) УК РФ нет, а [ст. 398](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D04F4EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014B07B0XD04O) УПК РФ прямо указывает на такую возможность.

Однако закон устанавливает запрет в применении отсрочки в отношении осужденных к ограничению свободы или к лишению свободы за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших четырнадцатилетнего возраста, к лишению свободы на срок свыше пяти лет за тяжкие и особо тяжкие преступления против личности.

Вопрос об отсрочке исполнения наказания решается судом по ходатайству осужденного, его законного представителя, близких родственников, защитника либо по представлению прокурора.

В случае наступления беременности в период отбывания наказания в виде обязательных работ, исправительных работ, ограничения свободы осужденная женщина вправе обратиться в суд с ходатайством об отсрочке ей отбывания наказания со дня предоставления отпуска по беременности и родам.

В отношении осужденных беременных женщин и осужденных женщин, имеющих малолетних детей, а также мужчин, имеющих малолетних детей и являющихся единственным родителем, отбывающих наказание в исправительных учреждениях, администрация исправительного учреждения направляет в суд представление об освобождении осужденного. К представлению прилагаются характеристика осужденной, справка о согласии родственников принять осужденного и ребенка, предоставить им жилье и создать необходимые условия для проживания, либо справка о наличии у нее жилья и необходимых условий для проживания с ребенком, медицинское заключение о беременности, либо справка о наличии ребенка, а также личное дело осужденного.

Администрация исправительного учреждения, получив определение суда об отсрочке отбывания наказания в отношении осужденной, освобождает ее. Администрацией исправительного учреждения у осужденной берется подписка о явке в уголовно-исполнительную инспекцию по месту ее жительства в трехдневный срок со дня прибытия.

Контроль за поведением осужденных, которым предоставлена отсрочка отбывания наказания, осуществляется уголовно-исполнительными инспекциями.

Согласно [ч. 2 ст. 82](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014A06B9XD00O) УК РФ в случае, если осужденный, которому отсрочено отбывание наказания, отказался от ребенка или продолжает уклоняться от его воспитания после предупреждения, объявленного органом, осуществляющим контроль за поведением осужденного, либо умышленно без медицинских на то показаний осужденная прервала беременность, судья может по представлению этого органа отменить отсрочку отбывания наказания и направить осужденного для отбывания наказания в место, назначенное в соответствии с приговором суда.

Таким образом, законом предусмотрены два основания отмены отсрочки:

1) отказ от ребенка;

2) уклонение от его воспитания после предупреждения, объявленного органом, контролирующим поведение осужденного.

Отказ от ребенка должен быть официально оформлен в медицинском учреждении и скреплен подписью осужденного, отказавшегося от него.

Уклонение от воспитания ребенка по своему содержанию понятие более широкое.

Осужденный считается уклоняющимся от воспитания ребенка, если она (он), официально не отказавшись от ребенка, оставил его в родильном доме или передал в детский дом, либо ведет антиобщественный образ жизни и не занимается воспитанием ребенка и уходом за ним, либо оставил ребенка родственникам или иным лицам, либо скрылся, либо совершает иные действия, свидетельствующие об уклонении от воспитания ребенка. При этом указанные действия должны быть совершены и после предупреждения, объявленного уголовно-исполнительной инспекцией.

Уголовно-исполнительная инспекция объявляет предупреждение осужденному, к которому применена отсрочка отбывания наказания, если он допустил нарушение общественного порядка или трудовой дисциплины, если в отношении его (ее) в период отсрочки применялись меры административного или дисциплинарного взыскания либо если она (он) уклонялась от воспитания ребенка и ухода за ним.

При отказе осужденного от ребенка или если он продолжает после объявленного предупреждения уклоняться от воспитания ребенка и ухода за ним, уголовно-исполнительная инспекция по месту жительства осужденного вносит в суд представление об отмене отсрочки отбывания наказания и о направлении осужденного для отбывания наказания, назначенного приговором суда.

Суд, отменяя отсрочку отбывания наказания, направляет осужденного для отбывания назначенного наказания в места лишения свободы. Если имела место отсрочка исполнения наказаний, не связанных с лишением свободы, эти наказания после отмены отсрочки должны быть исполнены реально.

Представляется, что отсрочка также должна быть отменена, если отпали условия, при которых она была предоставлена (прерывание беременности, смерть ребенка и т.д.).

По достижении ребенком четырнадцатилетнего возраста либо в случае его смерти уголовно-исполнительная инспекция по месту жительства осужденного с учетом характера и степени общественной опасности совершенного преступления, поведения осужденного, его отношения к воспитанию ребенка, отбытого и неотбытого сроков наказания направляет в суд представление об освобождении осужденного от отбывания оставшейся части наказания или о замене оставшейся неотбытой части наказания более мягким видом наказания.

Если до достижения ребенком четырнадцатилетнего возраста истек срок, равный сроку наказания, отбывание которого было отсрочено, и уголовно-исполнительная инспекция пришла к выводу о соблюдении осужденным указанных условий отсрочки и его исправлении, суд по представлению инспекции может принять решение о сокращении срока отсрочки отбывания наказания и об освобождении осужденного от отбывания наказания или оставшейся части наказания со снятием судимости.

Если же в период отсрочки отбывания наказания осужденный совершает новое преступление, суд назначает наказание по правилам, предусмотренным [ст. 70](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014903B3XD06O) УК РФ. При этом, согласно закону, категория преступления и его характер не влияют на решение об отмене отсрочки отбывания наказания.

§ 12. Отсрочка отбывания наказания больным наркоманией

Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998F17D14549DB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014900B7XD05O) от 7 декабря 2011 г. N 420-ФЗ установлено новое основание освобождения осужденного от отбывания наказания. Это льготное положение уголовного закона распространяется на осужденных, больных наркоманией.

Введение института отсрочки отбывания наказания для больных наркоманией обусловлено, с одной стороны, курсом на гуманизацию отечественной уголовной политики, а с другой - является результатом внедрения многолетнего мирового опыта противодействия наркомании и профилактики преступлений, совершаемых лицами, страдающими данным заболеванием.

Именно к указанной категории лиц применяется [ст. 82.1](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7D808X409O) УК РФ. Диагноз наркомании должен быть подтвержден соответствующим заключением судебно-наркологической экспертизы, которое подлежит оценке судом наряду с иными собранными по делу доказательствами по правилам [ст. 88](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D04F4EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014907B4XD05O) УПК РФ.

Обязательным условием видится наличие указанного диагноза именно на момент вынесения приговора. Лицам, излечившимся от наркомании до указанного момента, отсрочка предоставлена быть не может.

Основные положения медицинской реабилитации и социальной реабилитации больных наркоманией изложены в [Приказе](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E94659640955E1EF3ECB9C8911D3454CDB14D7BA6CC635XB04O) Министерства здравоохранения РФ от 22 октября 2003 г. N 500 "Об утверждении протокола ведения больных "Реабилитация больных наркоманией". Медицинскую реабилитацию и социальную реабилитацию должны осуществлять специализированные лечебные учреждения наркологического профиля. В настоящее время требуется принятие ряда нормативных правовых актов, регламентирующих порядок медицинской реабилитации и социальной реабилитации больных наркоманией. Необходимо наличие специализированных медицинских центров наркологического профиля, в том числе для того, чтобы суд имел возможность указать в решении конкретное учреждение для прохождения лечения.

Желание подсудимого добровольно пройти курс лечения от наркомании может быть выражено как письменно, так и устно (в этом случае такое ходатайство отражается в протоколе судебного заседания) на любой стадии процесса до удаления суда в совещательную комнату.

Освобождены от отбывания наказания могут быть не все осужденные, больные наркоманией. Законодателем установлен ряд ограничений такого освобождения, которые связаны и с характером и тяжестью совершенного преступления, и с поведением осужденного после его совершения. Рассмотрим эти ограничения.

Отсрочка отбывания наказания больным наркоманией может быть предоставлена только лицу, которое впервые совершило преступление, предусмотренное [ч. 1 ст. 228](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC004BX006O) (незаконные действия с наркотическими средствами и т.д. без цели сбыта без отягчающих обстоятельств), [ч. 1 ст. 231](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC07X408O) (незаконное культивирование растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры без отягчающих обстоятельств) и [ст. 233](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014805B4XD06O) УК РФ (незаконная выдача либо подделка рецептов или иных документов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ).

Выбор указанных преступлений обусловлен прежде всего, предупредительной задачей уголовного закона. Анализ указанных составов наряду со специальными характеристиками лица, к которому применимо указанное основание отсрочки, позволяет сделать вывод о том, что все названные преступления предусматривают уголовную ответственность за деяния, связанные с различными вариантами приобретения (либо хранением) наркотических средств для собственного потребления лицами, страдающими наркотической зависимостью.

Совершение преступления впервые означает то, что лицо совершило одно или несколько преступлений, предусмотренных [ч. 1 ст. 228](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC004BX006O), [ч. 1 ст. 231](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC07X408O), [ст. 233](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014805B4XD06O) УК РФ, при условии, что ни за одно из них оно не осуждено, либо судимость за преступление погашена или снята в установленном законом порядке.

Вторым условием предоставления отсрочки отбывания наказания является изъявление осужденным желания добровольно пройти курс лечения от наркомании, а также медицинскую реабилитацию и (или) социальную реабилитацию.

При наличии двух указанных факторов (совершение определенного преступления впервые и выражение желания лечиться) суд может отсрочить отбывание наказания в виде лишения свободы до окончания лечения и медицинской реабилитации и социальной реабилитации, но не более чем на пять лет. Однако подобная отсрочка является правом, но не обязанностью суда.

После предоставления отсрочки отбывания наказания осужденный обязан пройти курс лечения от наркомании, а затем и курс медицинской реабилитации и социальной реабилитации. В этот период за поведением осужденного осуществляется контроль со стороны соответствующего государственного органа. Если же осужденный, признанный больным наркоманией, отбывание наказания которому отсрочено, до начала лечения или на любом его этапе отказывается от прохождения курса лечения от наркомании, а также медицинской реабилитации и (или) социальной реабилитации, суд по представлению органа, осуществляющего контроль за поведением осужденного, отменяет отсрочку отбывания наказания и направляет осужденного для отбывания наказания в место, назначенное в соответствии с приговором суда.

Аналогичные правовые последствия должны иметь место и в тех случаях, когда осужденный уклоняется от лечения после предупреждения, объявленного органом, осуществляющим контроль за поведением осужденного.

Следует иметь в виду, что отказ осужденного от лечения в государственной клинике не является случаем, предусмотренным [ч. 2 ст. 82.1](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC054CX002O) УК РФ. Буквальное толкование указанной нормы предполагает отмену отсрочки отбывания наказания в связи с отказом от прохождения курса лечения и реабилитации, а не с выбором медицинской организации.

Отмена отсрочки возможна и в некоторых других ситуациях, связанных с антисоциальным поведением осужденного.

Так, если судом будет установлен факт совершения осужденным, признанным больным наркоманией, отбывание наказания которому отсрочено, преступления, не указанного в [ч. 1 ст. 82.1](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC054CX001O) УК РФ, суд по представлению органа, осуществляющего контроль за поведением осужденного, отменяет отсрочку отбывания наказания, назначает наказание по правилам, предусмотренным [ч. 5 ст. 69](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014903B3XD07O) УК РФ, и направляет осужденного для отбывания наказания в место, назначенное в соответствии с приговором суда.

В данном случае речь идет о той ситуации, когда будет выявлено ранее неизвестное преступление, совершенное больным наркоманией, о котором говорится выше. При такой ситуации, если это ранее неизвестное преступление не входит в перечень преступлений, приведенных в [ч. 1 ст. 82.1](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC054CX001O) УК РФ, суд в обязательном порядке отменяет отсрочку отбывания наказания и назначает наказание по правилам, предусмотренным [ч. 5 ст. 69](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014903B3XD07O) УК РФ. Если же ранее неизвестным преступлением является одно из преступлений, предусмотренных [ч. 1 ст. 228](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC004BX006O) (незаконные действия с наркотическими средствами и т.д. без цели сбыта без отягчающих обстоятельств), [ч. 1 ст. 231](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC07X408O) (незаконное культивирование растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры без отягчающих обстоятельств) или [ст. 233](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014805B4XD06O) УК РФ (незаконная выдача либо подделка рецептов или иных документов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ), то суд, назначив окончательное наказание, вправе сохранить отсрочку отбывания наказания.

Безусловным основанием отмены отсрочки отбывания наказания служит и совершение осужденным, признанным больным наркоманией, любого нового преступления в период предоставленной отсрочки.

В случае если в период отсрочки отбывания наказания осужденный, признанный больным наркоманией, совершил новое преступление, суд отменяет отсрочку отбывания наказания и назначает осужденному наказание по правилам, предусмотренным [ст. 70](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014903B3XD06O) УК РФ, и направляет осужденного в место, назначенное в соответствии с приговором суда.

В тех же случаях, когда осужденный в период отсрочки соблюдал установленные требования, прошел курс лечения от наркомании и медицинской реабилитации и (или) социальной реабилитации и достиг состояния ремиссии, длительность которой после окончания лечения и медико-социальной реабилитации составляет не менее двух лет, суд освобождает осужденного, признанного больным наркоманией, от отбывания наказания или оставшейся части наказания. При этом следует обратить внимание на то, что состояние ремиссии и ее длительность должны быть объективно подтверждены.

§ 13. Освобождение от отбывания наказания в связи

с истечением сроков давности обвинительного приговора суда

Приговор подлежит приведению в исполнение по вступлении его в законную силу.

Приговор считается не приведенным в исполнение, если он по каким-либо причинам не был направлен органу, исполняющему наказание, либо не был реализован.

Неприведение приговора в исполнение в течение длительного срока после вынесения обвинительного приговора и вступления его в законную силу существенно снижает его карательное, воспитательное и предупредительное значение, а в ряде случаев делает его исполнение нецелесообразным (например, если лицо в течение длительного времени не совершало преступлений, не уклонялось от отбывания наказания, трудоустроилось, положительно характеризуется, вступило в брак, имеет детей и т.д.). В таких и подобных случаях приведение приговора в исполнение по истечении значительного периода времени может восприниматься уже как несправедливое. В этой связи законом установлены предельные сроки, по истечении которых лицо, совершившее преступление, освобождается от отбывания наказания ([ст. 83](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B0XD00O) УК РФ). Освобождение в таких ситуациях имеет обязательный характер. Но поскольку преступления по своей тяжести весьма различны между собой, сроки давности исполнения приговора дифференцируются в зависимости от категории совершенного преступления, предусмотренной в [ст. 15](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014900B4XD04O) УК РФ. Если лицо осуждено по совокупности преступлений или по совокупности приговоров, то сроки давности исчисляются отдельно по каждому преступлению.

В соответствии с [ч. 1 ст. 83](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B0XD03O) УК РФ лицо, осужденное за совершение преступления, освобождается от отбывания наказания, если обвинительный приговор суда не был приведен в исполнение в следующие сроки со дня вступления его в законную силу:

а) 2 года при осуждении за преступление небольшой тяжести;

б) 6 лет при осуждении за преступление средней тяжести;

в) 10 лет при осуждении за тяжкое преступление;

г) 15 лет при осуждении за особо тяжкое преступление.

Причины, по которым приговор не исполнялся, могут быть самыми различными (длительная болезнь, предоставленная отсрочка отбывания наказания, стихийные бедствия и т.д.).

Уголовный [кодекс](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014A08B2XD04O) РФ предусматривает только одно основание к приостановлению сроков давности исполнения приговора - уклонение от отбывания наказания. Уклонение может состоять в различных действиях: смене места жительства без уведомления органа, ведающего исполнением приговора, - при назначении наказания, не связанного с лишением свободы, проживание по поддельным документам, выезде за границу и других действиях, направленных на то, чтобы сделать невозможным исполнение приговора. В случае уклонения от отбывания наказания течение срока давности приостанавливается и возобновляется с момента задержания осужденного или его явки с повинной. Время, прошедшее с момента вступления приговора в законную силу и до того момента, как осужденный начал уклоняться от отбывания наказания, засчитывается в срок давности.

Как и при решении вопроса об освобождении от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности привлечения к уголовной ответственности, вопрос о применении сроков давности к лицу, осужденному к смертной казни или пожизненному лишению свободы, решается судом. Если суд не сочтет возможным применить к такому лицу сроки давности, то смертная казнь или пожизненное лишение свободы не могут быть исполнены. Эти виды наказания заменяются лишением свободы на определенный срок в пределах, установленных за совершение преступлений, по которым были назначены смертная казнь или пожизненное лишение свободы (например, по [ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014905B2XD06O) УК РФ - от 8 до 20 лет; по [ст. 317](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014B00B4XD00O) УК РФ - от 12 до 20 лет и т.д.).

Для лиц, осужденных за преступления, предусмотренные [ст. ст. 353](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014B02B7XD01O), [356](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014B02B6XD05O), [357](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014B02B6XD08O), [358](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014B02B9XD03O) УК РФ, законодатель не предусмотрел сроков давности исполнения обвинительного приговора. Это означает обязательность исполнения приговора вне зависимости от того, сколько времени прошло с момента вступления приговора в законную силу и уклонялось или нет лицо от отбывания наказания.

§ 14. Амнистия

В УК РФ амнистия, помилование и судимость выделены в отдельную главу - [главу 13](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B3XD01O). Но поскольку амнистией наряду с другими решаются вопросы освобождения от уголовной ответственности и наказания, а актом помилования - вопросы, связанные с освобождением от наказания или смягчением наказания, амнистия и помилование, а также институт судимости рассматриваются в рамках вопроса освобождения от уголовной ответственности и наказания.

Амнистия в переводе с греческого означает забвение, прощение. В соответствии с [п. "ж" ст. 103](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB9A8216D1471E8C1686EF62C33DE46E06BC94CADD074AX006O) Конституции РФ объявление амнистии относится к ведению Государственной Думы Федерального Собрания РФ.

Уголовно-правовая регламентация акта амнистии содержится в [ст. 84](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B3XD00O) УК РФ. Амнистия объявляется в отношении индивидуально неопределенного круга лиц ([ч. 1 ст. 84](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B3XD03O) УК РФ). Это означает, что в акте амнистии указываются не конкретные лица, а категории лиц, на которые он распространяется.

Издание актов амнистии является проявлением принципа гуманизма уголовного закона. Актами амнистии уголовный закон не отменяется и не изменяется. Не ставится под сомнение справедливость и законность вынесенного судом и вступившего в законную силу приговора. Амнистия является актом милосердия государства по отношению к оступившимся лицам и облегчает участь этих лиц. При этом, как правило, амнистия распространяется на лиц, не представляющих большой общественной опасности.

В соответствии с [ч. 2 ст. 84](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B3XD02O) УК РФ акты об амнистии могут содержать в себе предписания об освобождении лиц, совершивших преступления, от уголовной ответственности; осужденных - об освобождении от наказания. Осужденным назначенное наказание может быть сокращено или заменено более мягким видом наказания либо они могут быть освобождены от дополнительного вида наказания. С лиц, отбывших наказание, актом об амнистии может быть снята судимость. Амнистией может быть решен вопрос об освобождении от дополнительных видов наказания.

Изучение актов об амнистии показывает, что все они предусматривают освобождение от уголовной ответственности, от наказания и сокращение неотбытой части наказания. Амнистия объявляется в отношении неопределенного числа лиц. В то же время в акте об амнистии указывается, к какому кругу лиц она применяется и какие определены основания к ее применению. Порядок применения амнистии определяется в отдельном нормативном правовом акте - постановлении о порядке применения амнистии.

Кроме того, в постановлении указывается категория лиц, к которым акт амнистии не может быть применен. Как правило, это лица, совершившие преступления, относящиеся к категории особо тяжких и отчасти тяжких преступлений, злостные нарушители установленного порядка отбывания наказания и другие категории лиц, представляющих повышенную общественную опасность.

Акт амнистии имеет, как правило, универсальный характер. Он может быть применен как к лицам, находящимся под следствием, так и к осужденным. В первом случае решается вопрос об освобождении лица от уголовной ответственности, а во втором - об освобождении от наказания, сокращении срока наказания, замене одного вида наказания другим и т.д. В отношении лиц, дела которых находятся в суде, но не начаты рассмотрением, выносится определение (постановление) об их освобождении от уголовной ответственности, а в отношении лиц, дела которых начаты рассмотрением, выносится обвинительный приговор, и осужденный освобождается от наказания.

Прекращение уголовного дела по акту амнистии не допускается в случаях, когда обвиняемый возражает против этого. Если в ходе последующего судебного разбирательства будет установлена виновность такого лица, дело в отношении его прекращается по основаниям, указанным в соответствующем акте амнистии.

Лица, приговоры в отношении которых провозглашены, но еще не вступили в законную силу, подлежат освобождению от наказания. Представляется, что акт об амнистии судом первой инстанции по не вступившему в законную силу приговору не может быть применен, если приговор обжалован.

В то же время акт об амнистии может быть применен по групповому делу в отношении лиц, не обжаловавших приговор, и в отношении которых приговор не обжалован иными участниками судопроизводства, если от этих лиц в суд поступило ходатайство о применении к ним акта об амнистии.

Решение о применении акта об амнистии принимается в отношении каждого лица индивидуально. При отсутствии необходимых сведений об этом лице рассмотрение вопроса о применении акта об амнистии откладывается до получения дополнительных документов.

Если приговор обжалован и в кассационном порядке дело рассматривается после вступления в действие акта амнистии, суд второй инстанции оставляет приговор без изменения и освобождает осужденного от наказания (при условии, если приговор не подлежит изменению или отмене по другим основаниям).

Акт амнистии носит нормативный характер. Юридическим основанием для исполнения акта амнистии в отношении конкретного лица является один из следующих документов: постановление о прекращении уголовного дела, обвинительный приговор с освобождением виновного от наказания, определение суда второй инстанции о прекращении уголовного дела и др.

По общему правилу акт амнистии распространяется на преступления, совершенные до его принятия. Иное специально оговаривается в акте амнистии. В этих случаях он может распространяться на преступления, совершенные в течение определенного времени после принятия акта амнистии.

Амнистия объявляется в виде постановления Государственной Думы Федерального Собрания РФ.

§ 15. Помилование

Амнистия и помилование представляют собой две разновидности полного или частичного аннулирования правовых последствий совершения преступления, осуществляемого в несудебном порядке. Они в различных формах облегчают участь лиц, совершивших преступления, и создают дополнительный стимул для их исправления и скорейшего приспособления к обычной жизни.

Помилование осуществляется в отношении индивидуально-определенного лица и является прерогативой Президента РФ ([п. "в" ст. 89](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB9A8216D1471E8C1686EF62C33DE46E06BC94CADD0241X005O) Конституции РФ).

Помилование осуществляется только в отношении осужденных и лиц, отбывших наказание, но имеющих судимость.

В соответствии с [ч. 2 ст. 85](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B3XD07O) УК РФ и [п. 2](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998910D34D4CDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014900B2XD09O) Положения о порядке рассмотрения ходатайств о помиловании в РФ помилование применяется к лицу, отбывающему либо уже отбывшему назначенное наказание. Правоприменительная практика истолковывала эти положения таким образом, что лица, освобожденные от отбывания назначенного наказания, например женщины, которым предоставлена отсрочка отбывания наказания в порядке [ст. 82](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014A06B6XD08O) УК РФ, не вправе обращаться с ходатайством о помиловании. Конституционный Суд РФ в своем [Определении](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB9F8E18D14A43861EDFE360C432BB7901F598CBDD014901XB09O) от 4 декабря 2007 г. N 957-О-О признал эти положения соответствующими [Конституции](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB9A8216D1471E8C1686EF62XC03O) РФ, поскольку, по мнению суда, они не могут рассматриваться как ограничивающие применение помилования в отношении женщин, осужденных к лишению свободы с отсрочкой отбывания наказания. По смыслу этой правовой позиции Конституционного Суда РФ, помилование может применяться и к лицам, которые осуждены условно.

Помилование может быть осуществлено в отношении любого осужденного, в том числе и приговоренного к смертной казни. Как указано в [ч. 3 ст. 59](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014902B7XD02O) УК РФ, смертная казнь в порядке помилования может быть заменена пожизненным лишением свободы или лишением свободы на срок 25 лет.

При этом помилование, как правило, не применяется в отношении осужденных:

а) совершивших умышленное преступление в период назначенного судами испытательного срока условного осуждения;

б) злостно нарушающих установленный порядок отбывания наказания;

в) ранее освобождавшихся от отбывания наказания условно-досрочно;

г) ранее освобождавшихся от отбывания наказания по амнистии;

д) ранее освобождавшихся от отбывания наказания актом помилования;

е) которым ранее производилась замена назначенного судами наказания более мягким наказанием.

На территориях субъектов Российской Федерации образованы комиссии по вопросам помилования. Их основными задачами являются:

- предварительное рассмотрение ходатайств о помиловании осужденных, отбывающих наказание в учреждениях уголовно-исполнительной системы Министерства юстиции Российской Федерации, находящихся на территории субъекта Российской Федерации, осужденных, содержащихся в следственных изоляторах, привлеченных к участию в следственных действиях или в судебном разбирательстве, а также лиц, отбывших назначенное судом наказание и имеющих неснятую судимость;

- подготовка заключений по материалам о помиловании для дальнейшего представления высшему должностному лицу субъекта Российской Федерации (руководителю высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации);

- осуществление общественного контроля за своевременным и правильным исполнением на территории субъекта Российской Федерации указов Президента РФ по вопросам помилования, а также за условиями содержания осужденных;

- подготовка предложений о повышении эффективности деятельности учреждений и органов уголовно-исполнительной системы, иных государственных органов, находящихся на территории субъекта Российской Федерации, по вопросам помилования осужденных, а также социальной адаптации лиц, отбывших наказание.

Помилование осуществляется путем издания указа Президента РФ о помиловании на основании соответствующего ходатайства осужденного или лица, отбывшего назначенное судом наказание и имеющего неснятую судимость.

Осужденный обращается с ходатайством о помиловании к Президенту РФ в письменной форме.

К ходатайству о помиловании администрацией учреждения прилагаются документы, на основании которых можно судить о тяжести совершенного преступления, назначенном сроке наказания, поведении осужденного после совершения преступления и т.п. К ходатайству о помиловании по просьбе осужденного могут прилагаться любые материалы, имеющие существенное значение для решения вопроса о помиловании.

Законом не определен срок, по истечении которого после начала отбытия наказания можно обращаться с ходатайством о помиловании. Ни [УК](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635XB04O) РФ, ни [УИК](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D10D64B4FDB14D7BA6CC635XB04O) РФ не устанавливают этих сроков. Исходя из буквы закона, раз срок обращения с ходатайством о помиловании законом не установлен, с таким ходатайством осужденный может обращаться в любое время, даже в первые дни после начала отбывания наказания.

Указ Президента РФ о помиловании в течение 2 дней после его издания направляется высшему должностному лицу субъекта Российской Федерации (руководителю высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации), в Министерство внутренних дел РФ, территориальный орган уголовно-исполнительной системы, администрацию учреждения.

Об отклонении Президентом РФ ходатайства о помиловании осужденный уведомляется письменно высшим должностным лицом субъекта Российской Федерации (руководителем высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации) 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.

Порядок рассмотрения ходатайств о помиловании осуществляется на основании [Указа](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998910D34D4CDB14D7BA6CC635XB04O) Президента РФ от 28 декабря 2001 г. N 1500 "О комиссиях по вопросам помилования на территориях субъектов Российской Федерации" и [Положения](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998910D34D4CDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014900B2XD05O) о порядке рассмотрения ходатайств о помиловании в Российской Федерации <1>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2001. N 53 (ч. II). Ст. 5149.

§ 16. Судимость

Судимость представляет собой особое правовое состояние лица, вызванное совершением преступления и фактом осуждения. Судимость связана с наличием определенных последствий, которые условно можно разделить на моральные и правовые.

Моральные последствия выражаются в том, что граждане относятся к судимому лицу с определенным недоверием, настороженностью, некоторым неприятием, отрицательно оценивая факт совершения преступления. Лицам, имеющим судимость, как показывает практика, труднее устроиться на работу, адаптироваться к условиям жизни на свободе.

Правовые последствия судимости можно разделить на общеправовые и уголовно-правовые.

Общеправовые касаются прежде всего трудовых отношений. Так, в ряде нормативных правовых актов установлен запрет для лиц, имеющих судимость, занимать должности адвокатов, судей, прокуроров, сотрудников органов внутренних дел, других правоохранительных органов. Лица, судимые за корыстные преступления, не имеют права занимать в государственных структурах должности, связанные с распоряжением материальными ценностями и т.д. К примеру, в соответствии со [ст. 331](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998C14DC444EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014B06B0XD02O) Трудового кодекса РФ к педагогической деятельности не допускаются лица, имеющие неснятую или непогашенную судимость за умышленные тяжкие и особо тяжкие преступления. [Частью 3 ст. 52](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998C18D34540DB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC06X40CO) Воздушного кодекса РФ установлен запрет на прием на должности авиационного персонала лиц, имеющих непогашенную или неснятую судимость за совершение умышленного преступления. [Часть 1 ст. 127](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998C14D7484DDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7D4X004O) Семейного кодекса РФ запрещает усыновление лицам, имеющим на момент установления усыновления судимость за умышленное преступление против жизни или здоровья граждан. Законодательством предусмотрены и иные правовые ограничения для лиц, имеющих судимость.

Помимо этого за лицами, имеющими судимость за некоторые категории преступлений, может быть установлен административный надзор. Им не выдается разрешение на хранение и ношение оружия. Лица, имеющие судимость, не могут быть призваны в армию.

Уголовно-правовые последствия судимости наступают в случае совершения лицом нового преступления. Наличие судимости может служить препятствием при освобождении лица от уголовной ответственности ([ст. ст. 75](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014903B7XD03O), [76](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014903B7XD04O) УК РФ); судимость учитывается при определении рецидива преступлений ([ст. 18](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014B03B7XD02O) УК РФ). В свою очередь, рецидив преступлений влияет на вид исправительного учреждения, назначаемый осуждаемому к лишению свободы, и т.д.

В соответствии с [ч. 1 ст. 86](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7D905X40DO) УК РФ лицо считается судимым со дня вступления обвинительного приговора суда в законную силу до момента погашения или снятия судимости. Таким образом, состояние судимости распространяется на весь период отбывания наказания и на установленный законом срок после отбытия или исполнения наказания. Поэтому можно сказать, что срок судимости состоит из двух частей. Первая - это период отбывания основного, а также и дополнительного наказания. Вторая - после отбытия того и другого наказания. Лица, освобожденные от наказания, считаются несудимыми.

Кроме того, судимость имеет место в течение испытательного срока при условном осуждении.

Срок аннулирования судимости зависит от вида наказания и категории преступления, а также от факта применения условного осуждения.

Судимость является временным состоянием. Она может быть аннулирована двумя способами - погашением и снятием.

Погашается судимость автоматически с истечением срока, указанного в [ст. 86](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B2XD01O) УК РФ. Этот срок начинает течь по отбытии основного и дополнительного наказания. Исключение составляют случаи условного осуждения. В отношении этой категории осужденных судимость погашается по истечении испытательного срока.

Погашение судимости применительно к осужденным к наказаниям более мягким, чем лишение свободы, имеет одну особенность. Поскольку наказания в виде штрафа и лишения специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград не относятся к срочным наказаниям, то в этих случаях речь идет не об отбывании, а об исполнении наказания. Но эта особенность важна для определения момента исчисления срока судимости, поскольку для всех лиц, осужденных к более мягким видам наказаний, чем лишение свободы, срок погашения судимости составляет один год после отбытия или исполнения наказания.

К примеру, наказание в виде штрафа считается отбытым после уплаты всей суммы штрафа. Наказание в виде лишения специального, воинского или почетного звания считается исполненным в момент вступления приговора в законную силу. Все дальнейшие действия по направлению копии приговора суда в надлежащие органы, которые обязаны внести изменения в соответствующие документы, а равно внесение таких изменений рассматриваются как техническое оформление.

Как отмечено выше, в отношении лиц, осужденных к другим видам наказания, более мягким, чем лишение свободы, судимость погашается по истечении одного года после отбытия наказания.

По отбытии основного и дополнительного наказания начинает течь срок погашения судимости. Однако, если осужденный освобожден от наказания досрочно, срок погашения судимости начинает течь с момента фактического освобождения от основного и дополнительного наказания. При замене назначенного судом наказания более мягким видом наказания срок погашения судимости также исчисляется из фактически отбытого наказания, назначенного судом по приговору, после отбытия более мягкого вида наказания, но в рамках исчисления срока погашения судимости для той категории преступлений, к которой относится совершенное преступление.

Если лицо осуждено по совокупности преступлений или приговоров, то срок погашения судимости следует исчислять с момента отбытия наказания, назначенного по совокупности преступлений или приговоров, но для каждой категории преступлений самостоятельно.

Продолжительность срока судимости для лиц, осужденных к лишению свободы, зависит от категории преступления. Судимость погашается:

а) в отношении лиц, осужденных к лишению свободы за преступления небольшой или средней тяжести, - по истечении трех лет после отбытия наказания;

б) в отношении лиц, осужденных к лишению свободы за тяжкие преступления, - по истечении восьми лет после отбытия наказания;

в) в отношении лиц, осужденных за особо тяжкие преступления, - по истечении десяти лет после отбытия наказания.

Действующим уголовным законом предусмотрено и досрочное снятие судимости. Это может сделать только суд. Если осужденный после отбытия наказания вел себя безупречно и возместил вред, причиненный преступлением (см. [комментарий к ст. 74](#Par2667) УК РФ), то по его ходатайству суд может снять с него судимость до истечения срока погашения судимости. Практика идет по пути досрочного снятия судимости по истечении половины установленного [ст. 86](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B3XD06O) УК РФ срока, но формально этот вопрос в законе не регламентирован.

В соответствии со [ст. ст. 84](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B3XD00O) и [85](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B3XD05O) УК РФ судимость может быть досрочно снята актами помилования и амнистии. Однако, как показывает практика, акты об амнистии, за редким исключением, не предусматривают снятия судимости с осужденных. Акты о помиловании иногда снимают судимость с лиц, освобождаемых или ранее освобожденных от наказания. Как правило, помилование применяется к лицам, отбывшим не менее половины срока наказания. Это касается и снятия судимости, но в законе этот вопрос не регламентирован.

Погашение или снятие судимости аннулирует все правовые последствия, связанные с судимостью.

Глава 20. УГОЛОВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

§ 1. Общая характеристика уголовной ответственности

и наказания несовершеннолетних

[Глава 14](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B5XD01O) УК РФ "Особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних" содержит общие положения, характеризующие особенности уголовной ответственности несовершеннолетних [(ст. 87)](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B5XD00O), характеристику наказаний, применяемых к несовершеннолетним [(ст. 88)](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B5XD05O), условий освобождения несовершеннолетних от уголовной ответственности и наказания с применением принудительных мер воспитательного характера и характеристику этих мер ([ст. ст. 90](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B7XD00O) - [92](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B6XD04O)), основания условно-досрочного освобождения от наказания [(ст. 93)](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B6XD08O), сроки давности привлечения к уголовной ответственности, исполнения обвинительного приговора и сроки погашения судимости ([ст. ст. 94](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B9XD05O) - [95](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC03X40CO)). Последняя статья рассматриваемой главы - [96](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B8XD01O) - предоставляет суду право в исключительных случаях применять положения настоящей [главы](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B5XD01O) к лицам, совершившим преступления в возрасте от 18 до 20 лет.

В случае если те или иные вопросы уголовной ответственности и наказания не предусмотрены [главой 14](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B5XD01O) УК РФ, следует руководствоваться положениями [Общей части](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014900B1XD07O) УК РФ.

Необходимо подчеркнуть, что [глава 14](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B5XD01O) является составной частью [Общей части](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014900B1XD07O) УК РФ, что означает неразрывную связь ее норм с иными положениями [Кодекса](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635XB04O). Все его отправные положения: о задачах и принципах уголовного закона; основании уголовной ответственности; понятии и категориях преступления; вине; соучастии; обстоятельствах, исключающих преступность деяния; понятиях, целях и видах наказаний; назначении наказания; освобождении от уголовной ответственности и от наказания; амнистии, помиловании, судимости полностью распространяются на совершивших преступления несовершеннолетних.

В тех случаях, когда нормы [Общей части](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014900B1XD07O) УК РФ по предмету уголовно-правового регулирования совпадают с нормами [главы 14](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B5XD01O), относящейся к несовершеннолетним, применению подлежат последние как специальные нормы, которые эти вопросы решают для несовершеннолетних более благоприятно, чем нормы, относящиеся к лицам старше 18 лет.

Исходя из сказанного, становится понятным расхождение в названии [раздела V](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B2XD08O) УК РФ "Уголовная ответственность несовершеннолетних" и [главы 14](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B5XD01O) УК РФ "Особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних", которая в единственном числе составляет указанный [раздел](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B2XD08O). Название [главы](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B5XD01O) более точно характеризует особенности норм, в ней собранных.

Следовательно, наряду с общими для всех лиц, совершивших преступления, условиями уголовной ответственности в нашем государстве устанавливаются более гуманные условия несения такой ответственности и наказания несовершеннолетними субъектами.

Это соответствует общепризнанным нормам международного права и международным договорам, в том числе в области обеспечения прав и законных интересов несовершеннолетних. В первую очередь это касается уже упоминавшихся Всеобщей [декларации](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998811DC4C4DDB14D7BA6CC635XB04O) прав человека, Международного [пакта](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB9D8F12D5471E8C1686EF62XC03O) о гражданских и политических правах, Международного [пакта](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB9D8E13DD471E8C1686EF62XC03O) об экономических, социальных и культурных правах, [Декларации](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E94659640543E5EF3ECB998F10D24C43861EDFE360C4X302O) прав ребенка ООН, а также Европейской [конвенции](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB9B8A13D64E43861EDFE360C4X302O) о защите прав человека и основных свобод <1>, Минимальных стандартных [правил](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E94659640543E5EF3ECB998F14D14443861EDFE360C4X302O) обращения с заключенными <2>, [Свода принципов](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E94659640543E5EF3ECB998C18D24C43861EDFE360C4X302O) защиты всех лиц, подвергаемых задержанию или заключению в какой бы то ни было форме <3>, [Конвенции](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB918314DD471E8C1686EF62XC03O) ООН о правах ребенка <4>, Минимальных стандартных [правил](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E94659640543E5EF3ECB9E8F19D2471E8C1686EF62XC03O) ООН в отношении мер, не связанных с тюремным заключением (Токийских правил) <5>, Европейской [конвенции](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E94659640543E5EF3ECB918A16D6471E8C1686EF62XC03O) об осуществлении прав детей <6>, Минимальных [стандартных правил](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E94659640543E5EF3ECB998C10DC4F43861EDFE360C4X302O) ООН об отправлении правосудия по делам несовершеннолетних (Пекинских правил) <7>, Руководящих [принципов](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E94659640543E5EF3ECB9E8E14D3471E8C1686EF62XC03O) ООН для предупреждения преступности среди несовершеннолетних (Эр-Риядские принципы) <8> и [Правил](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E94659640543E5EF3ECB9E8F19D3471E8C1686EF62XC03O) ООН по защите несовершеннолетних, осужденных к лишению свободы <9>, Всемирной [декларации](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E94659640543E5EF3ECB998F19DD4443861EDFE360C4X302O) об обеспечении выживания, защиты и развития детей 1990 г. <10>, [Рекомендаций](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E94659640543E5EF3ECB9A8D15D14443861EDFE360C4X302O) Комитета министров Совета Европы "О новых подходах к преступности среди несовершеннолетних и о значении правосудия по делам несовершеннолетних" <11>.

--------------------------------

<1> [Конвенция](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB9B8A13D64E43861EDFE360C4X302O) о защите прав человека и основных свобод (ETS N 5) (заключена в г. Риме 04.11.1950) (с изм. и доп. от 11.05.1994) // СЗ РФ. 2001. N 2. Ст. 163.

<2> Минимальные стандартные [Правила](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E94659640543E5EF3ECB998F14D14443861EDFE360C4X302O) обращения с заключенными (приняты в г. Женеве 30.08.1955) // Международная защита прав и свобод человека: Сборник документов. М.: Юридическая литература, 1990. С. 290 - 311.

<3> [Свод принципов](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E94659640543E5EF3ECB998C18D24C43861EDFE360C4X302O) защиты всех лиц, подвергаемых задержанию или заключению в какой бы то ни было форме (принят 09.12.1988 Резолюцией 43/173 на 43-й сессии Генеральной Ассамблеи ООН) // Правовые основы деятельности системы МВД России: Сборник нормативных документов. М.: ИНФРА-М, 1996. Т. 2. С. 147 - 157.

<4> [Конвенция](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB918314DD471E8C1686EF62XC03O) о правах ребенка (принята 20.11.1989 Резолюцией 44/25 Генеральной Ассамблеи ООН) // Ведомости СНД СССР и ВС СССР. 1990. N 45. Ст. 955.

<5> Минимальные стандартные [правила](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E94659640543E5EF3ECB9E8F19D2471E8C1686EF62XC03O) Организации Объединенных Наций в отношении мер, не связанных с тюремным заключением (Токийские правила) (приняты 14.12.1990 Резолюцией 45/110 Генеральной Ассамблеи ООН) // СПС "КонсультантПлюс".

<6> Европейская [конвенция](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E94659640543E5EF3ECB918A16D6471E8C1686EF62XC03O) об осуществлении прав детей (ETS N 160) (заключена в г. Страсбурге 25.01.1996) // Международные акты о правах человека: Сборник документов. М.: Норма-ИНФРА-М, 2002. С. 733 - 740.

<7> Минимальные стандартные [правила](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E94659640543E5EF3ECB998C10DC4F43861EDFE360C4X302O) Организации Объединенных Наций, касающиеся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних (Пекинские правила) (приняты 29.11.1985 Резолюцией 40/33 на 96-м пленарном заседании Генеральной Ассамблеи ООН) // Советская юстиция. 1991. N 12 - 14. СПС "КонсультантПлюс".

<8> Руководящие [принципы](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E94659640543E5EF3ECB9E8E14D3471E8C1686EF62XC03O) Организации Объединенных Наций для предупреждения преступности среди несовершеннолетних (Эр-Риядские руководящие принципы) (приняты 14.12.1990 Резолюцией 45/112 на 68-м пленарном заседании Генеральной Ассамблеи ООН) // СПС "КонсультантПлюс".

<9> [Правила](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E94659640543E5EF3ECB9E8F19D3471E8C1686EF62XC03O) Организации Объединенных Наций, касающиеся защиты несовершеннолетних, лишенных свободы (приняты 14.12.1990 Резолюцией 45/113 Генеральной Ассамблеи ООН) // СПС "КонсультантПлюс".

<10> Всемирная [декларация](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E94659640543E5EF3ECB998F19DD4443861EDFE360C4X302O) об обеспечении выживания, защиты и развития детей (принята в г. Нью-Йорке 30.09.1990) // Дипломатический вестник. 1992. N 6. С. 10 - 13.

<11> [Рекомендация](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E94659640543E5EF3ECB9A8D15D14443861EDFE360C4X302O) N Rec (2003) 20 Комитета министров Совета Европы "О новых подходах к преступности среди несовершеннолетних и о значении правосудия по делам несовершеннолетних" (принята 24.09.2003 на 853-м заседании представителей министров) // СПС "КонсультантПлюс".

Указанные международно-правовые нормы нашли свое отражение и развитие в [Конституции](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB9A8216D1471E8C1686EF62XC03O) РФ, федеральных законах "[Об основных гарантиях прав ребенка](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998F14D5444ADB14D7BA6CC635XB04O) в Российской Федерации" 1998 г. <1> и "[Об основах системы профилактики](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D64540DB14D7BA6CC635XB04O) безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних" 1999 г. <2>. Приведенные нормативные акты совместно с [Уголовным](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635XB04O), [Уголовно-процессуальным](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D04F4EDB14D7BA6CC635XB04O) (УПК), [Уголовно-исполнительным](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D10D64B4FDB14D7BA6CC635XB04O) (УИК) кодексами РФ составляют основу российской ювенальной уголовной политики.

--------------------------------

<1> Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998F14D5444ADB14D7BA6CC635XB04O) от 24 июля 1998 г. N 124-ФЗ "Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации" (ред. от 05.04.2013) // СЗ РФ. 1998. N 31. Ст. 3802.

<2> Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D64540DB14D7BA6CC635XB04O) от 24 июня 1999 г. N 120-ФЗ "Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних" (ред. от 07.05.2013) // СЗ РФ. 1999. N 26. Ст. 3177.

Верховный Суд РФ уделяет пристальное внимание вопросам реализации уголовной политики в отношении несовершеннолетних. Так, в [Постановлении](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998E15D1484ADB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014900B1XD07O) Пленума Верховного Суда РФ от 1 февраля 2011 г. N 1 "О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних" <1> (далее ППВС РФ от 01.02.2011) обращается внимание судов на их процессуальную обязанность обеспечения в разумные сроки качественного рассмотрения уголовных дел о преступлениях несовершеннолетних, имея в виду, что их правовая защита предполагает необходимость выявления обстоятельств, связанных с условиями жизни и воспитания каждого несовершеннолетнего, состоянием его здоровья, другими фактическими данными, а также с причинами совершения уголовно наказуемых деяний, в целях постановления законного, обоснованного и справедливого приговора, принятия других предусмотренных законом мер для достижения максимального воспитательного воздействия судебного процесса в отношении несовершеннолетних ([ст. ст. 73](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D04F4EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014906B7XD05O), [421](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D04F4EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014B08B6XD00O) УПК РФ).

--------------------------------

<1> [Постановление](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998E15D1484ADB14D7BA6CC635XB04O) Пленума Верховного Суда РФ от 01.02.2011 N 1 "О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних" (ред. от 02.04.2013) // БВС РФ. 2011. N 4.

Выделение [главы 14](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B5XD01O) в УК РФ соответствует [правилу 2.3](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E94659640543E5EF3ECB998C10DC4F43861EDFE360C432BB7901F598CBDD014902XB01O) "Пекинских правил", согласно которому в рамках каждой национальной юрисдикции следует предпринять усилия для принятия комплекса законов, правил и положений, которые относятся непосредственно к несовершеннолетним правонарушителям.

В [ч. 1 ст. 87](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B5XD03O) УК РФ, впервые в уголовном праве, законодательно определено понятие "несовершеннолетний" - лицо, которому исполнилось 14 лет, но не исполнилось 18 лет.

В соответствии со [ст. ст. 19](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014900B9XD00O), [20](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014900B9XD02O) УК РФ, [п. 1 ч. 1 ст. 421](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D04F4EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014B08B6XD02O), [ст. 73](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D04F4EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014906B7XD05O) УПК РФ установление возраста несовершеннолетнего обязательно, поскольку его возраст входит в число обстоятельств, подлежащих доказыванию, является одним из условий его уголовной ответственности.

Лицо считается достигшим возраста, с которого наступает уголовная ответственность, не в день рождения, а по его истечении, т.е. с ноля часов следующих суток. При установлении возраста несовершеннолетнего днем его рождения считается последний день того года, который определен экспертами, а при установлении возраста, исчисляемого числом лет, суду следует исходить из предлагаемого экспертами минимального возраста такого лица ([п. 5](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998E15D1484ADB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014900B0XD02O) ППВС РФ от 01.02.2011).

§ 2. Виды наказаний для несовершеннолетних и особенности

их назначения

[УК](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635XB04O) РФ не предусматривает каких-либо специальных наказаний для несовершеннолетних. Однако их круг отличается от общего перечня наказаний [ст. 44](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014901B6XD08O) УК РФ не только количеством, но и размером.

Согласно [п. 16](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998E15D1484ADB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014900B5XD01O) ППВС РФ от 01.02.2011, решая вопрос об уголовной ответственности несовершеннолетних и назначении им наказания, судам следует руководствоваться уголовным законом об особенностях их уголовной ответственности и учитывать положения соответствующих международных норм.

В связи с этим в каждом случае подлежит обсуждению вопрос о возможности применения к несовершеннолетнему положений [ст. ст. 75](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014903B7XD03O) - [78](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014903B7XD08O) УК РФ (в том числе о примирении с потерпевшим по делам небольшой и средней тяжести) и [ст. ст. 24](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D04F4EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014901B4XD08O) - [28](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D04F4EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014901B9XD06O) УПК РФ об освобождении от уголовной ответственности. Следует также учитывать сокращенные сроки давности и сроки погашения судимости, предусмотренные [ст. ст. 94](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B9XD05O) - [95](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC03X40CO) УК РФ.

Судам при назначении наказания несовершеннолетнему наряду с обстоятельствами, предусмотренными [ст. ст. 6](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014900B3XD02O), [60](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014902B7XD04O) УК РФ, надлежит учитывать условия его жизни и воспитания, уровень психического развития, иные особенности личности, а также обстоятельства, предусмотренные [ст. 89](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B4XD09O) УК РФ <1>, в том числе влияние на несовершеннолетнего старших по возрасту лиц. Наказание несовершеннолетнему в виде лишения свободы суд вправе назначить только в случае признания невозможности его исправления без изоляции от общества, с приведением мотивов принятого решения.

--------------------------------

<1> Аналогичные разъяснения содержатся и в [п. 18](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998F14D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014900B7XD09O) Постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 11 января 2007 г. N 2 (ред. от 02.04.2013) "О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания" // БВС РФ. 2007. N 4.

Если несовершеннолетнему не может быть назначено наказание в виде лишения свободы, а санкция статьи [Особенной части](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014905B2XD00O) Уголовного кодекса Российской Федерации, по которой он осужден, не предусматривает иного вида наказания, подлежит назначению другой, более мягкий вид наказания с учетом положений [ст. 88](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B5XD05O) УК РФ. В этом случае ссылки на [ст. 64](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014903B1XD00O) УК РФ не требуется ([п. 17](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998E15D1484ADB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014900B5XD03O) ППВС РФ от 01.02.2011).

При этом несовершеннолетний возраст как смягчающее обстоятельство учитывается в совокупности с другими смягчающими и отягчающими обстоятельствами ([ч. 2 ст. 89](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B7XD01O) УК РФ).

В [ч. 1 ст. 88](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B5XD04O) УК РФ перечислены виды наказаний, которые могут быть применены к несовершеннолетнему:

а) штраф;

б) лишение права заниматься определенной деятельностью;

в) обязательные работы;

г) исправительные работы;

д) ограничение свободы;

е) лишение свободы на определенный срок.

В [пункте 2](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998F14D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014900B1XD08O) ППВС РФ от 11.01.2007 N 2 "О практике назначения Судами Российской Федерации уголовного наказания" отмечается, что в соответствии с общими началами назначения наказания ([ст. 60](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014902B7XD04O) УК РФ) более строгий вид наказания из числа предусмотренных за совершенное преступление назначается только в случае, если менее строгий вид наказания не сможет обеспечить достижение целей наказания.

Из видов наказания, назначаемых несовершеннолетним, четыре относятся к основным: обязательные работы, исправительные работы, ограничение свободы, лишение свободы на определенный срок. Два вида наказания - штраф и лишение права заниматься определенной деятельностью применяются в качестве как основных, так и дополнительных видов наказаний, в зависимости от того, в каком качестве они указаны в статьях [УК](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635XB04O) РФ.

**Штраф** - денежное взыскание, назначаемое в пределах, предусмотренных УК РФ ([ч. 1 ст. 46](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014B03B9XD01O) УК РФ). Согласно [ч. 2 ст. 88](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014B04B2XD01O) УК РФ, 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 1000 до 50000 рублей или в размере заработной платы или иного дохода несовершеннолетнего осужденного за период от 2 недель до 6 месяцев.

Штраф при любом способе его назначения должен быть определен в виде денежного взыскания. Размер штрафа определяется судом с учетом тяжести совершенного преступления, имущественного положения осужденного и его семьи, а также с учетом возможности получения осужденным заработной платы или иного дохода ([ч. 3 ст. 46](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7D804X400O) УК РФ).

Согласно [п. 21](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998E15D1484ADB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014900B5XD09O) ППВС РФ от 01.02.2011, минимальный размер штрафа, назначенного судом несовершеннолетнему, не может быть меньше одной тысячи рублей либо размера заработной платы или иного дохода несовершеннолетнего за период менее двух недель независимо от наличия у него самостоятельного заработка или имущества, на которое может быть наложено взыскание ([ч. 2 ст. 88](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014B04B2XD01O) УК РФ).

В случае злостного уклонения несовершеннолетнего осужденного от уплаты штрафа, назначенного в качестве основного наказания, он в соответствии с [ч. 5 ст. 46](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC034EX000O) УК РФ заменяется другим видом наказания с учетом положений [ст. 88](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B5XD04O) УК РФ. Штраф, назначенный несовершеннолетнему осужденному, по решению суда может взыскиваться с законных представителей, например с родителей, усыновителей с их согласия. Такое решение может быть принято и по их ходатайству после вступления приговора в законную силу в порядке, предусмотренном [ст. 399](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D04F4EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014B07B3XD00O) УПК РФ. В любом случае суду следует удостовериться в добровольности согласия и платежеспособности таких лиц, а также разъяснить последствия неисполнения судебного решения о взыскании штрафа.

При назначении осужденному, содержавшемуся под стражей до судебного разбирательства, в качестве основного вида наказания штрафа, суд, учитывая срок содержания под стражей, смягчает назначенное наказание или полностью освобождает его от отбывания этого наказания ([ч. 5 ст. 72](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014903B5XD04O) УК РФ).

Содержание, размеры, правила назначения и последствия неисполнения **лишения права заниматься определенной деятельностью** закреплены в [ст. 47](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014902B1XD05O) УК РФ, положения которой полностью распространяются на несовершеннолетних осужденных.

Лишение права заниматься определенной деятельностью как вид наказания состоит в запрещении заниматься определенной профессиональной или иной деятельностью ([ч. 1 ст. 47](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014902B1XD04O) УК РФ) и устанавливается на срок от 1 года до 5 лет в качестве основного вида наказания и на срок от 6 месяцев до 3 лет в качестве дополнительного вида наказания ([ч. 2 ст. 47](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014A03B8XD03O) УК РФ).

При назначении наказания в виде лишения права заниматься определенной деятельностью в приговоре следует конкретизировать вид такой деятельности. Во всяком случае, в приговоре должен быть указан срок запрета заниматься определенной деятельностью. То обстоятельство, что к моменту вынесения приговора лицо не занималось определенной деятельностью, не лишает суд права назначить данное наказание <1>.

--------------------------------

<1> [Пункт 4](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998F14D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014900B3XD02O) ППВС РФ от 11.01.2007 N 2 "О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания".

При назначении осужденному, содержавшемуся под стражей до судебного разбирательства, в качестве основного вида наказания лишения права заниматься определенной деятельностью суд, учитывая срок содержания под стражей, смягчает назначенное наказание или полностью освобождает его от отбывания этого наказания ([ч. 5 ст. 72](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014903B5XD04O) УК РФ).

Сущность **обязательных работ** состоит в выполнении осужденным в свободное от основной работы или учебы время бесплатных общественно полезных работ. Согласно [ч. 1 ст. 49](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014B03B9XD05O) УК РФ, вид работ и объекты, на которых они отбываются, определяются органами местного самоуправления по согласованию с уголовно-исполнительными инспекциями Министерства юстиции РФ (далее - УИИ) с учетом личности подростка и данных судом рекомендаций. Согласно [ч. 1 ст. 25](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D10D64B4FDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014803B7XD02O) УИК РФ, наказание в виде обязательных работ исполняют УИИ по месту жительства осужденных.

Обязательные работы могут применяться только в качестве основного вида наказания ([ч. 1 ст. 45](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7D804X401O) УК РФ).

Согласно [ч. 3 ст. 88](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B4XD02O) УК РФ, обязательные работы назначаются на срок от 40 до 160 часов и заключаются в выполнении работ, посильных для несовершеннолетнего. Продолжительность исполнения обязательных работ лицами в возрасте: от 14 до 15 лет не может превышать 2-х часов в день; от 15 до 16 лет - не свыше 3 часов в день; от 16 до 18 лет (а также от 18 до 20 лет в случае применения к ним положения [ст. 96](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B8XD01O) УК РФ) - не свыше 4-х часов в день. При исполнении обязательных работ должны учитываться особенности регулирования труда работников в возрасте до 18 лет, предусмотренные [главой 42](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998C14DC444EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014806B5XD07O) Трудового кодекса РФ <1>.

--------------------------------

<1> Трудовой [кодекс](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998C14DC444EDB14D7BA6CC635XB04O) Российской Федерации от 30 декабря 2001 г. N 197-ФЗ (ред. от 07.05.2013) // СЗ РФ. 2002. N 1 (ч. 1). Ст. 3.

В случае злостного уклонения осужденного от отбывания обязательных работ они заменяются лишением свободы. При этом время, в течение которого осужденный отбывал обязательные работы, учитывается при определении срока лишения свободы из расчета 1 день лишения свободы за 8 часов обязательных работ ([ч. 3 ст. 49](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7D807X40AO) УК РФ).

Время содержания лица под стражей до судебного разбирательства засчитывается в срок обязательных работ - из расчета 1 день содержания под стражей за 8 часов обязательных работ ([ч. 3 ст. 72](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7D809X40AO) УК РФ).

Обязательные работы не назначаются несовершеннолетним, признанным инвалидами первой группы, беременным женщинам, женщинам, имеющим детей в возрасте до 3 лет ([ч. 4 ст. 49](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014B03B9XD07O) УК РФ).

Особенность назначения **исправительных работ** несовершеннолетним осужденным заключается лишь в сокращенном сроке наказания - до 1-го года ([ч. 4 ст. 88](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B4XD05O) УК РФ). В остальном, на осужденных несовершеннолетних распространяются общие требования [ст. 50](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014B03B8XD01O) УК РФ, в т.ч. нижний предел исправительных работ составляет 2 месяца. При исполнении исправительных работ необходимо учитывать положения [главы 42](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998C14DC444EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014806B5XD07O) Трудового кодекса РФ.

Исправительные работы отбываются в местах, определяемых органами местного самоуправления по согласованию с УИИ, но в районе места жительства осужденного ([ч. 1 ст. 39](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D10D64B4FDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC03X401O) УИК РФ).

Согласно [п. 23](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998E15D1484ADB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014900B4XD03O) ППВС РФ от 01.02.2011, суд, назначая несовершеннолетнему наказание в виде исправительных работ, должен иметь в виду, что данный вид наказания может быть применен лишь к той категории несовершеннолетних осужденных, исправление которых возможно с помощью общественно полезного труда без изоляции от общества. При этом следует учитывать, как назначенное наказание может повлиять на учебу несовершеннолетнего, его поведение в быту, семье.

Назначение наказания в виде исправительных работ в соответствии с [ч. 4 ст. 88](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B4XD05O) УК РФ возможно и в отношении несовершеннолетнего, проходящего обучение в общеобразовательных учреждениях, учреждениях начального профессионального, среднего профессионального, высшего профессионального образования, кроме тех случаев, когда его исполнение может реально препятствовать продолжению обучения, например при очной форме обучения.

По общему правилу исправительные работы могут быть назначены несовершеннолетнему, достигшему возраста 16 лет, на срок от двух месяцев до одного года, а в случаях, предусмотренных [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998C14DC444EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC0940X009O) и [3 ст. 63](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998C14DC444EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC0849X000O) Трудового кодекса РФ, и несовершеннолетнему, достигшему возраста 15 и 14 лет соответственно.

При назначении несовершеннолетнему наказания в виде исправительных работ суду надлежит обсудить возможность его исправления без реального отбывания этого наказания.

Согласно [п. 24](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998E15D1484ADB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014900B4XD07O) ППВС РФ от 01.02.2011, на лиц, осужденных к наказаниям в виде исправительных работ и обязательных работ, распространяются нормы Трудового [кодекса](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998C14DC444EDB14D7BA6CC635XB04O) РФ об особенностях регулирования труда работников в возрасте до 18 лет.

Положения [ч. 3 ст. 49](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7D807X40AO), [ч. 4 ст. 50](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7D807X40CO) УК РФ о замене обязательных работ, исправительных работ в случае злостного уклонения от их отбывания наказанием в виде лишения свободы неприменимы к тем категориям несовершеннолетних осужденных, которым не может быть назначено наказание в виде лишения свободы.

Из заработка осужденного производятся денежные удержания в размере от 5% до 20% в доход государства.

В случае злостного уклонения осужденного от отбывания исправительных работ суд может заменить неотбытое наказание лишением свободы из расчета 1 день лишения свободы за 3 дня исправительных работ ([ч. 4 ст. 50](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7D807X40CO) УК РФ).

Время содержания лица под стражей до судебного разбирательства засчитывается в сроки исправительных работ из расчета 1 день за 3 дня ([ч. 3 ст. 72](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7D809X40AO) УК РФ).

В настоящее время **ограничение свободы** применяется также и для несовершеннолетних. Никаких специальных учреждений не требуется, осужденный продолжает жить в обычных условиях, а ограничение свободы заключается в строгом контроле за его распорядком дня и кругом общения.

В [п. 25](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998E15D1484ADB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014900B4XD09O) ППВС РФ от 01.02.2011 обращается внимание судов на то, что наказание в виде ограничения свободы назначается несовершеннолетним только в качестве основного наказания, срок которого определяется с учетом положений [ч. 5 ст. 88](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014A04B9XD06O) УК РФ.

Согласно [ч. 1 ст. 53](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC034EX003O) УК РФ, ограничение свободы заключается в установлении судом осужденному следующих ограничений: не уходить из дома (квартиры, иного жилища) в определенное время суток, не посещать определенные места, расположенные в пределах территории соответствующего муниципального образования, не выезжать за пределы территории соответствующего муниципального образования, не посещать места проведения массовых и иных мероприятий и не участвовать в указанных мероприятиях, не изменять место жительства или пребывания, место работы и (или) учебы без согласия специализированного государственного органа, осуществляющего надзор за отбыванием осужденными наказания в виде ограничения свободы. Таковым, согласно [ч. 1 ст. 47.1](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D10D64B4FDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014803B8XD04O) УИК РФ, является УИИ.

Суд возлагает на осужденного обязанность являться в УИИ от 1 до 4 раз в месяц для регистрации. Установление судом осужденному ограничений на изменение места жительства или пребывания без согласия указанного специализированного государственного органа, а также на выезд за пределы территории соответствующего муниципального образования является обязательным.

Для обеспечения надзора, предупреждения преступлений и в целях получения необходимой информации о поведении осужденных УИИ вправе использовать аудиовизуальные, электронные и иные технические средства надзора и контроля, перечень которых определяется Правительством РФ <1>.

--------------------------------

<1> [Постановление](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB918311D14C43861EDFE360C4X302O) Правительства РФ от 31.03.2010 N 198 "Об утверждении перечня аудиовизуальных, электронных и иных технических средств надзора и контроля, используемых уголовно-исполнительными инспекциями для обеспечения надзора за осужденными к наказанию в виде ограничения свободы" // СЗ РФ. 2010. N 14. С. 1663.

В соответствии с [ч. 2 ст. 53](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7D807X40FO) УК РФ и с учетом [ч. 5 ст. 88](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014A04B9XD06O) УК РФ ограничение свободы назначается несовершеннолетним осужденным в виде основного наказания на срок от 2 месяцев до 2 лет за преступления небольшой и средней тяжести.

Таким образом, в случае совершения преступления, когда общественная опасность содеянного не является высокой, осужденный не вырывается из привычной среды, не подвергается воздействию криминального окружения, как в наказаниях, связанных с изоляцией от общества, но в то же время подвергается достаточно строгим правоограничениям, что особенно важно для несовершеннолетних. Такой подход позволяет пресекать негативные социальные связи осужденного, приведшие к совершению преступления, при этом бережно относясь к его позитивным социальным связям.

Более того, согласно [ч. 3 ст. 53](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014A04B6XD06O) УК РФ, в период отбывания ограничения свободы суд по представлению УИИ может отменить частично либо дополнить ранее установленные осужденному ограничения, что также обладает криминологическим эффектом, так как позволяет корректировать исправительное воздействие.

Усиливает исправительное и предупредительное воздействие также [ч. 5 ст. 53](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7D807X40EO) УК РФ, согласно которой в случае злостного уклонения осужденного от отбывания ограничения свободы, назначенного в качестве основного вида наказания, суд по представлению УИИ может заменить неотбытую часть наказания лишением свободы из расчета 1 день лишения свободы за 2 дня ограничения свободы.

Ограничение свободы не назначается несовершеннолетним, являющимся иностранными гражданами, лицами без гражданства, а также не имеющим места постоянного проживания на территории РФ ([ч. 6 ст. 53](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014A04B9XD01O) УК РФ).

Существенные отличия от правил назначения наказания в отношении взрослых имеют правила назначения наказания в виде **лишения свободы** несовершеннолетним.

В соответствии с общими началами назначения наказания ([ст. 60](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014902B7XD04O) УК РФ) более строгий вид наказания из числа предусмотренных за совершенное преступление назначается только в случае, если менее строгий вид наказания не сможет обеспечить достижение целей наказания. Согласно [ч. 3 ст. 60](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014902B7XD09O) УК РФ по каждому делу необходимо учитывать влияние назначенного наказания на исправление осужденного и на условия жизни его семьи. В случае если в санкции уголовного закона наряду с лишением свободы предусмотрены другие виды наказания, решение суда о назначении лишения свободы должно быть мотивировано в приговоре <1>.

--------------------------------

<1> [Пункт 2](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998F14D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014900B1XD09O) ППВС РФ от 11.01.2007 N 2 "О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания".

Дифференциация наказания в виде лишения свободы несовершеннолетним зависит как от возраста осужденного, так и от характера общественной опасности преступления, им совершенного. Несовершеннолетним осужденным, совершившим преступления в возрасте до 16 лет, лишение свободы назначается на срок не свыше 6 лет. Этой же категории несовершеннолетних, совершивших особо тяжкие преступления, а также остальным несовершеннолетним осужденным наказание в виде лишения свободы назначается на срок не свыше 10 лет и отбывается в воспитательных колониях. И в первом и во втором случае речь идет о максимальном сроке лишения свободы за одно или несколько преступлений, в том числе по совокупности приговоров.

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 ([ч. 6 ст. 88](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014B04B2XD00O) УК РФ).

Согласно [п. 26](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998E15D1484ADB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014900B7XD01O) ППВС РФ от 01.02.2011, впервые совершившим преступление небольшой или средней тяжести следует считать лицо, совершившее одно или несколько преступлений, ни за одно из которых оно ранее не было осуждено, либо когда предыдущий приговор в отношении его не вступил в законную силу или судимости за ранее совершенные преступления сняты и погашены в установленном законом порядке.

Несовершеннолетним осужденным, совершившим тяжкие преступления в возрасте до 16 лет, независимо от времени постановления приговора как за отдельное тяжкое преступление, так и по их совокупности не может быть назначено наказание на срок свыше шести лет лишения свободы. Этой же категории осужденных, совершивших особо тяжкие преступления, а также иным несовершеннолетним, достигшим шестнадцатилетнего возраста, максимальный срок назначенного лишения свободы за одно или несколько преступлений, в том числе по совокупности приговоров, не может превышать десять лет ([ч. 6 ст. 88](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014B04B2XD00O) УК РФ).

В соответствии с [ч. 6.1 ст. 88](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014B04B2XD03O) УК РФ несовершеннолетнему, осужденному за совершение тяжкого или особо тяжкого преступления, нижний предел наказания в виде лишения свободы, предусмотренный соответствующей статьей [Особенной части](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014905B2XD00O) Уголовного кодекса Российской Федерации, сокращается наполовину. Ссылки на [ст. 64](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014903B1XD00O) УК РФ не требуется ([п. 27](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998E15D1484ADB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014900B7XD03O) ППВС РФ от 01.02.2011).

Положения [ч. 6.1 ст. 88](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014B04B2XD03O) УК РФ о сокращении нижнего предела наказания, предусмотренного соответствующими статьями [Особенной части](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014905B2XD00O) Уголовного кодекса Российской Федерации, относятся к наказанию за совершение тяжкого либо особо тяжкого преступления в виде лишения свободы и на иные виды наказания, в том числе на обязательные работы и на исправительные работы, не распространяются ([п. 28](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998E15D1484ADB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014900B7XD02O) ППВС РФ от 01.02.2011).

Назначая несовершеннолетнему наказание с применением положений [ст. 73](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014903B5XD07O) УК РФ, судам надлежит обсуждать вопрос о возложении на условно осужденного конкретных обязанностей, предусмотренных законом.

Помимо обязанностей, которые могут быть возложены на несовершеннолетнего осужденного в порядке, предусмотренном [ч. 5 ст. 73](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC024FX008O) УК РФ, суд в соответствии с Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D64540DB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014900B3XD02O) от 24 июня 1999 года N 120-ФЗ "Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних" при наличии к тому оснований вправе обязать несовершеннолетнего осужденного пройти курс социально-педагогической реабилитации (психолого-педагогической коррекции) в учреждениях, оказывающих педагогическую и психологическую помощь гражданам (обучающимся, воспитанникам, детям), имеющим отклонения в развитии. Возложение на несовершеннолетнего обязанности возвратиться в образовательное учреждение для продолжения обучения возможно только при наличии положительного заключения об этом психолого-медико-педагогической комиссии органа управления образованием.

Принимая решение об условном осуждении несовершеннолетнего за совершение нового преступления, которое не является особо тяжким, следует иметь в виду, что по смыслу [ч. 6.2 ст. 88](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014B04B2XD02O) УК РФ испытательный срок по каждому из приговоров исчисляется самостоятельно в пределах постановленных и исполняемых самостоятельно приговоров.

С учетом положений [ч. 5 ст. 73](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC024FX008O) УК РФ при наличии сведений о злоупотреблении несовершеннолетним осужденным алкоголем, наркотическими или токсическими веществами суд вправе обязать его пройти обследование в наркологическом диспансере в сроки, установленные специализированным органом, осуществляющим исправление осужденного, а при необходимости и отсутствии противопоказаний - пройти курс лечения от алкоголизма (наркомании, токсикомании).

Продолжительность испытательного срока в отношении несовершеннолетнего осужденного определяется в минимальном размере, необходимом для достижения целей наказания. Испытательный срок и перечень обязанностей, возлагаемых судом на условно осужденного несовершеннолетнего, устанавливаются с учетом задач его исправления и не должны быть связаны с ограничениями его прав, не предусмотренными законом ([п. 29](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998E15D1484ADB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014900B7XD05O) ППВС РФ от 01.02.2011).

В необходимых случаях на основании [ч. 7 ст. 88](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B4XD06O) УК РФ суды, одновременно с постановлением приговора, могут выносить определение (постановление) с указанием органу, исполняющему наказание, учитывать при обращении с несовершеннолетним определенные особенности его личности.

При совершении лицом нескольких преступлений, одни из которых были совершены в возрасте до 18 лет, а другие - по достижении 18 лет, суду надлежит учитывать, что за преступления, совершенные в несовершеннолетнем возрасте, наказание должно быть назначено с учетом положений, установленных [ст. 88](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B5XD05O) УК РФ, а за преступления, совершенные в совершеннолетнем возрасте, - в пределах санкций статей [Особенной части](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014905B2XD00O) Уголовного кодекса Российской Федерации, установленных за соответствующие преступления. В этом случае при назначении окончательного наказания применяются правила назначения наказания по совокупности преступлений ([ст. 69](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014903B3XD00O) УК РФ) без учета положений [ст. 88](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B5XD05O) УК РФ.

В исключительных случаях суд вправе применить правила о назначении наказания несовершеннолетним и к лицам, совершившим преступления в возрасте от 18 до 20 лет ([ст. 96](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B8XD01O) УК РФ). Такое решение должно быть мотивировано в приговоре наличием исключительных обстоятельств, характеризующих совершенное лицом деяние и его личность ([п. 30](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998E15D1484ADB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014900B7XD08O) ППВС РФ от 01.02.2011).

§ 3. Освобождение несовершеннолетних от уголовной

ответственности. Применение принудительных мер

воспитательного воздействия

Освобождение от уголовной ответственности применяется к лицам, совершившим деяние, содержащее состав преступления.

Освобождение от уголовной ответственности распространяется как на оконченные преступления, так и на неоконченные преступления, которыми являются приготовление к преступлению и покушение на преступление.

Согласно [п. 16](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998E15D1484ADB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014900B5XD00O) ППВС РФ от 01.02.2011, в каждом случае подлежит обсуждению вопрос о возможности применения к несовершеннолетнему положений [ст. ст. 75](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014903B7XD03O) - [78](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014903B7XD08O) УК РФ (в том числе о примирении с потерпевшим по делам небольшой и средней тяжести) и [ст. ст. 24](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D04F4EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014901B4XD08O) - [28](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D04F4EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014901B9XD06O) УПК РФ об освобождении от уголовной ответственности. Следует также учитывать сокращенные сроки давности и сроки погашения судимости, предусмотренные [ст. ст. 94](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B9XD05O) - [95](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC03X40CO) УК РФ.

Требования об экономии репрессии, сформулированные в [ч. 1 ст. 60](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014902B7XD07O) УК РФ, конкретизированы в отношении несовершеннолетних в [ч. 2 ст. 87](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC024FX009O) УК РФ согласно которой, к несовершеннолетним, совершившим преступления, могут быть применены принудительные меры воспитательного воздействия (далее - ПМВВ) либо им может быть назначено наказание, а при освобождении от наказания судом они могут быть также помещены в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа органа управления образованием, т.е. вопрос о возможности освобождения несовершеннолетнего от уголовной ответственности или от наказания всегда должен рассматриваться до решения вопроса о мере наказания.

Суды не должны назначать уголовное наказание несовершеннолетним, совершившим преступления небольшой или средней тяжести, если их исправление может быть достигнуто путем применения принудительных мер воспитательного воздействия, предусмотренных [ст. 90](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B7XD00O) УК РФ ([п. 31](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998E15D1484ADB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014900B6XD00O) ППВС РФ от 01.02.2011).

[УК](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635XB04O) РФ не называет органы, которые вправе принимать решение о применении ПМВВ, а также не содержит порядка принятия этого решения. Данные вопросы регламентированы [УПК](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D04F4EDB14D7BA6CC635XB04O) РФ. Согласно [п. 3 ч. 1 ст. 29](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D04F4EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014901B8XD09O) УПК РФ применить к лицу ПМВВ правомочен только суд. [Статья 427](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D04F4EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DF00X40FO) УПК РФ предусматривает возможность освобождения несовершеннолетнего от уголовной ответственности с применением ПМВВ как в ходе предварительного расследования уголовного дела, так и на стадии судебного производства.

Согласно [п. 31](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998E15D1484ADB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014900B6XD03O) ППВС РФ от 01.02.2011, решая вопрос о возможности освобождения несовершеннолетнего от уголовной ответственности с применением принудительных мер воспитательного воздействия в соответствии со [ст. 90](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B7XD00O) УК РФ, необходимо учитывать, что в случае, когда суд придет к выводу о возможности его исправления путем применения мер воспитательного воздействия, уголовное дело по указанному основанию подлежит прекращению как на стадии подготовки к судебному заседанию по результатам предварительного слушания, так и по итогам судебного разбирательства с вынесением решения о применении к несовершеннолетнему таких мер.

Поступившее в суд ходатайство о применении к несовершеннолетнему принудительной меры воспитательного воздействия, предусмотренной [ч. 2 ст. 90](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B7XD02O) УК РФ, по уголовному делу о преступлении небольшой или средней тяжести, прекращенному следователем в соответствии с [ч. 1 ст. 427](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D04F4EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DF00X40FO) УПК РФ, рассматривается судьей единолично в соответствии с [ч. 2 ст. 427](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D04F4EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014B09B1XD07O) УПК РФ.

При этом в судебное заседание должны быть вызваны несовершеннолетний, в отношении которого прекращено уголовное преследование, его законный представитель, защитник (адвокат), а также прокурор. Потерпевший уведомляется о времени и месте рассмотрения ходатайства о применении к несовершеннолетнему обвиняемому принудительных мер воспитательного воздействия. Неявка потерпевшего не препятствует проведению судебного разбирательства.

Заслушав мнение участников процесса о применении принудительных мер воспитательного воздействия, судья с учетом данных о личности обвиняемого, характера и степени совершенного им деяния выносит постановление о применении принудительных мер воспитательного воздействия с обоснованием принятого решения в соответствии со [статьей 90](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B7XD00O) УК РФ ([п. 33](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998E15D1484ADB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014900B6XD07O) ППВС РФ от 01.02.2011).

Решение суда о прекращении дела в связи с освобождением от уголовной ответственности "не подменяет собой приговор суда и, следовательно, не является актом, которым устанавливается виновность обвиняемого в том смысле, как это предусмотрено [ст. 49](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB9A8216D1471E8C1686EF62C33DE46E06BC94CADD0041X008O) Конституции РФ", "решение о прекращении дела не влечет за собой реабилитации лица (признания его невиновным), то есть вопрос о его виновности остается открытым" <1>. В связи с этим необходимо устанавливать факт совершения преступления.

--------------------------------

<1> [Постановление](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998813D54843861EDFE360C432BB7901F598CBDD014901XB02O) Конституционного Суда РФ от 28.10.1996 N 18-П "По делу о проверке конституционности статьи 6 Уголовно-процессуального кодекса РФ в связи с жалобой гражданина О.В. Сушкова" // СЗ РФ. 1996. N 45. Ст. 5203.

Прекращение уголовного дела в отношении несовершеннолетнего с применением [ст. 90](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B7XD00O) УК РФ не допускается, если несовершеннолетний или его законный представитель против этого возражают - "уголовное дело не может быть прекращено, если лицо против этого возражает и ходатайствует о продолжении производства по делу. В этом случае производство по делу должно продолжаться в обычном порядке" <1>.

--------------------------------

<1> [Постановление](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998813D54843861EDFE360C432BB7901F598CBDD014901XB07O) Конституционного Суда РФ от 28.10.1996 N 18-П "По делу о проверке конституционности статьи 6 Уголовно-процессуального кодекса РФ в связи с жалобой гражданина О.В. Сушкова" // СЗ РФ. 1996. N 45. Ст. 5203.

ПМВВ, предусмотренные [УК](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635XB04O) РФ, представляют собой разновидность мер государственного принуждения. Их применение к несовершеннолетнему означает освобождение от уголовной ответственности ([ст. 90](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B7XD00O) УК РФ) либо от наказания ([ст. 92](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B6XD04O) УК РФ). Главное отличие этих мер от наказания заключается в том, что они не влекут за собой судимости.

Согласно [ч. 1 ст. 90](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014B04B2XD05O) УК РФ, для применения ПМВВ необходима совокупность 3-х условий:

1) недостижение лицом 18 лет (на момент назначения ПМВВ);

2) преступление должно относиться к категории небольшой или средней тяжести ([ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7D804X40DO) и [3 ст. 15](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7D804X40CO) УК РФ);

3) возможность исправления несовершеннолетнего путем ПМВВ.

Несовершеннолетнему согласно [ч. 2 ст. 90](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B7XD02O) УК РФ могут быть назначены следующие меры воспитательного воздействия:

а) предупреждение;

б) передача под надзор родителей или лиц, их заменяющих, либо специализированного государственного органа;

в) возложение обязанности загладить причиненный вред;

г) ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего.

Из всего перечня ПМВВ к несовершеннолетнему можно применить одну или сразу несколько, например предупреждение и передача под надзор родителей, возложение обязанности загладить причиненный вред и ограничение досуга.

При этом продолжительность мер, указанных в [п. п. "б"](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B7XD04O) и ["г" ч. 2 ст. 90](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B7XD06O) УК РФ, устанавливается продолжительностью от 1 месяца до 2 лет при совершении преступления небольшой тяжести и от 6 месяцев до 3 лет - при совершении преступления средней тяжести ([ч. 3 ст. 90](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014B04B2XD04O) УК РФ).

Согласно [п. 34](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998E15D1484ADB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014900B6XD08O) ППВС РФ от 01.02.2011, в случае прекращения уголовного дела и применения к несовершеннолетнему в качестве принудительной меры воспитательного воздействия передачи под надзор родителей или лиц, их заменяющих (родственников, опекунов), либо специализированного государственного органа, ограничения досуга и установления особых требований к поведению в постановлении суда необходимо указать срок применения избранной меры ([ч. 2 ст. 90](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B7XD02O) УК РФ), действие которой прекращается по достижении им восемнадцатилетнего возраста.

В [ст. 91](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B6XD01O) УК РФ раскрывается содержание каждой из мер перечня принудительных мер [ст. 90](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B7XD00O) УК РФ.

При предупреждении несовершеннолетнему разъясняется опасность его поведения, характер причиненного вреда, последствия повторного совершения преступления и выражается негативная оценка судом поведения несовершеннолетнего. Предупреждение осуществляется в устной форме, после чего у несовершеннолетнего отбирается письменное обязательство с указанием, того, что суть предупреждения ему ясна.

Передача под надзор заключается в возложении на родителей или лиц, их заменяющих, либо на специализированный государственный орган обязанности по воспитательному воздействию на несовершеннолетнего и контролю за его поведением. Такая мера может быть назначена как по ходатайству родителей осужденного или лиц, их заменяющих, так и решением суда с согласия, разумеется, родителей, попечителей или иных лиц, их заменяющих. Передача под надзор родителей не предоставляет родителям каких-либо прав и не налагает на них никаких иных обязанностей, кроме тех, что существуют в рамках семейного права.

Решая вопрос о передаче несовершеннолетнего под надзор родителей или лиц, их заменяющих, суд должен убедиться в том, что указанные лица имеют положительное влияние на него, правильно оценивают содеянное им, могут обеспечить его надлежащее поведение и повседневный контроль за ним. Для этого необходимо, например, истребовать данные, характеризующие родителей или лиц, их заменяющих, проверить условия их жизни и возможность материального обеспечения несовершеннолетнего. При этом должно быть получено согласие родителей или лиц, их заменяющих, на передачу им несовершеннолетнего под надзор.

Обязанность загладить причиненный вред возлагается с учетом имущественного положения несовершеннолетнего и наличия у него соответствующих трудовых навыков и может заключаться в восстановлении поврежденного имущества собственным трудом несовершеннолетнего, в передаче потерпевшему имущества или определенных предметов в порядке компенсации за имущество, уничтоженное или поврежденное при совершении преступления, либо в денежной компенсации причиненного вреда.

Ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего могут выражаться в предъявлении осужденному различного рода требований по усмотрению правоприменительного органа. Примерный их перечень содержится в [ч. 4 ст. 91](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC024EX000O) УК РФ и может включать: запрет посещения определенных мест, использования определенных форм досуга, в том числе связанных с управлением механическим 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. Указанный перечень не является исчерпывающим и может быть расширен.

Передача под надзор, ограничение досуга и установление особых требований к поведению назначаются на определенный срок, продолжительность которого определяется судом (судьей), назначающим эти меры, в пределах, установленных [ч. 3 ст. 90](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014B04B2XD04O) УК РФ.

Следует иметь в виду, что родители утрачивают свою родительскую семейную власть в отношении лица, достигшего 18 лет. Поэтому совершеннолетие, как правило, препятствует применению ПМВВ (исключения прописаны в [ст. 96](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B8XD01O) УК РФ). Нецелесообразно применение таких мер и к лицам, близким к совершеннолетию. Судебная практика в таких случаях идет по пути применения условного осуждения, если характеристика личности осужденного это позволяет.

Суду необходимо разъяснять несовершеннолетнему, а также его законному представителю положения [ч. 4 ст. 90](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B7XD08O) УК РФ о том, что в случае систематического неисполнения этой принудительной меры воспитательного воздействия она подлежит отмене с направлением материалов дела в установленном порядке для привлечения несовершеннолетнего к уголовной ответственности, что следует отразить в протоколе судебного заседания.

Под систематическим неисполнением несовершеннолетним принудительной меры воспитательного воздействия следует понимать неоднократные (более двух раз) нарушения в течение назначенного судом срока применения принудительной меры воспитательного воздействия (например, ограничения досуга, установления особых требований к его поведению), которые были зарегистрированы в установленном порядке специализированным органом, осуществляющим контроль за поведением подростка.

Если несовершеннолетнему назначено одновременно несколько принудительных мер воспитательного воздействия согласно [ч. 3 ст. 90](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014B04B2XD04O) УК РФ) и в течение определенного срока он допустил единичные нарушения (не более двух раз по каждой из них), такие нарушения не могут быть признаны систематическими, дающими основание для применения судом положений [ч. 4 ст. 90](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B7XD08O) УК РФ об отмене принудительных мер воспитательного воздействия ([п. 32](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998E15D1484ADB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014900B6XD04O) ППВС РФ от 01.02.2011).

В [ст. ст. 90](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B7XD00O), [91](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B6XD01O) УК РФ указывается, что контроль за исправлением несовершеннолетних осуществляет специализированный государственный орган. Наименование этого органа остается за рамками [УК](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635XB04O) РФ.

В качестве такого органа может выступать один из органов или учреждений системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних указанных, в [ст. 4](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D64540DB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014900B3XD09O) Федерального закона от 24.06.1999 N 120-ФЗ "Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних".

Верховный Суд РФ в [п. 38](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998E15D1484ADB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014900B9XD06O) ППВС РФ от 01.02.2011 уточнил, что специализированным государственным органом, которому в соответствии со [ст. 90](consultantplus://offline/ref=D089E68759B8E9465964004CE6EF3ECB998D12D0494EDB14D7BA6CC635B42616F2D1C7DC014904B7XD00O) УК РФ может быть передан под надзор несовершеннолетний, а также органом, который вправе обращаться в суд с представлением об отмене принудительной меры воспитательного воздействия в случаях систематического ее неисполнения несовершеннолетним, является комиссия по делам несовершеннолетних и защите их прав.

§ 4. Освобождение несовершеннолетнего от

уголовного наказания

В рамках настоящего параграфа будут рассмотрены виды освобождения от наказания с учетом особенностей, предусмотренных [главой 14](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E00EY405O) УК РФ.

В соответствии с [ч. 1 ст. 432](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8A9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B63ED09Y407O) УПК РФ при рассмотрении уголовного дела о преступлении небольшой или средней тяжести суд вправе, постановив обвинительный приговор, освободить несовершеннолетнего от наказания и применить к нему в силу [ч. 1 ст. 92](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E00DY403O) УК РФ принудительные меры воспитательного воздействия. В таком случае на основании [п. 3 ч. 5 ст. 302](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8A9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B63E402Y403O) УПК РФ суд постановляет обвинительный приговор без назначения наказания.

Если несовершеннолетний за совершение преступления средней тяжести, а также тяжкого преступления осужден к лишению свободы, суд вправе на основании [ч. 2 ст. 92](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3866YE05O) УК РФ, за исключением лиц, перечисленных в [ч. 5 ст. 92](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3F63YE07O) УК РФ, освободить его от наказания с помещением в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа органа управления образованием. Такое решение принимается в порядке замены назначенного несовершеннолетнему осужденному лишения свободы другим видом наказания ([п. 35](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE270EC1C8D9232BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E402Y407O) ППВС РФ от 01.02.2011).

Вопрос о направлении несовершеннолетнего осужденного в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа органа управления образованием может быть решен судом лишь при наличии медицинского заключения о возможности его пребывания в таком учреждении. При этом необходимо учитывать, что в указанное специальное учебно-воспитательное учреждение направляются несовершеннолетние осужденные, которые нуждаются в особых условиях воспитания, обучения и требуют специального педагогического подхода.

Определяемый срок действия принудительной меры воспитательного воздействия не зависит от срока наказания, предусмотренного санкцией статьи [УК](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79AY40AO) РФ, по которой квалифицировано деяние несовершеннолетнего. При этом в соответствии с положениями [ч. 2 ст. 92](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3866YE05O) УК РФ несовершеннолетний может быть помещен в указанное учреждение только до достижения им 18 лет и не более чем на 3 года ([п. 36](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE270EC1C8D9232BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E402Y401O) ППВС РФ от 01.02.2011).

Согласно [п. 37](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE270EC1C8D9232BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E402Y400O) ППВС РФ от 01.02.2011, освобождение от наказания в виде лишения свободы, назначенного несовершеннолетнему за совершение преступления средней тяжести, а также тяжкого преступления, с помещением его в специализированное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа как принудительной меры воспитательного воздействия может быть осуществлено судом и позднее в порядке исполнения приговора ([п. 16 ст. 397](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8A9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B63E30BY405O) УПК РФ).

В соответствии с [п. 38](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE270EC1C8D9232BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E402Y403O) ППВС РФ от 01.02.2011, при установлении систематического неисполнения несовершеннолетним принудительной меры воспитательного воздействия суд вправе по ходатайству специализированного государственного органа отменить постановление о применении такой меры, назначенной в порядке [ч. 1 ст. 431](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8A9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B63ED08Y40CO) или [ч. 1 ст. 432](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8A9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B63ED09Y407O) УПК РФ, и направить уголовное дело в отношении несовершеннолетнего на новое судебное рассмотрение. В том случае, когда мера воспитательного воздействия назначена несовершеннолетнему в порядке, предусмотренном [ч. 1 ст. 427](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8A9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24F3AY607O) УПК РФ, т.е. при наличии постановления о прекращении уголовного дела, суд, отменяя такое постановление, направляет дело руководителю следственного органа или начальнику органа дознания для выполнения следователем (дознавателем) действий, связанных с окончанием его расследования и необходимостью составления обвинительного заключения (обвинительного акта). Указанные решения принимаются судом в порядке, предусмотренном [ст. 399](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8A9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B63E308Y404O) УПК РФ.

Напомним, что специализированным государственным органом, который вправе обращаться в суд с представлением об отмене принудительной меры воспитательного воздействия в случаях систематического ее неисполнения несовершеннолетним, является комиссия по делам несовершеннолетних и защите их прав.

Пребывание несовершеннолетнего в специальном учебно-воспитательном учреждении закрытого типа прекращается до истечения срока, установленного судом, если судом будет признано, что несовершеннолетний не нуждается более в применении данной меры, либо если у него выявлено заболевание, препятствующее его содержанию и обучению в указанном учреждении ([ч. 3 ст. 92](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24F3FY606O) УК РФ).

Суд вправе восстановить срок пребывания несовершеннолетнего в специальном учебно-воспитательном учреждении закрытого типа, пропущенный в результате уклонения его от пребывания в указанном учреждении, а также продлить срок пребывания несовершеннолетнего в специальном учебно-воспитательном учреждении закрытого типа по истечении срока, установленного судом, в случае, если судом будет признано, что несовершеннолетний нуждается в дальнейшем применении данной меры. При этом общий срок пребывания несовершеннолетнего в указанном учреждении не может превышать трех лет. В случае необходимости завершения освоения несовершеннолетним соответствующих образовательных программ или завершения профессиональной подготовки продление срока пребывания его в специальном учебно-воспитательном учреждении закрытого типа допускается только по ходатайству несовершеннолетнего ([ч. 4 ст. 92](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3866YE06O) УК РФ).

Однако, если несовершеннолетний совершил преступления, предусмотренные: [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10DY401O) и [2 ст. 111](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10DY403O), [ч. 2 ст. 117](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E208Y404O), [ч. 3 ст. 122](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B62E30CY407O), [ст. 126](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E20DY40DO), [ч. 3 ст. 127](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E30AY40CO), [ч. 2 ст. 131](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B62E00AY404O), [ч. 2 ст. 132](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B62E00BY402O), [ч. 4 ст. 158](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B63E103Y407O), [ч. 2 ст. 161](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61ED0EY407O), [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B63E208Y40CO) и [2 ст. 162](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B63E209Y404O), [ч. 2 ст. 163](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61ED0DY407O), [ч. 1 ст. 205](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3E66YE02O), [ч. 1 ст. 205.1](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B62E609Y404O), [ч. 1 ст. 206](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B60E708Y407O), [ст. 208](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B60E70EY405O), [ч. 2 ст. 210](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3AY603O), [ч. 1 ст. 211](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B60E70CY404O), [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B63EC03Y401O) и [3 ст. 223](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B60E00CY403O), [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3A62YE00O) и [2 ст. 228.1](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3A62YE02O), [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3EY609O) и [2 ст. 229](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B60E108Y404O) УК РФ, он не подлежит освобождению от наказания по основаниям [ч. 2 ст. 92](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3866YE05O) УК РФ ([ч. 5 ст. 92](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3F63YE07O) УК РФ). Тем самым дается исчерпывающий перечень преступлений, не подлежащих расширительному толкованию, когда несовершеннолетние не могут быть освобождены от наказания.

Нахождение несовершеннолетнего в специальном учебно-воспитательном учреждении закрытого типа связано с ограничениями свободы передвижения, общения несовершеннолетних, необходимостью соблюдения специфических требований режима, организации воспитательного, учебного, трудового или лечебного процесса. Ее применение целесообразно, в частности, в отношении подростков, испытывающих постоянное отрицательное воздействие со стороны внешней среды; имеющих определенные психические аномалии, не исключающие вменяемости.

Эти учреждения отнесены к системе образования, а не к уголовно-исполнительной системе. [Законом](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE277EF1E899732BB3A8E14E79AY40AO) РФ "Об образовании" <1> предусмотрен исключительно судебный порядок направления в них несовершеннолетних. Основания и порядок производства по материалам о помещении несовершеннолетних в специальные учебно-воспитательные учреждения закрытого типа, а также условия содержания и воспитания в них регламентируются Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1B809832BB3A8E14E79AY40AO) от 24 июня 1999 г. N 120-ФЗ "Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних", а также [Типовым положением](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FEB71E01B809B6FB132D718E59D453DF13D2DEE4D3B61E4Y002O) о специальном учебно-воспитательном учреждении для детей и подростков с девиантным поведением, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 25 апреля 1995 г. N 420 <2>.

--------------------------------

<1> [Закон](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE277EF1E899732BB3A8E14E79AY40AO) РФ от 10.07.1992 N 3266-1 "Об образовании" (с изм.) // Ведомости СНД и ВС РФ. 1992. N 30. Ст. 1797. С 1 сентября 2013 г. Федеральный закон от 29 декабря 2012 г. N 273-ФЗ "Об образовании в Российской Федерации" (ред. от 07.05.2013) // СЗ РФ. 2012. N 53 (ч. 1). Ст. 7598.

<2> [Постановление](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FEB71E01B809B6FB132D718E5Y90DO) Правительства РФ от 25 апреля 1995 г. N 420 "Об утверждении Типового положения о специальном учебно-воспитательном учреждении для детей и подростков с девиантным поведением" (ред. от 10.03.2009) // СЗ РФ. 1995. N 18. Ст. 1681.

В специальные учреждения закрытого типа органа управления образованием не могут быть направлены несовершеннолетние, у которых были обнаружены заболевания, препятствующие их содержанию и обучению в указанных выше учреждениях. Список этих заболеваний перечислен и утвержден [Постановлением](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1A8F9932BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E40DY407O) Правительства РФ от 11 июля 2002 г. N 518 <1>.

--------------------------------

<1> [Постановление](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1A8F9932BB3A8E14E79AY40AO) Правительства РФ от 11 июля 2002 г. N 518 "Об утверждении перечня заболеваний, препятствующих содержанию и обучению несовершеннолетних в специальных учебно-воспитательных учреждениях закрытого типа органов управления образованием" // СЗ РФ. 2002. N 28. Ст. 2873.

В соответствии с [ч. 2 ст. 86](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E008Y40CO) УК РФ несовершеннолетний, освобожденный от наказания по [ст. 92](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E00DY400O) УК РФ, считается несудимым.

Несовершеннолетний, отбывающий лишение свободы, подлежит **условно-досрочному освобождению**, если судом будет признано, что для своего исправления он не нуждается в полном отбывании назначенного судом наказания. При этом лицо может быть полностью или частично освобождено от отбывания дополнительного вида наказания ([ч. 1 ст. 79](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3E63YE0CO) УК РФ с учетом [ч. 1 ст. 88](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E00EY400O) УК РФ).

Применяя условно-досрочное освобождение, суд может возложить на осужденного обязанности, предусмотренные [ч. 5 ст. 73](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3867YE0CO) УК РФ, которые должны им исполняться в течение оставшейся не отбытой части наказания: не менять постоянного места жительства, работы, учебы без уведомления специализированного государственного органа, осуществляющего контроль за поведением осужденного, не посещать определенные места, пройти курс лечения от алкоголизма, наркомании, токсикомании или венерического заболевания, трудиться (трудоустроиться) либо продолжить обучение в общеобразовательном учреждении. Суд может возложить и другие обязанности, способствующие исправлению несовершеннолетнего.

Специализированный государственный орган, осуществляющий контроль за поведением несовершеннолетнего согласно [ч. 6 ст. 79](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E702Y40CO) УК РФ, в законе не определен. В литературе принято ссылаться на [ч. 1 ст. 187](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273E91B8E9732BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B60E50AY401O) УИК РФ, в которой говорится об УИИ по месту жительства. Однако в этой норме говорится об условно осужденных.

Согласно [п. 41](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE270EC1C8D9232BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E403Y407O) ППВС РФ от 01.02.2011, в соответствии со [ст. 93](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E00DY40CO) УК РФ к лицам, совершившим преступление в несовершеннолетнем возрасте, должны применяться сокращенные сроки условно-досрочного освобождения от наказания в виде лишения свободы. При этом необходимо выяснять наличие для этого фактических оснований, определенных в общих нормах - в [ст. 79](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E702Y405O) УК РФ и [ст. 175](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273E91B8E9732BB3A8E14E79A4A62E63A64E24F33Y603O) УИК РФ.

Согласно [ст. 93](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B63E009Y40DO) УК РФ, условно-досрочное освобождение может быть применено к лицам, совершившим преступление в несовершеннолетнем возрасте, осужденным к лишению свободы, после фактического отбытия:

а) не менее 1/3 срока наказания, назначенного судом за преступление небольшой или средней тяжести либо за тяжкое преступление;

в) не менее 2/3 срока наказания, назначенного судом за особо тяжкое преступление.

Для применения этой меры необходим обоснованный прогноз позитивного поведения несовершеннолетнего на свободе.

В соответствии с [ч. 4 ст. 79](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E702Y402O) УК РФ, фактически отбытый осужденным срок лишения свободы не может быть менее 6 месяцев.

Фактическое отбытие осужденным предусмотренной законом части срока наказания в соответствии с [ч. 3 ст. 79](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E702Y406O) УК РФ не может служить безусловным основанием для условно-досрочного освобождения или замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания.

Вывод суда о том, что осужденный для своего исправления не нуждается в полном отбывании назначенного судом наказания или заслуживает замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания, должен быть основан на всестороннем учете данных о его поведении за весь период отбывания наказания, а не только за время, непосредственно предшествующее рассмотрению ходатайства или представления. При этом суду следует учитывать мнение представителя исправительного учреждения и прокурора о наличии либо отсутствии оснований для признания лица не нуждающимся в дальнейшем отбывании наказания или замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания.

По делам об условно-досрочном освобождении от отбывания наказания или замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания в отношении несовершеннолетнего осужденного судам необходимо учитывать также его отношение к учебе, связи с родственниками в период отбывания наказания и другие обстоятельства, которые могут свидетельствовать об исправлении осужденного <1>.

--------------------------------

<1> [Пункт 5](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE276ED108E9532BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E40BY407O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 21 апреля 2009 г. N 8 "О судебной практике условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания" (ред. от 09.02.2012) // БВС РФ. 2009. N 7.

§ 5. Исчисление сроков давности и погашения судимости

Согласно [ст. 94](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E002Y401O) УК РФ, сроки давности, предусмотренные [ст. 78](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E70CY40CO) (Освобождение от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности) и [ст. 83](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E00BY404O) (Освобождение от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора суда) УК РФ, при освобождении несовершеннолетних от уголовной ответственности или от отбывания наказания сокращаются наполовину.

Следовательно, сроки давности привлечения к уголовной ответственности и исполнения наказания для несовершеннолетних составляют: после совершения преступления (или соответственно после осуждения) небольшой тяжести - 1 год, средней тяжести - 3 года, тяжкого - 5 лет, особо тяжкого - 7 лет 6 месяцев. Вопросы исчисления и течения сроков решаются в соответствии со [ст. ст. 78](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E70CY40CO) и [83](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E00BY404O) УК РФ.

[Часть 3 ст. 83](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E00BY40DO) УК РФ на несовершеннолетних не распространяются, так как им не могут быть назначены наказания в виде смертной казни или пожизненного лишения свободы. При решении вопроса о применении к несовершеннолетним [ч. 4 ст. 83](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3E66YE01O) УК РФ следует учитывать, что [Конвенция](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC619F365596FE271EB1B8F9B6FB132D718E5Y90DO) о неприменимости срока давности к военным преступлениям и преступлениям против человечества от 26 ноября 1968 г. не предусматривает каких-либо исключений для несовершеннолетних <1>.

--------------------------------

<1> [Конвенция](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC619F365596FE271EB1B8F9B6FB132D718E5Y90DO) о неприменимости срока давности к военным преступлениям и преступлениям против человечества от 26 ноября 1968 г. // Ведомости ВС СССР. 1971. N 2. Ст. 18.

В [ст. 95](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C39Y604O) УК РФ говорится о том, что для лиц, совершивших преступления до достижения возраста 18 лет, сроки погашения судимости, предусмотренные [ч. 3 ст. 86](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E009Y405O) УК РФ, сокращаются и соответственно равны:

а) 1 году после отбытия лишения свободы за преступление небольшой или средней тяжести;

б) 3 годам после отбытия лишения свободы за тяжкое или особо тяжкое преступление.

Срок погашения судимости несовершеннолетних (в том числе за тяжкие и особо тяжкие преступления), осужденных к более мягкому наказанию, чем лишение свободы, равен 1 году ([п. "б" ч. 3 ст. 86](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B63E008Y40DO) УК РФ).

§ 6. Применение положений [главы 14](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E00EY405O) УК РФ к лицам

в возрасте от 18 до 20 лет

Согласно [ст. 96](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E003Y405O) УК РФ, в исключительных случаях с учетом характера совершенного деяния и личности суд может применить положения [главы 14](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E00EY405O) УК РФ к лицам, совершившим преступления в возрасте от 18 до 20 лет, кроме помещения их в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа органа управления образованием либо воспитательную колонию. Ее применение может быть признано обоснованным в связи с социальной и психической незрелостью лица во время совершения преступления.

Например, при наличии у лица ограниченной (уменьшенной) вменяемости ([ст. 22](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E403Y405O) УК РФ) либо отставания в психическом развитии, не связанном с психическим расстройством, тяжелых условий жизни и воспитания, небольшой или средней тяжести совершенного деяния, ряда смягчающих обстоятельств. В ряде ситуаций, для того чтобы прийти к выводу о целесообразности применения положений [гл. 14](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E00EY405O) УК РФ к лицам в возрасте от 18 до 20 лет, необходимо назначение судом судебно-психиатрической и судебно-психологической экспертизы <1>.

--------------------------------

<1> Уголовное право России. Общая часть: [Учебник](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5ECC1AE565596FE272EB11889B6FB132D718E59D453DF13D2DEE4D3964E0Y00BO) / Д.И. Аминов, Л.И. Беляева, В.Б. Боровиков и др.; под ред. В.П. Ревина. 2-е изд., испр. и доп. М.: Юстицинформ, 2009. С. 496.

К числу исключительных обстоятельств, являющихся оценочными, можно отнести наличие определенных возрастных особенностей социально-психического развития личности, которые делают целесообразным применение, например, принудительных мер воспитательного воздействия к данному лицу или льготных условий назначения и отбывания наказания и т.п. Исключительность случая может быть обусловлена стечением тяжелых семейных и личных обстоятельств, необходимостью завершения образования в специальном учебно-воспитательном учреждении закрытого типа и т.п. Указанная норма является факультативной.

В соответствии с [п. 12](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE270EC1C8D9232BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E409Y404O) ППВС РФ от 1 февраля 2011 г., если лицо, совершившее преступление в возрасте до 18 лет, на момент рассмотрения дела в суде достигло совершеннолетия, полномочия законного представителя по общему правилу прекращаются. В исключительных случаях реализация этих функций может быть продолжена путем принятия судом решения о распространении на лиц в возрасте от 18 до 20 лет положений об особенностях уголовной ответственности несовершеннолетних. Такое решение может быть принято исходя из характера совершенного этим лицом деяния и данных о его личности ([ст. ст. 88](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E00EY401O), [96](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E003Y405O) УК РФ) с приведением соответствующих мотивов.

Законные представители несовершеннолетнего, достигшего к моменту производства по делу в судах апелляционной и кассационной инстанций возраста 18 лет, вправе обжаловать судебное решение и принимать участие в судебных заседаниях этих судов ([ст. 354](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE277EA108E9732BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B63E00EY404O) УПК РФ).

Жалобы законных представителей в суде второй инстанции подлежат рассмотрению независимо от позиции, занимаемой по делу несовершеннолетним.

Глава 21. ИНЫЕ МЕРЫ УГОЛОВНО-ПРАВОВОГО ХАРАКТЕРА

Иные меры уголовно-правового характера не являются наказанием, но тем не менее они назначаются по решению суда лицам, совершившим общественно опасные деяния, в том числе и преступления. К числу иных мер уголовно-правового характера [разд. VI](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B62E60BY404O) УК РФ относит принудительные меры медицинского характера и конфискацию имущества.

К иным мерам уголовно-правового характера принято относить и принудительные меры воспитательного воздействия, но поскольку они применяются только к несовершеннолетним, то и расположены в главе, относящейся к особенностям уголовной ответственности несовершеннолетних.

§ 1. Принудительные меры медицинского характера

Первые упоминания о душевнобольных в русском законодательстве относятся к XII в. В Судном законе князя Владимира Мономаха в главе "О завещании" содержалось указание об исключении "бесных" из числа свидетелей <1>.

--------------------------------

<1> Сергеевич В.И. Лекции и исследования по древней истории русского права. Изд. 3-е. СПб., 1903.

Соборное уложение 1649 г. и так называемые "Новоуказанные статьи о татьбах, разбойных и убийственных делах" (1669 г.) признавали психически больных не ответственными за убийство, но о лечении таких лиц в законе не упоминалось <1>.

--------------------------------

<1> См.: Полное собрание законов Российской империи. СПб., 1830. Т. 1. С. 441.

Впервые именно о принудительном лечении лиц, совершивших преступление в состоянии безумия или сумасшествия, указывается в Своде законов уголовных 1832 г. <1>, в котором предусматривалось освобождение душевнобольных от наказания уже не только за убийства, но и за любые другие преступления. Этих лиц предлагалось содержать и лечить отдельно от других умалишенных в специальных отделениях домов для сумасшедших.

--------------------------------

<1> Свод законов Российской империи, повелением государя императора Николая Павловича составленный. Законы уголовные. Издание 1842 года. СПб., 1842. Т. 15.

"Несмотря на столь давнюю историю, создание целостной концепции принудительных мер медицинского характера является одной из наиболее актуальных и далеко не в полной мере решенных проблем в области правовой науки и юридической практики" <1>.

--------------------------------

<1> См.: Спасенников Б.А. Принудительные меры медицинского характера: история, теория, практика. СПб., 2003. С. 18.

Применение принудительных мер медицинского характера связано с определенными ограничениями прав и свобод личности.

При осуществлении своих прав и свобод, как указано в [ч. 2 ст. 29](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE276E811899532BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E402Y40DO) Всеобщей декларации прав человека, каждый человек 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 в демократическом обществе <1>.

--------------------------------

<1> Международная защита прав и свобод человека: Сб. документов. М.: Юридическая литература, 1990. С. 14 - 20.

Согласно [ст. 17](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE671EB1882C665B96BDB1AE2921A2AF67421EF4D3A61YE0DO) Международного пакта о гражданских и политических правах, принятого Генеральной Ассамблеей ООН 16 декабря 1966 г., никто не может быть подвергнут произвольному или незаконному вмешательству в его личную жизнь <1>.

--------------------------------

<1> Международный [пакт](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE671EB1882C665B96BDB1AYE02O) от 16 декабря 1966 г. "О гражданских и политических правах" // БВС РФ. 1994. N 12.

Включение в УК РФ [статьи](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E003Y401O), содержащей в себе перечень оснований применения принудительных мер медицинского характера, полностью соответствует названной выше норме [Пакта](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE671EB1882C665B96BDB1AE2921A2AF67421EF4D3A61YE0CO).

Верховный Суд РФ уделяет пристальное внимание вопросам применения принудительных мер медицинского характера.

Так, в [Постановлении](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE275EB19889732BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E40AY400O) Пленума Верховного Суда РФ от 7 апреля 2011 г. N 6 "О практике применения судами принудительных мер медицинского характера" <1> (далее - ППВС РФ от 07.04.2011) обращается внимание судов, что при осуществлении производства о применении принудительных мер медицинского характера следует строго соблюдать [Конституцию](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE17CEF1C82C665B96BDB1AYE02O) Российской Федерации, нормы уголовного, уголовно-процессуального и уголовно-исполнительного законодательства. При решении отдельных вопросов, связанных с применением принудительных мер медицинского характера, необходимо руководствоваться положениями [Основ](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273E91F819232BB3A8E14E79AY40AO) законодательства Российской Федерации об охране здоровья граждан <2>, [Закона](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE272E11E819732BB3A8E14E79AY40AO) Российской Федерации от 2 июля 1992 г. N 3185-1 "О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании" <3>, Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE271EC1E8E9432BB3A8E14E79AY40AO) от 31 мая 2001 г. N 73-ФЗ "О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации" <4>, Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FEB73ED1E8A9B6FB132D718E5Y90DO) от 7 мая 2009 г. N 92-ФЗ "Об обеспечении охраны психиатрических больниц (стационаров) специализированного типа с интенсивным наблюдением" <5>, а также иных нормативных правовых актов, в том числе [Постановления](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE277EC108C9332BB3A8E14E79AY40AO) Правительства Российской Федерации от 6 февраля 2004 г. N 54 "О медицинском освидетельствовании осужденных, представляемых к освобождению от отбывания наказания в связи с болезнью <6>, [Приказа](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE672EB1A889B6FB132D718E5Y90DO) Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации и Министерства юстиции Российской Федерации от 17 октября 2005 г. N 640/190 "О порядке организации медицинской помощи лицам, отбывающим наказание в местах лишения свободы и заключенным под стражу" <7>.

--------------------------------

<1> [Постановление](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE275EB19889732BB3A8E14E79AY40AO) Пленума Верховного Суда РФ от 7 апреля 2011 г. N 6 "О практике применения судами принудительных мер медицинского характера" // БВС РФ. 2011. N 7.

<2> Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273E91F819232BB3A8E14E79AY40AO) от 21 ноября 2011 г. N 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" (ред. от 25 июня 2012 г.) // СЗ РФ. 2011. N 48. Ст. 6724.

<3> [Закон](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE272E11E819732BB3A8E14E79AY40AO) РФ от 2 июля 1992 г. N 3185-1 "О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании" (ред. от 21 ноября 2011 г.) // Ведомости СНД и ВС РФ. 1992. N 33. Ст. 1913.

<4> Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE271EC1E8E9432BB3A8E14E79AY40AO) от 31 мая 2001 г. N 73-ФЗ "О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации" (ред. от 6 декабря 2011 г.) // СЗ РФ. 2001. N 23. Ст. 2291.

<5> Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FEB73ED1E8A9B6FB132D718E5Y90DO) от 7 мая 2009 г. N 92-ФЗ "Об обеспечении охраны психиатрических больниц (стационаров) специализированного типа с интенсивным наблюдением" // СЗ РФ. 2009. N 19. Ст. 2282.

<6> [Постановление](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE277EC108C9332BB3A8E14E79AY40AO) Правительства РФ от 6 февраля 2004 г. N 54 "О медицинском освидетельствовании осужденных, представляемых к освобождению от отбывания наказания в связи с болезнью" (ред. от 4 сентября 2012 г.) // СЗ РФ. 2004. N 7. Ст. 524.

<7> [Приказ](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE672EB1A889B6FB132D718E5Y90DO) Минздравсоцразвития РФ N 640, Минюста РФ N 190 от 17 октября 2005 г. "О Порядке организации медицинской помощи лицам, отбывающим наказание в местах лишения свободы и заключенным под стражу" // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 2005. N 46.

При производстве о применении принудительных мер медицинского характера судам следует учитывать положения международных актов, практику Европейского суда по правам человека. В частности, Минимальные стандартные [правила](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC619F365596FE271ED1C819B6FB132D718E5Y90DO) обращения с заключенными (приняты на первом Конгрессе ООН по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями 30 августа 1955 г.) предусматривают положение о том, что лиц, сочтенных душевнобольными, не следует подвергать тюремному заключению, поэтому необходимо принимать меры для их скорейшего перевода в заведения для душевнобольных [(правило 82 (1))](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC619F365596FE271ED1C819B6FB132D718E59D453DF13D2DEE4D3B63E4Y00CO). [Принципы](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC619F365596FE271E111889B6FB132D718E5Y90DO) защиты психически больных лиц и улучшения психиатрической помощи (утверждены Резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН от 17 декабря 1991 г. 46/119) предусматривают, что в отношении лиц, совершивших запрещенные уголовным законом деяния, если предполагается или установлено, что они страдают психическим заболеванием, общие принципы защиты подлежат применению в полном объеме с такими минимальными, необходимыми в данных обстоятельствах изменениями и исключениями, которые не будут наносить ущерб их правам [(принцип 20)](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC619F365596FE271E111889B6FB132D718E59D453DF13D2DEE4D3B60E1Y009O).

При решении вопросов, связанных с изменением, продлением или прекращением применения принудительных мер медицинского характера в отношении лиц, переданных Российской Федерации в соответствии с [Конвенцией](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC619F365596FE175E91D82C665B96BDB1AYE02O) о передаче лиц, страдающих психическими расстройствами, для проведения принудительного лечения (28 марта 1997 г.), судам следует принимать во внимание положения указанной [Конвенции](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC619F365596FE175E91D82C665B96BDB1AYE02O).

Согласно [ст. 98](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10AY406O) УК РФ, целями применения принудительных мер медицинского характера являются излечение лиц, указанных в [ч. 1 ст. 97](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E003Y400O) УК РФ, или улучшение их психического состояния, а также предупреждение совершения ими новых деяний, предусмотренных статьями [Особенной части](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E109Y404O) УК РФ.

Цели применения принудительных мер медицинского характера можно разделить на две группы: медицинские и правовые.

Прежде всего применение принудительных мер медицинского характера направлено на излечение психических недугов лиц, указанных в [ч. 1 ст. 97](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E003Y400O) УК РФ, или на улучшение их психического состояния.

Правовой характер цели применения принудительных мер медицинского характера заключается в предупреждении совершения таким лицом новых деяний, предусмотренных статьями [Особенной части](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E109Y404O) Уголовного кодекса, что достигается путем помещения этих лиц в психиатрические учреждения, типы которых указаны в уголовном законе <1>.

--------------------------------

<1> [Комментарий](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5ECC1AE565596FE575EB1182C665B96BDB1AE2921A2AF67421EF4F3965YE06O) к Уголовному кодексу Российской Федерации (постатейный) / Г.Н. Борзенков, В.П. Верин, Б.В. Волженкин и др.; под ред. В.М. Лебедева. 3-е изд., испр. и доп. М.: Юрайт, 2004. С. 917.

Принудительные меры медицинского характера, согласно [ч. 1 ст. 97](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E003Y400O) УК РФ, могут быть применены к следующим лицам:

1) совершившим деяния, предусмотренные статьями [Особенной части](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E109Y404O) настоящего Кодекса, в состоянии невменяемости;

2) у которых после совершения преступления наступило психическое расстройство, делающее невозможным назначение или исполнение наказания;

3) совершившим преступление и страдающим психическими расстройствами, не исключающими вменяемости;

4) совершившим в возрасте старше восемнадцати лет преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего, не достигшего четырнадцатилетнего возраста, и страдающим расстройством сексуального предпочтения (педофилией), не исключающим вменяемости <1>.

--------------------------------

<1> [Пункт "д"](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B62E30FY403O) введен Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE276EE1E8A9532BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E409Y404O) от 29 февраля 2012 г. N 14-ФЗ "О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации в целях усиления ответственности за преступления сексуального характера, совершенные в отношении несовершеннолетних" // СЗ РФ. 2012. N 10. Ст. 1162.

Разграничение в [ч. 1 ст. 97](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E003Y400O) УК РФ категорий лиц, в отношении которых могут быть применены принудительные меры медицинского характера, обусловлено различными правовыми последствиями для каждой из них.

Лица, совершившие общественно опасные деяния в состоянии невменяемости, не подлежат уголовной ответственности. В отношении их могут быть назначены принудительные меры медицинского характера, порядок и условия применения которых содержатся в [Законе](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE272E11E819732BB3A8E14E79AY40AO) РФ от 2 июля 1992 г. N 3185-1 "О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании".

Лица, у которых после совершения преступления наступило психическое расстройство, лишающее его возможности осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими, освобождаются от наказания, а лица, отбывающие наказание, освобождаются от дальнейшего его отбывания. Они в случае их выздоровления могут подлежать уголовной ответственности и наказанию, если не истекли сроки давности, предусмотренные [ст. ст. 78](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E70CY40CO) и [83](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E00BY404O) УК РФ.

Лица, совершившие преступление и страдающие психическими расстройствами, не исключающими вменяемости. Они в силу психического расстройства не могли в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими. Указанные лица не освобождаются ни от уголовной ответственности, ни от наказания, но наличие психического расстройства учитывается судом при назначении наказания и может служить основанием применения принудительных мер медицинского характера ([ч. 2 ст. 22](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E403Y407O) УК).

Лица, совершившие в возрасте старше восемнадцати лет преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего, не достигшего четырнадцатилетнего возраста, и страдающие расстройством сексуального предпочтения (педофилией), не исключающим вменяемости.

Педофилия представляет собой постоянное или преобладающее сексуальное предпочтение детей, как правило, препубертатного возраста.

Принудительные меры медицинского характера назначаются только в тех случаях, когда психические расстройства связаны с возможностью причинения этими лицами иного существенного вреда либо с опасностью для себя или других лиц, т.е. тогда, когда эти лица представляют опасность не только для себя, но и для окружающих.

Если же лица, указанные в [п. п. "а"](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E003Y403O), ["в" ч. 1 ст. 97](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B62E30FY400O) УК РФ, не представляют опасности по своему психическому состоянию, суд может передать необходимые материалы в федеральный орган исполнительной власти в сфере здравоохранения или орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации в сфере здравоохранения для решения вопроса о лечении указанных лиц в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь, или направлении указанных лиц в стационарные учреждения социального обслуживания для лиц, страдающих психическими расстройствами, в порядке, установленном законодательством в сфере охраны здоровья.

Принудительные меры медицинского характера могут быть применены только судом. Данное положение корреспондирует с нормами Международного [пакта](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE671EB1882C665B96BDB1AE2921A2AF67421EF4D3B67YE03O) о гражданских и политических правах, согласно которым каждому, кто лишен свободы вследствие ареста или содержания под стражей, принадлежит право на разбирательство его дела в беспристрастном суде.

Производство о применении принудительных мер медицинского характера осуществляется судом на основании положений [гл. 51](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8A9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B63ED0EY405O) УПК РФ. При решении вопроса о применении принудительной меры медицинского характера суд должен разрешить вопросы, перечисленные в [ст. 442](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8A9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B63ED03Y403O) УПК РФ.

Признав доказанным, что деяние, запрещенное уголовным законом, совершено данным лицом в состоянии невменяемости или что у этого лица после совершения преступления наступило психическое расстройство, делающее невозможным назначение наказания или его исполнение, суд выносит постановление об освобождении этого лица от уголовной ответственности или от наказания и о применении к нему принудительных мер медицинского характера с указанием конкретной меры.

Здесь следует отметить, что наряду с применением принудительных мер медицинского характера по постановлению суда в отношении лиц, указанных в комментируемой [статье](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E003Y400O), законодатель в [ч. 3 ст. 18](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE27DEC118C9B6FB132D718E59D453DF13D2DEE4D3B61EDY00FO) УИК РФ указал на необходимость применения обязательного лечения в местах лишения свободы в отношении осужденных.

Наряду с основаниями применения принудительных мер медицинского характера законодатель четко определил виды принудительных мер медицинского характера, применяемых в отношении лиц, перечисленных в [ст. 97](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E003Y401O) УК РФ.

При этом законом предусмотрены меры, связанные с амбулаторным наблюдением и лечением у психиатра, а также меры, связанные с помещением лица в психиатрический стационар.

Учитывая то обстоятельство, что применение принудительных мер медицинского характера затрагивает конституционное право на личную неприкосновенность, законодатель в отличие от ранее действовавшего уголовного законодательства во избежание нарушения таких прав детализировал виды принудительных мер медицинского характера и условия их назначения, не ограничиваясь указанием на перечень видов принудительных мер медицинского характера.

Выбор соответствующего вида принудительной меры медицинского характера зависит от общественной опасности лица, в отношении которого принимается такое решение, определяемой как тяжестью содеянного, так и его психическим состоянием. Психическое состояние лиц, указанных в [ст. 97](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E003Y401O) УК РФ, устанавливается путем проведения судебно-психиатрических экспертиз, осуществляемых с соблюдением положений [гл. 28](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8A9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B60E109Y402O) и [ст. 283](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8A9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B60ED03Y404O) УПК РФ. Порядок проведения таких экспертиз, кроме того, регламентирован Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE271EC1E8E9432BB3A8E14E79AY40AO) от 31 мая 2001 г. N 73-ФЗ "О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации", а также [Приказом](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE670EB1E8E9B6FB132D718E5Y90DO) Минздравсоцразвития РФ от 30 мая 2005 г. N 370 "Об утверждении Инструкции об организации производства судебно-психиатрических экспертиз в отделениях судебно-психиатрической экспертизы государственных психиатрических учреждений", [Положением](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5ECA04F265596FE77CEC1982C665B96BDB1AYE02O) об амбулаторной судебно-психиатрической экспертной комиссии (утв. Минздравом СССР 5 декабря 1985 г. N 06-14/30).

Виды принудительных мер медицинского характера перечислены в [ч. 1 ст. 99](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10AY403O) УК РФ. К этим мерам относятся:

а) принудительное наблюдение и лечение у врача-психиатра в амбулаторных условиях;

б) принудительное лечение в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, общего типа;

в) принудительное лечение в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, специализированного типа;

г) принудительное лечение в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, специализированного типа с интенсивным наблюдением.

Кроме того, согласно [ч. 2 ст. 99](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3F64YE0DO) УК РФ, лицам, осужденным за преступления, совершенные в состоянии вменяемости, но нуждающимся в лечении психических расстройств, не исключающих вменяемости, в том числе лицам, совершившим в возрасте старше восемнадцати лет преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего, не достигшего четырнадцатилетнего возраста, и страдающим расстройством сексуального предпочтения (педофилией), не исключающим вменяемости, суд наряду с наказанием может назначить принудительную меру медицинского характера в виде принудительного наблюдения и лечения у врача-психиатра в амбулаторных условиях.

Согласно [ст. 100](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3F67YE04O) УК РФ, принудительное наблюдение и лечение у врача-психиатра в амбулаторных условиях может быть применено лишь в отношении лица, которое по своему психическому состоянию не нуждается в помещении в психиатрический стационар. Названное психическое состояние должно быть отмечено в заключении судебно-психиатрической экспертизы.

Такое заключение экспертов-психиатров носит рекомендательный характер и должно быть оценено судом в совокупности изложенного в нем медицинского критерия, а также исходя из общественной опасности содеянного, включая тяжесть деяния, способ его совершения и тяжесть последствий. При решении вопроса о применении такого вида принудительной меры медицинского характера следует иметь в виду, что лицо в силу указанных выше обстоятельств не требует постоянного наблюдения за ним в условиях стационара.

Основным критерием применения принудительного лечения в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях (здесь и далее возможно употребление термина "психиатрический стационар") в отношении лиц, указанных в [ст. 97](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E003Y401O) УК РФ, является такой характер психического расстройства лица, который требует таких условий лечения, ухода, содержания и наблюдения, которые могут быть осуществлены только в психиатрическом стационаре. В зависимости от тяжести заболевания и опасности больного для себя или окружающих принудительное лечение осуществляется в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, трех типов: общего, специализированного и специализированного с интенсивным наблюдением.

Психиатрическая помощь в стационарных условиях осуществляется в наименее ограничительных условиях, обеспечивающих безопасность госпитализированного лица и других лиц, при соблюдении медицинским персоналом его прав и законных интересов.

Меры физического стеснения и изоляции при недобровольной госпитализации и пребывании в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, применяются только в тех случаях, формах и на тот период времени, когда, по мнению врача-психиатра, иными методами невозможно предотвратить действия госпитализированного лица, представляющие непосредственную опасность для него или других лиц, и осуществляются при постоянном контроле медицинского персонала.

Согласно [ст. 101](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3F67YE07O) УК РФ, принудительное лечение в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, применяется в следующих случаях:

- в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях, общего типа помещаются лица, совершившие общественно опасные деяния, не связанные с посягательством на жизнь граждан и не представляющие опасности для окружающих, но по своему психическому состоянию нуждающиеся в принудительном лечении с больничным содержанием. В таких больницах проходят лечение как лица, направленные туда по определению суда, так и больные, поступившие по направлению врача в обычном порядке;

- в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях, специализированного типа направляются лица, не представляющие угрозы для окружающих, но нуждающиеся в постоянном наблюдении в силу личностного характера: агрессивность, не связанная с опасностью для общества, склонность к побегу;

- в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях, специализированного типа с интенсивным наблюдением направляются лица, которые по своему психическому состоянию представляют особую опасность для себя и окружающих и требуют постоянного и интенсивного наблюдения. К ним относятся лица, совершившие посягательства, представляющие повышенную общественную опасность (лица, совершившие посягательства на жизнь граждан, насильники, а также лица, совершившие общественно опасные деяния с особой жестокостью).

Лица, помещенные в медицинские организации, оказывающие психиатрическую помощь в стационарных условиях, специализированного типа и специализированного типа с интенсивным наблюдением, находятся под охраной в целях исключения возможности совершения ими новых общественно опасных деяний.

Применение принудительных мер медицинского характера осуществляется под судебным контролем. Согласно [ч. 1 ст. 102](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3F67YE03O) УК РФ, продление, изменение и прекращение применения принудительных мер медицинского характера осуществляются судом по представлению администрации медицинской организации, осуществляющей принудительное лечение, или уголовно-исполнительной инспекции, контролирующей применение принудительных мер медицинского характера, на основании заключения комиссии врачей-психиатров.

Время применения принудительных мер медицинского характера законодатель не ограничил каким-либо сроком. Вместе с тем законом установлены определенные сроки освидетельствования таких лиц комиссией врачей-психиатров. Так, в соответствии с [ч. 2 ст. 102](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3F67YE0CO) УК РФ, лицо, которому назначена принудительная мера медицинского характера, подлежит освидетельствованию комиссией врачей-психиатров не реже одного раза в шесть месяцев для решения вопроса о наличии оснований для внесения представления в суд о прекращении применения или об изменении такой меры. Освидетельствование такого лица проводится по инициативе лечащего врача, если в процессе лечения он пришел к выводу о необходимости изменения принудительной меры медицинского характера либо прекращения ее применения, а также по ходатайству самого лица, его законного представителя и (или) близкого родственника. Ходатайство подается через администрацию медицинской организации, осуществляющей принудительное лечение, или уголовно-исполнительную инспекцию, осуществляющую контроль за применением принудительных мер медицинского характера, вне зависимости от времени последнего освидетельствования. При отсутствии оснований для прекращения применения или изменения принудительной меры медицинского характера администрация медицинской организации, осуществляющей принудительное лечение, или уголовно-исполнительная инспекция, осуществляющая контроль за применением принудительных мер медицинского характера, представляет в суд заключение для продления принудительного лечения. Первое продление принудительного лечения может быть произведено по истечении шести месяцев с момента начала лечения, в последующем продление принудительного лечения производится ежегодно.

Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE276EE1E8A9532BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E409Y40DO) от 29 февраля 2012 г. N 14-ФЗ в ст. 102 УК РФ добавлена [ч. 2.1](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B62E30CY405O), согласно которой, вне зависимости от времени последнего освидетельствования и от принятого решения о прекращении применения принудительных мер медицинского характера, суд на основании внесенного не позднее чем за шесть месяцев до истечения срока исполнения наказания ходатайства администрации учреждения, исполняющего наказание, назначает судебно-психиатрическую экспертизу в отношении лица, совершившего в возрасте старше восемнадцати лет преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего, не достигшего четырнадцатилетнего возраста, и страдающего расстройством сексуального предпочтения (педофилией), не исключающим вменяемости, в целях решения вопроса о необходимости применения к нему принудительных мер медицинского характера в период условно-досрочного освобождения или в период отбывания более мягкого вида наказания, а также после отбытия наказания. Суд на основании заключения судебно-психиатрической экспертизы может назначить принудительное наблюдение и лечение у врача-психиатра в амбулаторных условиях или прекратить его применение.

Определение понятий законного представителя и близкого родственника содержится в [п. п. 4](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8A9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E408Y402O) и [12 ст. 5](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8A9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B62E608Y401O) УПК РФ. Кроме того, круг законных представителей для решения указанного вопроса определен [ст. 7](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE272E11E819732BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E40EY407O) Закона РФ "О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании". Такими лицами, в частности, могут быть наряду с родителями усыновители, опекуны, попечители. Защиту прав и законных интересов гражданина при оказании ему психиатрической помощи может осуществлять и адвокат.

При решении вопроса об изменении принудительной меры медицинского характера суд может принять решение об изменении типа медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, на медицинскую организацию с более строгими условиями или менее строгими, поскольку психическое состояние здоровья лиц может как улучшиться, так и ухудшиться при проведении лечения.

Согласно [ст. 103](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E108Y401O) УК РФ, в случае излечения лица, у которого психическое расстройство наступило после совершения преступления, при назначении наказания или возобновлении его исполнения время, в течение которого к лицу применялось принудительное лечение в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, засчитывается в срок наказания из расчета один день пребывания в психиатрическом стационаре за один день лишения свободы.

Как было указано выше, лицам, осужденным за преступления, совершенные в состоянии вменяемости, но нуждающимся в лечении психических расстройств, не исключающих вменяемости, в том числе лицам, совершившим в возрасте старше восемнадцати лет преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего, не достигшего четырнадцатилетнего возраста, и страдающим расстройством сексуального предпочтения (педофилией), не исключающим вменяемости, суд наряду с наказанием может назначить принудительную меру медицинского характера в виде амбулаторного принудительного наблюдения и лечения у психиатра.

В указанных случаях, согласно [ч. 1 ст. 104](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3F66YE05O) УК РФ и [ч. 1 ст. 18](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273E91B8E9732BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3AY609O) УИК РФ, принудительные меры медицинского характера исполняются по месту отбывания лишения свободы, а в отношении осужденных к иным видам наказаний - в медицинских организациях органов здравоохранения, оказывающих психиатрическую помощь в амбулаторных условиях.

В соответствии с [ч. 2 ст. 104](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3F66YE06O) УК РФ, при изменении психического состояния осужденного, требующем стационарного лечения, помещение осужденного в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях, или иное лечебное учреждение производится в порядке и по основаниям, которые предусмотрены [ст. 28](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE272E11E819732BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E708Y407O) Закона РФ "О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании".

Время пребывания в указанных организациях засчитывается в срок отбывания наказания. При отпадении необходимости дальнейшего лечения осужденного в указанных учреждениях выписка производится в порядке, предусмотренном [ст. 40](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE272E11E819732BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E70CY403O) Закона РФ "О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании" ([ч. 3 ст. 104](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3F66YE07O) УК РФ).

Прекращение применения принудительной меры медицинского характера, соединенной с исполнением наказания, производится судом согласно [ч. 4 ст. 104](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E109Y405O) УК РФ по представлению органа, исполняющего наказание, на основании заключения комиссии врачей-психиатров.

Действующее уголовное законодательство предусматривает применение принудительных мер медицинского характера только к лицам, страдающим психическими расстройствами. Но, исключив из [ст. ст. 97](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E003Y401O) и [99](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10AY400O) УК РФ указание о применении наряду с осуждением принудительной меры медицинского характера в отношении лиц, страдающих алкоголизмом и наркоманией, по решению суда, законодатель Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE277EB108B9532BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E50AY400O) от 8 декабря 2003 г. N 161-ФЗ "О приведении Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации и других законодательных актов в соответствие с Федеральным законом "О внесении изменений и дополнений в Уголовный кодекс Российской Федерации" дополнил [ч. 3 ст. 18](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273E91B8E9732BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E50AY404O) УИК РФ положением, в соответствии с которым в отношении таких лиц должно применяться обязательное лечение по решению медицинской комиссии.

§ 2. Конфискация имущества

[Глава 15.1](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B62E60BY407O) о конфискации имущества введена в УК РФ Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE277EA1A8B9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E50AY405O) от 27 июля 2006 г. N 153-ФЗ.

Ранее конфискация имущества уже была известна российскому уголовному закону, но в виде уголовного наказания, которое применялось только дополнительно. В настоящее время конфискация имущества отнесена к иным мерам уголовно-правового характера и не считается наказанием. Этот вид уголовно-правового воздействия не включен в [ст. 44](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E50DY40CO) УК РФ, где приведены все виды наказаний.

После изменений, внесенных Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE277EF1F8C9132BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E40AY40DO) от 12 ноября 2012 г. N 190-ФЗ <1>, согласно [ч. 1 ст. 104.1](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3C62YE05O) УК РФ, конфискация имущества есть принудительное безвозмездное изъятие и обращение в собственность государства на основании обвинительного приговора следующего имущества:

--------------------------------

<1> Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE277EF1F8C9132BB3A8E14E79AY40AO) от 12 ноября 2012 г. N 190-ФЗ "О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и в статью 151 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации" // СЗ РФ. 2012. N 47. Ст. 6401.

а) денег, ценностей и иного имущества, полученных в результате совершения преступлений, предусмотренных [ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E109Y402O), [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10DY403O) - [4 ст. 111](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E103Y405O), [ч. 2 ст. 126](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E202Y404O), [ст. ст. 127.1](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B63E002Y404O), [127.2](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B63E10AY404O), [ч. 2 ст. 141](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61EC0AY405O), [ст. 141.1](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E2483AY605O), [ч. 2 ст. 142](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E2483AY609O), [ст. 145.1](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24F39Y609O) (если преступление совершено из корыстных побуждений), [ст. ст. 146](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B63E70BY40DO), [147](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61EC09Y407O), [ст. ст. 153](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61EC0DY401O) - [155](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61EC02Y405O) (если преступления совершены из корыстных побуждений), [ст. ст. 171.1](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3C62YE00O), [171.2](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B62EC0CY406O), [174](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3969YE06O), [174.1](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3968YE02O), [183](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B60E509Y400O), [ч. ч. 3](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3F60YE01O) и [4 ст. 184](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3F60YE03O), [ст. ст. 186](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B62E702Y405O), [187](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B60E50DY407O), [189](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24A3CY600O), [ч. ч. 3](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E2493EY606O) и [4 ст. 204](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E2493EY608O), [ст. 205](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B62E608Y403O), [205.1](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B62E609Y405O), [205.2](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B62E609Y402O), [205.3](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3F63YE0DO), [205.4](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3F62YE07O), [205.5](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3F65YE04O), [206](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B60E708Y404O), [208](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B60E70EY405O), [209](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B60E70EY403O), [210](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3BY608O), [212](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B60E70DY404O), [222](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3D69YE0CO), [227](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B60E003Y400O), [228.1](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3A62YE07O), [ч. 2 ст. 228.2](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24FY303O), [ст. ст. 228.4](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3A67YE04O), [229](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3EY606O), [231](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3DY601O), [232](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3E62YE02O), [234](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B60E10CY405O), [240](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B63ED09Y404O), [241](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B63ED0EY407O), [242](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B62EC0AY403O), [242.1](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B62EC0BY402O), [258.1](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3867YE04O), [275](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B60EC0AY401O), [276](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B60EC0AY40DO), [277](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B60EC0BY404O), [278](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B60EC0BY401O), [279](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B60EC0BY402O), [281](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B60EC08Y400O), [282.1](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B60EC09Y40DO), [282.2](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B60EC0EY402O), [283.1](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3961YE05O), [285](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B60EC0CY406O), [290](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E2493DY607O), [295](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B60ED09Y403O), [307](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B62E50AY406O) - [309](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B63E40BY405O), [355](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B63E60DY405O), [ч. 3 ст. 359](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B63E603Y405O) настоящего Кодекса, или являющихся предметом незаконного перемещения через таможенную границу Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС либо через Государственную границу Российской Федерации с государствами - членами Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС, ответственность за которое установлена [ст. ст. 200.1](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3862YE07O), [226.1](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3864YE03O) и [229.1](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E2453DY605O) настоящего Кодекса, и любых доходов от этого имущества, за исключением имущества и доходов от него, подлежащих возвращению законному владельцу;

б) денег, ценностей и иного имущества, в которые имущество, полученное в результате совершения хотя бы одного из преступлений, предусмотренных статьями, указанными в [п. "а" ч. 1 ст. 104.1](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3C62YE05O) УК РФ, и доходы от этого имущества были частично или полностью превращены или преобразованы;

в) денег, ценностей и иного имущества, используемых или предназначенных для финансирования терроризма, организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации);

г) орудий, оборудования или иных средств совершения преступления, принадлежащих обвиняемому.

В соответствии с [ч. 2 ст. 104.1](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B62E60BY40CO) УК РФ, если имущество, полученное в результате совершения преступления, и (или) доходы от этого имущества были приобщены к имуществу, приобретенному законным путем, конфискации подлежит та часть этого имущества, которая соответствует стоимости приобщенных имущества и доходов от него.

Таким образом, можно сказать, что конфискация имущества распространяется в первую очередь на имущество, которое тем или иным образом соотнесено с совершением преступления. Это первый вид имущества, подлежащего конфискации.

Вместе с тем, как показывает практика, в антиобщественных целях может быть использовано не только имущество, приобретенное в результате совершения преступления, но также и благоприобретенное имущество. В этой связи уголовный закон, преследуя цель лишения материальной и финансовой базы отдельных лиц и групп, чья деятельность противоречит закону, распространяет действие конфискации и на подобное имущество. Поэтому конфискованы могут быть деньги, ценности и иное имущество, используемые или предназначенные для финансирования терроризма, организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации). Следовательно, второй вид имущества, подлежащего конфискации, составляет имущество, предназначенное для использования в преступных, указанных в законе целях.

И, наконец, третий вид имущества, подлежащий конфискации, образует имущество, с использованием которого совершается преступление, - это орудия, оборудование или иные средства совершения преступления, принадлежащие обвиняемому.

Согласно [ч. 3 ст. 104.1](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B62E608Y405O) УК РФ, в случаях, когда имущество, указанное в [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B62E709Y405O), [2 ст. 104.1](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B62E60BY40CO) УК РФ и подлежащее конфискации, было передано осужденным другому лицу (организации), оно подлежит конфискации, если лицо, принявшее имущество, знало или должно было знать, что оно получено в результате преступных действий.

Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE277EA1D8A9132BB3A8E14E79AY40AO) от 10 июля 2012 г. N 107-ФЗ <1> изменил не только название и редакцию [ст. 104.2](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3A61YE07O) УК РФ. [Часть 1](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3A61YE00O) указанной нормы, как и ранее, обязывает суд принять решение о конфискации денежной суммы взамен определенного предмета, входящего в имущество, подлежащее конфискации, если конфискация этого предмета невозможна вследствие, например, его использования, продажи, утраты, порчи, разрушения или по иной причине. Перечень причин невозможности конфискации является открытым, и, следовательно, причина отсутствия предмета изъятия может быть любой. Процедура определения стоимости предмета конфискации является стандартной (рыночная цена, результат экспертизы и т.д.). Конфискация у виновного денежной суммы не исключается и взамен предмета, переданного им другому лицу, если последнее признано добросовестным приобретателем.

--------------------------------

<1> Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE277EA1D8A9132BB3A8E14E79AY40AO) от 10 июля 2012 г. N 107-ФЗ "О внесении изменения в статью 104.2 Уголовного кодекса Российской Федерации" // СЗ РФ. 2012. N 29. Ст. 3987.

А вот новелла законодательства, [ч. 2 ст. 104.2](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3A61YE01O) УК РФ, регулирует вопросы порядка конфискации определенных предметов в случае невозможности их изъятия как таковых. Так, в случае отсутствия либо недостаточности денежных средств, подлежащих конфискации взамен предмета, входящего в имущество, указанное в [ст. 104.1](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B62E60BY406O) УК РФ, суд выносит решение о конфискации иного имущества, стоимость которого соответствует стоимости предмета, подлежащего конфискации, либо сопоставима со стоимостью этого предмета, за исключением имущества, на которое в соответствии с гражданским процессуальным законодательством Российской Федерации не может быть обращено взыскание <1>. Иными словами, если у осужденного нет ни предмета, подлежащего конфискации, ни его денежного эквивалента, то конфискация обращается на другое принадлежащее ему имущество.

--------------------------------

<1> См.: Имущество, на которое не может быть обращено взыскание по исполнительным документам. [Статья 446](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1B819132BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B63E50BY404O) Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации от 14 ноября 2002 г. N 138-ФЗ (ред. от 07.05.2013) // СЗ РФ. 2002. N 46. Ст. 4532.

[Статья 104.3](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B62E608Y406O) УК РФ, устанавливает правило приоритетного возмещения ущерба, причиненного законному владельцу, перед конфискацией имущества.

Так, согласно [ч. 1](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B62E709Y406O) указанной нормы, при решении вопроса о конфискации имущества в соответствии со [ст. ст. 104.1](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B62E60BY406O) и [104.2](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3A61YE07O) УК РФ в первую очередь должен быть решен вопрос о возмещении ущерба, причиненного законному владельцу.

При отсутствии у виновного иного имущества, на которое может быть обращено взыскание, кроме указанного в [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B62E709Y405O) и [2 ст. 104.1](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B62E60BY40CO) УК РФ, из его стоимости возмещается вред, причиненный законному владельцу, а оставшаяся часть обращается в доход государства [(ч. 2)](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B62E709Y401O).

Глава 22. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ЖИЗНИ И ЗДОРОВЬЯ

§ 1. Общая характеристика преступлений против жизни

и здоровья

Конституция РФ в [ст. 2](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE17CEF1C82C665B96BDB1AE2921A2AF67421EF4D3B63YE04O) провозглашает, что человек, его права и свободы являются высшей ценностью. В соответствии с этим конституционным принципом права и свободы человека стоят на первом месте среди всех охраняемых уголовным законом благ. Особое место среди прав и свобод человека занимает право на жизнь ([ст. 20](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE17CEF1C82C665B96BDB1AE2921A2AF67421EF4D3B69YE01O) Конституции РФ) и право на здоровье ([ст. 41](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE17CEF1C82C665B96BDB1AE2921A2AF67421EF4D3A64YE0DO) Конституции РФ).

[Глава 16](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E109Y406O), открывающая Особенную часть УК РФ и помещенная в [разд. VII](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E109Y407O) о преступлениях против личности, предусматривает ответственность за посягательства на наиболее значимые блага. Именно жизнь и здоровье являются видовым объектом преступлений, объединенных в рассматриваемую [главу](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E109Y406O).

Жизнь представляет собой биологическое существование человека.

Здоровье - это необходимое условие жизнедеятельности организма, при котором все его органы и системы функционируют нормально. В соответствии с Уставом Всемирной организации здравоохранения от 22 июня 1946 г. здоровье представляет собой состояние полного физического, психического и социального благополучия, а не только отсутствие болезней или физических дефектов. Основы законодательства Российской Федерации об охране здоровья граждан провозглашают здоровье граждан неотъемлемым условием жизнедеятельности общества.

Уголовно наказуемым является причинение вреда жизни или здоровью другого человека. При этом согласие потерпевшего на причинение ему вреда не является обстоятельством, исключающим преступность такого деяния, либо обстоятельством, освобождающим от уголовной ответственности. Исключение в этом отношении составляет согласие лица на изъятие у него в целях трансплантации (донорство) органов и тканей, что требует соответствующего медицинского заключения и соблюдения процедуры получения такого согласия. Нельзя также признать противоправным причинение вреда здоровью в результате спортивных соревнований, если при этом были соблюдены правила проведения таких состязаний.

Ненаказуемо также и причинение вреда собственной жизни или здоровью, исключая случаи, когда членовредительство осуществляется с противоправной целью, например как способ уклонения от исполнения обязанностей по военной службе ([ст. 339](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B63E503Y405O) УК РФ).

Понятие вреда здоровью содержится в [п. 2](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE276E9108A9732BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E40BY406O) Правил определения степени тяжести вреда, причиненного здоровью человека, от 17 августа 2007 г. и определяется как нарушение анатомической целостности и физиологической функции органов и тканей человека в результате воздействия физических, химических, биологических и психических факторов внешней среды.

Вред здоровью подразделяется на тяжкий, средней тяжести и легкий. Степень тяжести вреда здоровью определяется на основании указанных [Правил](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE276E9108A9732BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E40BY404O) путем производства судебно-медицинской экспертизы либо судебно-медицинского освидетельствования.

С объективной стороны преступления против жизни и здоровья в основном могут совершаться только путем действия, например побои ([ст. 116](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E20BY400O) УК РФ), истязание ([ст. 117](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E20BY40DO) УК РФ). Объективная сторона ряда преступлений может быть выполнена как путем действия, так и путем бездействия (убийство - [ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E109Y401O) УК РФ, причинение тяжкого вреда здоровью - [ст. 111](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10DY406O) УК РФ и некоторые другие). Отдельные преступления против жизни и здоровья совершаются только путем бездействия, например неоказание помощи больному ([ст. 124](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E20CY40CO) УК РФ), оставление в опасности ([ст. 125](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E20DY401O) УК РФ).

Большинство составов преступлений сконструированы как материальные, т.е. такие составы, которые будут окончены только при наступлении общественно опасных последствий (например, причинение легкого вреда здоровью, средней тяжести или тяжкого - [ст. ст. 115](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E20BY407O), [112](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E103Y407O), [111](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10DY406O) УК РФ).

Обязательным признаком материальных составов является наличие причинной связи между деянием и наступившими последствиями в виде причинения вреда здоровью. При этом следует учитывать, что вред здоровью потерпевшего должен быть следствием деяния, а не возникнуть в связи с имеющимися у потерпевшего заболеванием либо патологией, о которых виновный осведомлен не был. Не состоит в причинной связи с деянием и вред, причиненный потерпевшему не в результате действий виновного, а исключительно вследствие врачебной ошибки при последующем оказании медицинской помощи.

В составах преступлений, предусмотренных [п. п. "б"](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B62E703Y403O), ["в" ч. 2 ст. 111](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10DY40CO) УК РФ и [п. "д" ч. 2 ст. 117](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E208Y403O) УК РФ, обязательным признаком состава является и способ совершения преступления.

Отдельные составы преступлений относятся к числу формальных. Эти составы будут являться оконченными с момента совершения действий, независимо от наступления общественно опасных последствий. Так, состав преступления, предусмотренного [ст. 116](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E20BY400O) УК РФ, является оконченным с момента совершения действий, описанных в диспозиции [статьи](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E20BY400O). Некоторые формальные составы преступлений относятся к так называемым составам опасности. Эти преступления будут окончены с момента поставления в опасность причинения вреда охраняемому объекту. Таким составом, в частности, является состав заведомого поставления в опасность заражения ВИЧ-инфекцией ([ч. 1 ст. 122](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E20FY401O) УК РФ).

С субъективной стороны преступления против жизни и здоровья в основном относятся к умышленным преступлениям (убийство, умышленное причинение тяжкого вреда здоровью и т.д.). Некоторые составы преступлений характеризуются неосторожной формой вины (неоказание помощи больному - [ст. 124](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E20CY40CO) УК РФ, причинение смерти по неосторожности - [ст. 109](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10CY400O) УК РФ и др.). Отдельные составы преступлений характеризуются двумя формами вины, например умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшего ([ч. 4 ст. 111](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E103Y405O) УК РФ). В ряде составов обязательным признаком субъективной стороны является специальный мотив ([п. п. "д"](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E102Y404O), ["е" ч. 2 ст. 111](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B62E602Y405O), [п. "з" ч. 2 ст. 117](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B62E603Y405O) УК РФ) и цель ([п. "ж" ч. 2 ст. 111](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E208Y40DO) УК РФ).

Субъект преступлений против жизни и здоровья, как правило, общий. Только в отдельных случаях законодатель указывает на необходимость специального субъекта. Так, субъектом неоказания помощи больному может быть только лицо, обязанное оказывать помощь в соответствии с законом или со специальным правилом ([ст. 124](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E20DY405O) УК РФ). Субъектом убийства матерью новорожденного ребенка ([ст. 106](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10FY406O) УК РФ) может быть только биологическая мать ребенка. В составах, предусмотренных [ч. 2 ст. 118](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E209Y401O) и [ч. 4 ст. 122](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E20CY405O) УК РФ, также субъект специальный - лицо, наделенное служебными обязанностями.

В зависимости от особенностей непосредственного объекта, преступления данной главы классифицируются: 1) на преступления против жизни ([ст. ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E109Y401O) - [110](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10DY405O) УК РФ); 2) преступления против здоровья ([ст. ст. 111](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10DY406O) - [118](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B63E00CY401O), [121](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E20EY40DO), [122](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E20FY406O) УК РФ); 3) преступления, ставящие в опасность жизнь и здоровье ([ст. ст. 119](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E20EY405O), [120](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E20EY406O), [123](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3F66YE00O) - [125](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E20DY401O) УК РФ).

§ 2. Преступления против жизни

Убийство ([ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E109Y401O) УК РФ)

Понятие убийства определено в диспозиции [ч. 1 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E109Y400O) УК РФ как "умышленное причинение смерти другому человеку". В отличие от [УК](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE571EE1A82C665B96BDB1AE2921A2AF67421EF4D3E66YE02O) РСФСР 1960 г. убийством признается лишь умышленное деяние, а причинение смерти по неосторожности выделяется в отдельный состав.

**Объектом** убийства является жизнь человека. В отечественной теории уголовного права до настоящего времени ведутся теоретические дискуссии относительно понимания жизни как объекта уголовно-правовой охраны. В их основе лежит различный подход авторов к определению объекта преступления.

Длительное время жизнь в качестве объекта уголовно-правовой охраны рассматривалась как совокупность общественных отношений <1>. Такие теоретические воззрения основываются на марксистской теории, которая определяла сущность человека как "совокупность всех общественных отношений" <2>. Аргументированная критика данного подхода высказана А.В. Наумовым, который указывает, что "такое понимание жизни как объекта убийства явно принижает абсолютную ценность человека как биологического существа, жизни вообще как биологического явления" <3>. Эта позиция представляется наиболее верной, и жизнью человека как объекта уголовно-правовой охраны является именно биологическое существование человека.

--------------------------------

<1> Подобная точка зрения высказана и в современных изданиях по уголовному праву. См.: Уголовное право. Особенная часть / Под ред. Н.А. Беляева, Д.Л. Водяникова, В.В. Орехова. СПб., 1995. Ч. 1. С. 86.

<2> См.: Маркс К., Энгельс Ф. Соч. Т. 3. С. 3.

<3> Наумов А.В. Российское уголовное право: Курс лекций. М., 2004. Т. 2. Особенная часть. С. 41. Следует обратить внимание и на компромиссный подход к определению объекта преступлений против жизни. "Жизнь в качестве объекта преступления понимается, с одной стороны, как естественный физиологический процесс, а с другой - как обеспеченная законом возможность существования личности в обществе. Благодаря второй стороне жизнь логически подчинена родовому объекту (личность) и общему объекту преступлений (общественные отношения или общественный интерес)" (Курс уголовного права / Под ред. Г.Н. Борзенкова, В.С. Комиссарова. М., 2002. Т. 3. Особенная часть. С. 123).

Существенное практическое значение для уголовно-правовой оценки деяния как преступления против жизни имеет определение границ жизни, т.е. момента ее начала и окончания. Нормативное определение момента начала жизни содержится в [ч. 1 ст. 53](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273E91F819232BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10EY404O) Федерального закона от 21 ноября 2011 г. N 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" <1> и определяется моментом отделения плода от организма матери посредством родов. Медицинские критерии живорождения определены в [Приказе](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE271EB198B9832BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E40BY40CO) Минздравсоцразвития России от 27.12.2011 N 1687н "О медицинских критериях рождения, форме документа о рождении и порядке его выдачи" <2>.

--------------------------------

<1> РГ. 2011. 23 нояб.

<2> РГ. 2013. 23 марта.

Медицинскими критериями рождения являются: 1) срок беременности 22 недели и более; 2) масса тела ребенка при рождении 500 грамм и более (или менее 500 грамм при многоплодных родах); 3) длина тела ребенка при рождении 25 см и более (в случае, если масса тела ребенка при рождении неизвестна); 4) срок беременности менее 22 недель или масса тела ребенка при рождении менее 500 грамм, или в случае, если масса тела при рождении неизвестна, длина тела ребенка менее 25 см, - при продолжительности жизни более 168 часов после рождения (7 суток).

Признаками живорождения являются: дыхание, сердцебиение, пульсация пуповины или произвольные движения мускулатуры независимо от того, перерезана пуповина и отделилась ли плацента.

Таким образом, момент начала жизни определяется как полное отделение плода от организма матери (кроме пуповины) при наличии одного из дополнительных условий: дыхания, сердцебиения, пульсации пуповины либо произвольного движения мускулатуры.

Момент окончания жизни, т.е. момент смерти, нормативно определен в [ст. 9](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE476E11D889B6FB132D718E59D453DF13D2DEE4D3B61E7Y00DO) Закона РФ от 22 декабря 1992 г. N 4180-1 "О трансплантации органов и (или) тканей человека" и связывается с необратимой гибелью всего головного мозга (смерть мозга) <1>.

--------------------------------

<1> ВСНД РФ и ВС РФ. 1993. N 2. Ст. 62.

С **объективной стороны** состав убийства сконструирован как материальный состав. Обязательными признаками объективной стороны преступления наряду с деянием являются последствие (смерть человека) и причинная связь между деянием и смертью. Иные признаки объективной стороны выступают в качестве факультативных и имеют значение лишь при квалификации отдельных составов убийства (например, убийства, совершенного общеопасным способом).

Подавляющее большинство убийств совершается путем действия, т.е. активного поведения (причинение смертельного ранения, отравление, удушение и т.п.). Вместе с тем совершение убийства возможно и путем бездействия (хотя такие случаи в судебной практике крайне редки). Хрестоматийным примером убийства в форме бездействия является отказ матери в предоставлении пищи малолетнему ребенку с целью причинения ему смерти.

**Субъективная сторона** характеризуется виной в форме умысла. В основном убийства совершаются с прямым умыслом, что предполагает осознание виновным не только возможности, но и неизбежности смерти потерпевшего, а также желания ее наступления. При косвенном умысле виновный сознательно допускает наступление смерти либо безразлично относится к последствиям своих действий.

Ошибка в личности потерпевшего (за исключением случаев, когда потерпевший является обязательным признаком состава) не влияет на квалификацию содеянного.

Определенную практическую сложность представляет собой отграничение убийства от умышленного причинения тяжкого вреда здоровью, повлекшего по неосторожности смерть потерпевшего ([ч. 4 ст. 111](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E103Y405O) УК РФ). С позиции теории данные составы следует отграничивать по структуре непосредственного объекта и содержанию субъективной стороны. Состав убийства имеет простую конструкцию: один непосредственный объект - жизнь, одна форма вины - умысел. Преступление, предусмотренное [ч. 4 ст. 111](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E103Y405O) УК РФ, имеет сложный состав, который характеризуется двухобъектностью (основной непосредственный объект - здоровье, дополнительный - жизнь), а также двумя формами вины (умысел по отношению к основным последствиям в виде тяжкого вреда здоровью и неосторожность по отношению к дополнительному последствию в виде смерти). Как указал Пленум Верховного Суда РФ в [постановлении](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FEA70ED1D8D9B6FB132D718E59D453DF13D2DEE4D3B61E4Y003O) от 27 января 1999 г. N 1 "О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)" <1>, при решении вопроса о направленности умысла виновного следует учитывать, в частности, способ и орудие преступления, количество, характер и локализацию телесных повреждений (например, ранение жизненно важных органов человека), а также предшествующее преступлению и последующее поведение виновного и потерпевшего, их взаимоотношения.

--------------------------------

<1> БВС РФ. 1999. N 3. С. 3 - 6.

По степени общественной опасности все убийства подразделяются на: 1) основной (простой) состав убийства; 2) убийство при отягчающих обстоятельствах (квалифицированное убийство); 3) убийство со смягчающими обстоятельствами (привилегированное убийство).

**Субъектом** убийства, как правило, является вменяемое лицо, достигшее возраста 14 лет. В отдельных случаях субъект убийства специальный ([ст. 106](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10FY407O) УК РФ).

Убийство без отягчающих и смягчающих обстоятельств

([ч. 1 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E109Y400O) УК РФ)

Основной (простой) состав убийства образует умышленное причинение смерти при отсутствии отягчающих (предусмотренных [ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E109Y402O) УК РФ) и смягчающих обстоятельств ([ст. ст. 106](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10FY407O) - [108](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10CY405O) УК РФ). Наиболее типичными примерами таких убийств являются убийства на бытовой почве, из мести, ревности, в драке и т.п. Убийство в драке (ссоре) в подавляющем большинстве случаев характеризуется неконкретизированным (неопределенным) умыслом, за исключением случаев, когда ссора провоцируется виновным с целью последующего убийства (что предполагает ответственность по [п. "и" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10EY403O) УК РФ). Как правило, виновный в подобных случаях, нанося удары потерпевшему, допускает возможность причинения любого физического вреда, в том числе и наступление смерти. Убийство из ревности (в отличие от [УК](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5ECA04F265596FE076EF1D82C665B96BDB1AE2921A2AF67421EF4D3E62YE04O) РСФСР 1926 г., который признавал данное обстоятельство отягчающим) не образует квалифицированного состава и имеет место, когда виновный, сомневаясь либо будучи осведомленным о неверности любимого человека, совершает его убийство либо причиняет смерть действительному или мнимому сопернику. Такое убийство, равно как и убийство из мести, как правило, совершается с определенным (зачастую заранее обдуманным) умыслом. Специфика таких убийств состоит в особом характере взаимоотношений виновного и потерпевшего, которые характеризуются личной неприязнью.

Основной состав образуют также и случаи убийства из сострадания к безнадежно больному человеку либо совершенные по просьбе потерпевшего. Согласие потерпевшего на причинение ему смерти не является обстоятельством, исключающим преступность деяния либо освобождающим от уголовной ответственности <1>. [Статья 45](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273E91F819232BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E00DY40DO) Федерального закона от 21 ноября 2011 г. N 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" содержит прямой запрет эвтаназии (от греч. **eu** - "благой", "хороший" и **thanatos** - "смерть"), т.е. ускорение по просьбе пациента его смерти какими-либо действиями (бездействием) или средствами, в том числе прекращение искусственных мероприятий по поддержанию жизни пациента. Причинение смерти по просьбе потерпевшего, например по мотиву сострадания, может быть признано лишь обстоятельством, смягчающим наказание ([п. "д" ч. 1 ст. 61](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E60DY400O) УК РФ), и не влияет на квалификацию содеянного по [ч. 1 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E109Y400O) УК РФ.

--------------------------------

<1> Примером такого убийства могут служить события, ставшие предметом судебного разбирательства в Камчатском областном суде во второй половине XX в. В одном из отдаленных селений Камчатки за полярным кругом, где проживали представители коренных народностей, бытовала негласная традиция, в силу которой в суровых климатических условиях при наступлении голода старший сын обязан был убить родителей для последующего их употребления в пищу. Совершивший такое убийство (несмотря на согласие потерпевших) был обоснованно осужден за это.

Убийство при отягчающих обстоятельствах

([ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E109Y402O) УК РФ)

В [ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E109Y402O) УК РФ приводится исчерпывающий перечень квалифицирующих убийство обстоятельств.

Убийство двух и более лиц

([п. "а" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E109Y40DO) УК РФ)

В соответствии с [п. 5](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FEA70ED1D8D9B6FB132D718E59D453DF13D2DEE4D3B61E2Y00AO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 января 1999 г. N 1 по [п. "а" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E109Y40DO) УК РФ следует квалифицировать убийство двух или более лиц, если действия виновного охватывались единым умыслом и были совершены, как правило, одновременно. Эта позиция Верховного Суда в полной мере реализовывалась на практике до 2003 г.

В настоящее время в связи с исключением из [УК](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79AY40AO) РФ института неоднократности несколько изменился подход теории и практики к уголовно-правовой оценке деяний лица, совершившего убийство двух и более лиц. И в теории, и на практике все более явственно проявляется позиция, согласно которой независимо от того, охватывалось ли убийство нескольких лиц единым умыслом, или убийство каждого потерпевшего стало результатом реализации различных преступных намерений, действия виновного надлежит квалифицировать по [п. "а" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E109Y40DO) УК РФ. При этом не имеет значения, совершены ли убийства одномоментно либо разновременно, как и не влияет на квалификацию момент формирования умысла на совершение второго и последующих преступлений, а также различие их мотивов.

Согласно рассматриваемой позиции для квалификации убийства двух или более лиц достаточно одного формального момента: как минимум два совершенных лицом убийства должны сохранять свое уголовно-правовое значение (например, не истекли сроки давности по предыдущим убийствам, лицо признано вменяемым в отношении как минимум двух убийств и т.д.). При этом подходе исключается и квалификация нескольких убийств, ни за одно из которых лицо не было осуждено, как совокупности преступлений, поскольку [ч. 1 ст. 17](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B62E50CY404O) УК РФ не признает совокупностью случаи, когда совершение двух и более преступлений предусмотрено статьей [Особенной части](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E109Y404O) УК РФ в качестве квалифицирующего признака.

Указанная позиция также отражена в указанном выше [Постановлении](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FEA70ED1D8D9B6FB132D718E59D453DF13D2DEE4D3B61E2Y00AO) Пленума Верховного Суда РФ, в соответствии с которой "убийство двух или более лиц, совершенное одновременно или в разное время, не образует совокупности преступлений и подлежит квалификации по [пункту "а" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E109Y40DO) УК РФ, а при наличии к тому оснований также и по другим пунктам [части 2 данной статьи](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E109Y402O), при условии, что ни за одно из этих убийств виновный ранее не был осужден".

В тех случаях, когда имело место убийство одного человека и покушение на убийство другого, деяние не может рассматриваться как оконченное преступление - убийство двух или более лиц. В таких случаях, независимо от последовательности преступных действий, содеянное, согласно позиции Пленума Верховного Суда РФ, следует квалифицировать по [ч. 1](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E109Y400O) или [ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E109Y402O) и по [ч. 3 ст. 30](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E508Y405O) и [п. "а" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E109Y40DO) УК РФ как оконченное убийство без отягчающих обстоятельств и покушение на убийство при отягчающих обстоятельствах (двух или более лиц).

Убийство лица или его близких в связи с осуществлением

данным лицом служебной деятельности или выполнением

общественного долга ([п. "б" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E109Y40CO) УК РФ)

Как убийство лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга подлежат квалификации действия виновного, совершенные с целью воспрепятствования указанной деятельности или по мотивам мести за нее. Под осуществлением служебной деятельности следует понимать действия лица, входящие в круг его обязанностей, вытекающих из трудового договора (контракта) с государственными, муниципальными, частными и иными зарегистрированными в установленном порядке предприятиями и организациями независимо от формы собственности, с предпринимателями, деятельность которых не противоречит действующему законодательству, а под выполнением общественного долга - осуществление гражданином как специально возложенных на него обязанностей в интересах общества или законных интересов отдельных лиц, так и совершение других общественно полезных действий (например, пресечение правонарушений, сообщение органам власти о совершенном или готовящемся преступлении либо о местонахождении лица, разыскиваемого в связи с совершением им правонарушений, дача свидетелем или потерпевшим показаний, изобличающих лицо в совершении преступления, и др.).

Указанные выше цель и мотив совершения убийства являются обязательными для наличия рассматриваемого квалифицирующего признака. При этом для квалификации не имеет значения разрыв во времени между осуществлением потерпевшим служебной деятельности или выполнением общественного долга и совершением убийства.

Обязательным признаком данного квалифицированного состава преступления является и то, что посягательство на жизнь потерпевшего осуществляется в связи с его правомерной деятельностью или поступком. В случае, когда действия виновного являются реакцией на противоправное поведение потерпевшего, например явно превышающего свои служебные полномочия либо злоупотребляющего ими, а также местью за неисполнение потерпевшим своих служебных обязанностей, квалификация по [п. "б" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E109Y40CO) УК РФ исключается.

К близким потерпевшему лицам, наряду с близкими родственниками, могут относиться иные лица, состоящие с ним в родстве, свойстве (родственники супруга), а также лица, жизнь, здоровье и благополучие которых заведомо для виновного дороги потерпевшему в силу сложившихся личных отношений.

Убийство малолетнего или иного лица, заведомо для виновного

находящегося в беспомощном состоянии, а равно сопряженное

с похищением человека ([п. "в" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B62E703Y400O) УК РФ)

Малолетним признается лицо, не достигшее к моменту совершения в отношении его преступления возраста 14 лет. Обязательным условием вменения виновному данного признака является субъективная составляющая - лицо должно осознавать, что причиняет смерть малолетнему. При этом источник осведомленности виновного о возрасте жертвы значения не имеет. Об этом виновному может быть известно в силу знакомства с потерпевшим, из документов, со слов третьих лиц и т.п.

Как убийство лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии, надлежит квалифицировать умышленное причинение смерти потерпевшему, не способному в силу физического или психического состояния защитить себя, оказать активное сопротивление виновному, когда последний, совершая убийство, сознает это обстоятельство. В этой связи в названном выше [Постановлении](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FEA70ED1D8D9B6FB132D718E59D453DF13D2DEE4D3B61E5Y00CO) Пленум Верховного Суда РФ пояснил, что к лицам, находящимся в беспомощном состоянии, могут быть отнесены, в частности, тяжелобольные и престарелые, малолетние дети, лица, страдающие психическими расстройствами, лишающими их способности правильно воспринимать происходящее.

Такой подход к толкованию беспомощного состояния применительно к составу убийства существенно изменил судебную практику.

С момента введения в действие [УК](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79AY40AO) РФ 1996 г., выделившего данный признак из квалифицированного состава убийства, совершенного с особой жестокостью, судебные инстанции последовательно и небезосновательно признавали беспомощным состоянием сон и сильную степень алкогольного опьянения, лишавшую потерпевшего возможности оказать сопротивление виновному. Последовавшие за принятием [Постановления](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FEA70ED1D8D9B6FB132D718E59D453DF13D2DEE4D3B61E5Y00CO) Пленума Верховного Суда РФ 1999 г. судебные решения Президиума Верховного Суда РФ и Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ существенно сузили понятие беспомощного состояния применительно к убийству, что представляется не совсем бесспорным в контексте толкования данного понятия применительно к иным уголовно-правовым нормам <1>.

--------------------------------

<1> Несколько иное понимание беспомощного состояния дано Пленумом Верховного Суда РФ в [Постановлении](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE270EF1E8F9032BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E40AY40DO) от 15 июня 2004 г. N 11 "О судебной практике по делам о преступлениях, предусмотренных статьями 131 и 132 УК РФ". В нем указано, что "при оценке обстоятельств изнасилования, а также совершения насильственных действий сексуального характера в отношении потерпевшего лица, которое находилось в состоянии опьянения, суды должны исходить из того, что беспомощным состоянием в этих случаях может быть признана лишь такая степень опьянения, вызванного употреблением алкоголя, наркотических средств или других одурманивающих веществ, которая лишала это лицо, например потерпевшую женщину, возможности оказать сопротивление насильнику" // БВС РФ. 2004. N 8.

Оценивая действия виновного как убийство, сопряженное с похищением человека, следует иметь в виду, что таковым признается не только умышленное причинение смерти самому похищенному, но и убийство других лиц, совершенное виновным в связи с похищением человека. Содеянное в таких случаях должно квалифицироваться по совокупности с преступлениями, предусмотренными [ст. 126](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E20DY40DO) УК РФ. Вместе с тем в случаях, когда похищение человека совершается с целью облегчения его последующего убийства, вменение [ст. 126](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E20DY40DO) УК РФ является необоснованным, поскольку в данной ситуации умысел виновных направлен не на насильственное удержание похищенного, а на лишение его жизни <1>.

--------------------------------

<1> См.: [Обзор](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5ECE05E565596FE276E910889B6FB132D718E59D453DF13D2DEE4D3B61E5Y009O) судебной практики Верховного Суда РФ за II квартал 2000 г. // БВС РФ. 2001. N 1.

Убийство женщины, заведомо для виновного находящейся

в состоянии беременности ([п. "г" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10EY404O) УК РФ)

Повышенная общественная опасность такого убийства определяется тем, что в таких случаях уничтожается не только существующая, но и будущая жизнь.

Обязательным условием квалификации действий виновного по [п. "г" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10EY404O) УК РФ является его осведомленность о беременности потерпевшей. На это указывает использование законодателем признака заведомости. Источники осведомленности виновного о беременности женщины могут быть различны. Это и визуальные признаки беременности, и документальное подтверждение указанного состояния, и сообщение об этом самой потерпевшей либо третьих лиц, и т.д. Характер источника осведомленности, равно как и продолжительность беременности, не влияют на уголовно-правовую оценку деяния. Вместе с тем лицо, достоверно не знавшее о беременности потерпевшей, не может нести ответственность по [п. "г" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10EY404O) УК РФ.

Наиболее дискуссионным в теории уголовного права является вопрос о квалификации действий виновного в случае ошибочного представления о беременности потерпевшей. Характерно, что Пленум Верховного Суда РФ оставил данный квалифицирующий признак без внимания. В научной же литературе высказаны различные взгляды по данному вопросу. Одни авторы придерживаются позиции, согласно которой деяние виновного в таких случаях необходимо квалифицировать как оконченное преступление, исходя из реального причинения смерти женщине, находящейся в состоянии беременности <1>. Другие ученые считают более правильной квалификацию действий виновного по совокупности преступлений ([ч. 1 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E109Y400O) УК РФ и [ч. 3 ст. 30](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E508Y405O), [п. "г" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10EY404O) УК РФ) <2>. Третьи полагают, что заблуждение лица относительно факта беременности следует толковать в пользу виновного, в связи с чем наиболее верной будет квалификация по [ч. 1 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E109Y400O) УК РФ <3>.

--------------------------------

<1> См.: Бородин С.В. Преступления против жизни. СПб., 2003. С. 136.

<2> См.: Уголовное право России: Учеб. для вузов: В 2 т. / Под ред. А.Н. Игнатова и Ю.А. Красикова. М., 1998. Т. 2. Особенная часть. С. 28.

<3> См.: Андреева Л.А. Квалификация умышленных убийств, совершенных при отягчающих обстоятельствах. Л., 1989. С. 15.

На наш взгляд, при решении данного вопроса необходимо руководствоваться общим правилом квалификации преступлений при фактической ошибке в квалифицирующих обстоятельствах. При таком подходе ошибка лица в наличии квалифицирующих преступных обстоятельств должна рассматриваться как покушение на совершение квалифицированного преступления.

Убийство, совершенное с особой жестокостью

([п. "д" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10EY407O) УК РФ)

Содержание данного квалифицирующего признака формируется из объективной и субъективной составляющих. Объективные признаки характеризуются способом либо обстановкой совершенного убийства. Субъективный предполагает умысел виновного на причинение особых нравственных или физических страданий потерпевшему либо третьим лицам.

Условно признаки, характеризующие особую жестокость убийства, можно разделить на следующие группы:

а) перед лишением жизни или в процессе совершения убийства к потерпевшему применялись пытки, истязания или совершалось глумление. При этом следует иметь в виду, что если пытки применялись с целью получения от потерпевшего каких-либо сведений, то причинение смерти в данной ситуации возможно и с косвенным умыслом;

б) убийство совершено способом, который заведомо для виновного связан с причинением потерпевшему особых страданий: нанесение большого количества прижизненных ранений, использование мучительно действующего яда, кислоты или других агрессивных веществ; причинение смерти путем применения огня, электротока бытового напряжения; закапывание заживо; замедленное утопление или удушение; причинение смерти путем лишения пищи или воды и т.п.

Вместе с тем факт множественности ранений сам по себе не является самостоятельным и достаточным признаком особой жестокости. Данное обстоятельство следует оценивать через призму субъективной стороны. Необходимо, чтобы при нанесении таких повреждений виновный преследовал цель причинения потерпевшему особых мучений либо страданий;

в) убийство совершено в присутствии близких потерпевшему лиц, если виновный сознавал, что своими действиями причиняет присутствующим либо жертве особые душевные страдания;

г) в целях продления мучений жертвы виновный, причинив опасное для жизни ранение, препятствует оказанию помощи умирающему.

От убийства, совершенного с особой жестокостью, следует отличать случаи глумления над трупом, что требует самостоятельной квалификации по [ст. 244](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B60E20BY402O) УК РФ как надругательство над телами умерших, а также случаи расчленения либо уничтожения трупа с целью сокрытия преступления. Убийство считается оконченным преступлением с момента наступления смерти, соответственно, любые действия в отношении тела убитого находятся вне рамок состава убийства и при наличии к тому оснований требуют дополнительной самостоятельной квалификации по иным статьям [Особенной части](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E109Y404O) УК РФ.

Убийство, совершенное общеопасным способом

([п. "е" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10EY406O) УК РФ)

Под общеопасным способом понимается такой способ убийства, который заведомо для виновного представляет опасность для жизни не только предполагаемой жертвы, но и хотя бы еще одного человека. Традиционно к таковым способам судебная практика относит убийство, совершенное путем взрыва, поджога зданий или помещений, в которых могут находиться помимо потерпевшего и иные лица, производство выстрелов в местах скопления людей, отравление воды или пищи, которыми пользуются другие лица, использование в целях убийства радиоактивных веществ и т.п.

Однако общеопасность способа следует понимать не абстрактно, а с учетом обстановки совершаемого преступления. Так, убийство путем взрыва, совершенного в безлюдном месте, не дает оснований для квалификации содеянного по [п. "е" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10EY406O) УК РФ.

В случаях, когда в результате убийства наряду с предполагаемым потерпевшим смерть причинена и иным лицам, содеянное требует дополнительного вменения [п. "а" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E109Y40DO) УК РФ. В случаях причинения вреда здоровью других лиц либо повреждения или уничтожения чужого имущества требуется дополнительная квалификация по статьям [Особенной части](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E109Y404O) УК РФ, предусматривающим ответственность за преступления против здоровья, либо соответственно по [ст. 167](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B60E40BY406O) УК РФ.

Убийство, совершенное по мотиву кровной мести

([п. "е.1" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B62E60DY40DO) УК РФ)

Кровная месть - обычай, возникший в догосударственном обществе как средство защиты жизни, чести или имущества рода. Она существовала в различных вариантах: у одних народов считалось достаточным убить одного из представителей рода обидчика, у других кровная месть должна была продолжаться до тех пор, пока число жертв с обеих сторон не сравняется, и т.д. На ранних этапах развития государственности кровная месть была несколько ограничена: суживался круг мстителей и ответчиков, принимались во внимание степень ущерба, пол, возраст, общественное положение объекта мести. По "Русской правде" разрешалось мстить брату за брата, сыну за отца и т.п., при отсутствии таковых назначался штраф (вира). Как правило, кровная месть запрещалась, если убийство было совершено по неосторожности или случайно. В таком виде кровная месть удерживалась во многих странах и регионах, а в некоторых из них (Албания, Сербия, Южная Италия, Корсика, Япония и др.) дожила до XX в.

На практике возникают определенные трудности в разграничении убийства из кровной мести и убийства по мотиву обычной мести как формы самосуда над обидчиком. Во-первых, необходимо, чтобы виновный принадлежал к народности или был выходцем из той местности, где существовал обычай кровной мести. Но специальные характеристики субъекта не являются определяющим и исчерпывающим основанием для разграничения данных преступлений. В случае, когда убийство совершается из кровной мести, структура мотива видится несколько сложнее. Определяющим побуждением к действию является стремление виновного выполнить обычай кровной мести, порой независимо от действительного его волеизъявления, в то время как причинение смерти является лишь средством реализации этой задачи.

Убийства по мотиву кровной мести совершаются с прямым, как правило, заранее обдуманным умыслом.

Убийство, совершенное группой лиц, группой лиц

по предварительному сговору или организованной группой

([п. "ж" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10EY401O) УК РФ)

При квалификации деяния по данному пункту [ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10EY401O) УК РФ следует учитывать определения указанных форм соучастия, содержащиеся в [ст. 35](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E50EY407O) УК РФ.

Убийство считается совершенным группой лиц (без сговора), когда в его совершении, а точнее, в выполнении объективной стороны участвовали два и более лица, которые действовали с умыслом, направленным на причинение смерти. При этом не является обязательным причинение каждым из участников группы смертельных ранений (так, по [п. "ж" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10EY401O) УК РФ подлежат квалификации действия лиц, один из которых удерживал потерпевшего, подавляя его сопротивление, а второй наносил смертельные ранения).

Тот же квалифицирующий признак будет иметь место и в случаях, когда в процессе совершения одним лицом действий, направленных на причинение смерти, с той же целью присоединяется и другое лицо.

Предварительный сговор на убийство предполагает договоренность двух и более лиц на причинение смерти. В этом случае необходимо, чтобы такая договоренность была предварительной - предшествовала совершению действий, непосредственно направленных на лишение жизни, т.е. до начала выполнения хотя бы одним из виновных объективной стороны. Форма такой договоренности при квалификации содеянного по [п. "ж" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10EY401O) УК РФ значения не имеет.

Кроме того, следует иметь в виду, что по [п. "ж" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10EY401O) УК РФ могут быть квалифицированы лишь действия соисполнителей. Действия других соучастников (организатора, пособника, подстрекателя) требуют квалификации по тому же [пункту](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10EY401O) со ссылкой на соответствующую часть [ст. 33](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E509Y405O) УК РФ.

В соответствии со [ст. 35](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E50EY407O) УК РФ организованная группа - это устойчивая группа из двух и более лиц, объединенных умыслом на совершение одного или нескольких преступлений (в нашем случае - убийств). Отличительными характеристиками данной формы соучастия является тщательное планирование преступления, подбор и подготовка орудий и средств совершения преступления, распределение ролей между участниками такой группы, постоянство членства. В силу данных обстоятельств судебная практика идет по пути вменения всем участникам такой группы [п. "ж" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10EY401O) УК РФ без ссылки на [ст. 33](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E509Y405O) УК РФ независимо от роли членов группы в совершенном преступлении. Необходимым условием при этом является наличие у всех членов группы единого умысла на совершение убийства.

Следует заметить, что [УК](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79AY40AO) РФ не выделяет в качестве самостоятельного признака совершение убийства преступным сообществом. Представляется обоснованной квалификация таких действий также по [п. "ж" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10EY401O) УК РФ, т.е. как убийства, совершенного организованной группой, поскольку именно организованная группа лежит в основе преступного сообщества. Условием ответственности организатора (руководителя) преступного сообщества в данном случае будет наличие у него умысла на совершение убийства, а другие члены сообщества несут ответственность в случаях участия в совершенном преступлении на любой стадии, включая подготовительные действия. Кроме того, убийство, совершенное участниками преступного сообщества, требует дополнительного вменения наряду с [п. "ж" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10EY401O) УК РФ и [ст. 210](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3BY608O) УК РФ.

Убийство, совершенное из корыстных побуждений

или по найму, а равно сопряженное с разбоем,

вымогательством или бандитизмом ([п. "з" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10EY400O) УК РФ)

Законодательная конструкция данного квалифицирующего признака несколько усложнена. Фактически в его структуре объединены различные случаи убийств. В данном случае условно можно выделить три самостоятельные группы, формирующие данный квалифицирующий признак.

1. Собственно корыстное убийство, т.е. убийство, совершаемое с корыстным мотивом. Судебная практика понятие корыстного мотива применительно к убийству толкует достаточно широко. Под корыстью понимается не только стремление завладеть имуществом, но и желание получить любую выгоду имущественного характера, в том числе право на имущество, а также избавление от потенциальных материальных затрат либо намерение сохранить материальные блага, с которыми виновный может расстаться на законных основаниях. Судебной практике известны случаи корыстных убийств с целью удержания либо получения ценностей, распределение которых законом не регулируется, например при дележе имущества, добытого преступным путем.

Примечательно, что смерть при совершении таких убийств может быть причинена как с прямым, так и с косвенным умыслом. Акцент в субъективном отношении виновного в данном случае делается на реализации корыстных устремлений, в то время как к смерти потерпевшего возможно и безразличное отношение. От убийств, совершенных из корыстных побуждений, следует отличать убийства по иным мотивам с последующим хищением имущества убитого. Определяющим моментом в данном случае является момент возникновения умысла на завладение имуществом либо приобретение выгоды имущественного характера. Для квалификации по [п. "з" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10EY400O) УК РФ необходимо, чтобы умысел на завладение имуществом либо намерение приобрести имущественную выгоду возникло до совершения убийства, а не после причинения смерти. Принципиальным является и то, что для квалификации содеянного по [п. "з" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10EY400O) УК РФ не имеет значения, извлек ли виновный материальную выгоду реально или нет. Общественная опасность квалифицированного убийства в данном случае определяется корыстным мотивом, а не достигнутым посредством убийства результатом.

2. Убийство из корыстных побуждений, подлежащее квалификации только по [п. "з" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10EY400O) УК РФ, следует отграничивать от убийства при разбойном нападении, вымогательстве или бандитизме. Содеянное в последнем случае требует квалификации по совокупности [п. "з" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10EY400O) УК РФ и соответственно [ст. ст. 162](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B63E208Y402O), [163](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61ED0CY40CO) или [209](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B60E70EY403O) УК РФ. Несомненно, убийства при разбое, вымогательстве либо бандитизме совершаются, как правило, из корыстных побуждений. Однако ограничиваться в таких случаях лишь квалификацией по [п. "з" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10EY400O) УК РФ было бы неверным, поскольку такой подход к уголовно-правовой оценке содеянного исключает самостоятельную оценку преступления, в процессе которого было совершено убийство. Убийство, сопряженное с разбоем, вымогательством, не требует дополнительного указания на корыстную мотивацию совершения преступления, поскольку и разбой, и вымогательство охватывают этот признак.

От рассматриваемых случаев убийства следует отличать убийства, направленные на удержание имущества, принадлежащего виновному на законном основании, например убийство убегающего вора. В этом случае мотивом убийства является не корысть, а месть. В таком случае виновный, причиняя смерть, какой-либо выгоды не извлекает и извлечь не может.

По той же причине нельзя признать наличия корыстного мотива при убийстве кредитором несостоятельного должника. Убивая должника, кредитор движим чувством мести за невозврат долга. Более того, кредитор в данном случае не только не извлекает материальной выгоды, но и лишается возможности возвратить долг, т.е. денежные средства либо имущество, на которое имеет право.

3. Убийством по найму (иначе заказным) называется убийство, оплачиваемое заказчиком, который в совершении преступления (т.е. выполнении объективной стороны) участия не принимает. В этом случае действия исполнителя всегда определяются корыстным мотивом, поскольку основным условием оплаты его услуг является совершение убийства. Лицо, оплачивающее услуги исполнителя, помимо корыстного может действовать с иным мотивом (месть, ревность, личная неприязнь, стремление к власти и др.), который значения для квалификации содеянного как убийства, совершенного по найму, не имеет. В случае если заказчик убийства в совершении убийства участия не принимал, его действия подлежат квалификации как организация или подстрекательство к убийству, совершенному по найму, т.е. также по [п. "з" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10EY400O) УК РФ, но со ссылкой на соответствующую часть [ст. 33](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E509Y405O) УК РФ.

Убийство, совершенное из хулиганских побуждений

([п. "и" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10EY403O) УК РФ)

Определяющим фактором квалификации действий виновного по [п. "и" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10EY403O) УК РФ является наличие хулиганского мотива. Пленум Верховного Суда РФ в [Постановлении](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FEA70ED1D8D9B6FB132D718E59D453DF13D2DEE4D3B61E7Y008O) от 27 января 1999 г. N 1 указал, что таковым следует считать убийство, совершенное на почве явного неуважения к обществу и общепринятым нормам морали, когда поведение виновного является открытым вызовом общественному порядку и обусловлено желанием противопоставить себя окружающим, продемонстрировать пренебрежительное к ним отношение (например, умышленное причинение смерти без видимого повода или с использованием незначительного повода как предлога для убийства). В указанном [Постановлении](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FEA70ED1D8D9B6FB132D718E5Y90DO) дается лишь общее понятие хулиганского мотива, которое для уяснения данного квалифицирующего признака требует определенного разъяснения.

Для хулиганского мотива с его ярко выраженным пренебрежением этическими нормами характерно стремление виновного противопоставить собственное "я" общепринятым правилам поведения. Виновный в таком убийстве направляет свои действия не только против конкретного лица, но и против социальных норм поведения, общественного порядка. При этом его поведение характеризуется явным вызовом обществу, пренебрежением к нему. Одним из критериев, позволяющих констатировать наличие хулиганского мотива, является безразличное отношение виновного к тому, кто становится его жертвой. Это содержание хулиганского мотива сохраняется, когда избирается крайне малозначительный повод для убийства. В связи с этим следует отметить, что хулиганский мотив не исключен и при убийстве близких виновному лиц либо его знакомых. В данном случае, несмотря на некоторое осложнение убийства личными отношениями, виновный, движимый хулиганскими побуждениями, стремится явно противопоставить себя обществу и принятым в нем правилам поведения.

Поскольку законодатель данный квалифицирующий признак определяет через указание на специальный мотив, следует иметь в виду, что обстановка совершения такого убийства не влияет на квалификацию содеянного по [п. "з" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10EY400O) УК РФ. Для наличия данного квалифицирующего признака необязательно, чтобы убийство сопровождалось нарушением общественного порядка и совершалось публично. Вместе с тем, если помимо убийства из хулиганских побуждений виновный совершил и иные действия, которые содержат самостоятельный состав хулиганства, содеянное требует дополнительной квалификации по [ст. 213](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B63EC09Y40CO) УК РФ.

Определенные практические трудности представляет отграничение данного преступления от убийства в драке. Поскольку драка представляет собой обоюдный конфликт, сопровождаемый взаимным применением сторонами физического насилия и причинением вреда, необходимо выяснить, кто явился инициатором конфликта, не был ли он спровоцирован виновным, который использовал его как повод к убийству. Напротив, противоправные либо аморальные действия потерпевшего, инициировавшего ссору, исключают квалификацию действий виновного как убийства из хулиганских побуждений.

Убийство с целью скрыть другое преступление или облегчить

его совершение, а равно сопряженное с изнасилованием

либо насильственными действиями сексуального характера

([п. "к" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10EY402O) УК РФ)

Данный квалифицирующий признак включает два самостоятельных отягчающих обстоятельства, которые являются однородными по направленности умысла и отягощают убийство сопряженностью с иным преступлением.

В данном случае убийство является средством сокрытия иного, ранее совершенного преступления. Данное обстоятельство предполагает, что правоохранительным органам не было известно о том преступлении, скрыть которое виновный намеревается посредством убийства, либо виновный убежден в этом. Соответственно, убийство лица, сообщившего в правоохранительные органы о совершенном преступлении, либо свидетеля обвинения в качестве мести за данные им правдивые показания квалификацию по [п. "к" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10EY402O) УК РФ исключают и требуют оценки с позиции [п. "б" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E109Y40CO) УК РФ как убийство лица в связи с выполнением им общественного долга.

Для квалификации по [п. "к" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10EY402O) УК РФ не имеет значения тяжесть скрываемого преступления, а также то, какое преступление намеревается скрыть виновный: собственное либо преступление, совершенное третьими лицами.

Когда виновный, совершая убийство, имеет цель облегчить совершение другого преступления, факт совершения последнего влияния на квалификацию убийства по [п. "к" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10EY402O) УК РФ не оказывает. В случаях, когда преступная деятельность, для облегчения которой совершалось убийство, была пресечена, убийство наряду с квалификацией по [п. "к" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10EY402O) УК РФ требует дополнительной оценки как приготовление либо покушение на совершение иного преступления.

Поскольку в диспозиции данной нормы имеется указание на специальную цель, такое убийство может быть совершено лишь с прямым умыслом.

Рассматриваемый квалифицирующий признак является общим случаем, конкурирующим с иными нормами об ответственности за убийство при отягчающих обстоятельствах. Так, сокрытие либо облегчение похищения человека, захвата заложника, разбоя, вымогательства либо бандитизма посредством убийства не требует квалификации по [п. "к" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10EY402O) УК РФ, а подлежит оценке с позиции соответственно [п. "в"](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B62E703Y400O) либо [п. "з" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10EY400O) УК РФ, что отвечает правилам квалификации при конкуренции общей и специальной нормы.

Под убийством, сопряженным с изнасилованием или насильственными действиями сексуального характера, следует понимать убийство в процессе совершения указанных преступлений или с целью их сокрытия, а также совершенное, например, по мотивам мести за оказанное сопротивление при совершении этих преступлений. Иной мотив совершенного убийства исключает квалификацию по [п. "к" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10EY402O) УК РФ.

Учитывая, что при наличии данного квалифицирующего обстоятельства виновный совершает два самостоятельных преступления, содеянное следует квалифицировать по [п. "к" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10EY402O) УК РФ и в зависимости от конкретных обстоятельств дела по соответствующим частям [ст. 131](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B62E703Y40DO) или [ст. 132](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B62E00BY401O) УК РФ.

Убийство по мотивам политической, идеологической, расовой,

национальной, религиозной ненависти или вражды

либо по мотивам вражды или ненависти в отношении какой-либо

социальной группы ([п. "л" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B62E60DY40CO) УК РФ)

Ненависть в психологии определяется как стойкое активное отрицательное чувство человека, направленное на явления, противоречащие его потребностям, убеждениям, ценностям <1>. Ненависть и вражду следует рассматривать как однопорядковые понятия, выражающие неприязнь к другому человеку, в данном случае основанные на принадлежности потерпевшего к иной этнической, религиозной или социальной группе либо к лицам иных идеологических или политических взглядов. В основе такого мотива лежит стремление подчеркнуть неполноценность национальности или расы потерпевшего либо осознание исключительности собственной. Для убийств на религиозной почве также характерен элемент фанатизма либо мести за вероотступничество. В ряде случаев подобные убийства совершаются с целью провокации национальных конфликтов.

--------------------------------

<1> Краткий психологический словарь. М., 1985. С. 206.

В убийствах на почве идеологической или политической вражды или ненависти выражается крайняя форма неприязни к лицам, принадлежащим к определенной политической партии, общественному движению, выражающим определенную идеологию. При этом не обязательно, чтобы сам виновный был убежденным сторонником какой-либо определенной идеологии либо членом иной партии, в связи с чем специальные характеристики субъекта не являются обязательным признаком состава. Определяющим фактором квалификации по [п. "л" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B62E60DY40CO) УК РФ в данном случае являются такая принадлежность потерпевшего и мотив убийства.

Под социальной группой понимаются относительно устойчивые совокупности людей, имеющих общие интересы, ценности и нормы поведения, складывающиеся в обществе. Например, социальные слои, профессиональные группы, этнические общности (нация, народность, племя), возрастные группы (молодежь, пенсионеры) и т.п.

Такие убийства, как правило, совершаются с прямым умыслом. Но возможно совершение данного преступления и с косвенным умыслом. Например, поджог дома лица другой национальности по рассматриваемому мотиву, когда в жилище находятся люди, а виновный, осознавая это, безразлично относится к последствиям в виде их смерти. Однако и в этом случае доминирующим мотивом действий виновного является ненависть к представителям другой национальности, расы или вероисповедания.

Убийство в целях использования органов или тканей

потерпевшего ([п. "м" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B63E00EY401O) УК РФ)

Достижения современной медицины, более 30 лет применяющей трансплантацию органов и тканей человека, создали предпосылки для формирования новых криминогенных факторов, в том числе и связанных с ранее неизвестной науке уголовного права целью убийства - использование органов или тканей человека. Порядок и условия трансплантации человеческих органов определяются [Законом](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE476E11D889B6FB132D718E59D453DF13D2DEE4D3B61E5Y00AO) РФ N 4180-1 "О трансплантации органов и (или) тканей человека" <1>. Данный нормативный акт определяет, что к органам (или тканям) человека относятся сердце, легкие, печень, почки, костный мозг и другие органы и ткани, перечень которых устанавливается Министерством здравоохранения РФ и Российской академией медицинских наук, а также части ткани, имеющие отношение к воспроизводству человека (яйцеклетка, сперма, яички и эмбрионы). Органы и ткани человека не могут быть предметом купли-продажи.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2000. N 26. Ст. 2738.

Вместе с тем следует иметь в виду, что законодатель цель такого убийства понимает несколько шире, нежели "трансплантация". Речь идет об использовании органов и тканей человека. Из этого вытекает, что конкретное предназначение органов и тканей значение для квалификации содеянного по [п. "м" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B63E00EY401O) УК РФ не имеет. Необходимо, чтобы виновный преследовал цель воспользоваться органами и тканями по своему усмотрению и для достижения этого преступного результата причинил смерть другому лицу. Помимо трансплантации виновный может воспользоваться человеческими органами в иных целях (например, для отправления сатанинских обрядов, каннибализма и т.п.).

Субъект данного преступления общий. Помимо медицинских работников, противоправно использующих органы или ткани человека для их трансплантации, ответственности по данному пункту подлежат и иные лица, свершившие убийство с целью последующего распоряжения органами жертвы.

При конструкции данного состава законодатель использует указание на специальную цель, а не на мотив. Последнее обстоятельство предполагает различие мотивов такого убийства. Наряду с извлечением наживы (корыстью) виновный может совершить данное преступление по мотиву сострадания к своему близкому, нуждающемуся в донорстве органов, в стремлении произвести медицинский эксперимент и т.д.

Завершая анализ квалифицированных составов убийства, следует отметить, что убийство, совершенное при отягчающих обстоятельствах, предусмотренных двумя и более пунктами [ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E109Y402O) УК РФ, должно квалифицироваться по всем этим пунктам.

Исключение в данном случае может составить лишь конкуренция специальных мотивов или целей. Так, при совершении одного убийства исключена квалификация действий виновного одновременно по [п. п. "б"](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E109Y40CO), ["з"](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10EY400O), ["и"](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10EY403O), ["л" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B62E60DY40CO) УК РФ либо по [п. п. "к"](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10EY402O) и ["м" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B63E00EY401O) УК РФ.

Возможна ситуация, когда одно квалифицирующее обстоятельство является разновидностью другого или его элементом. Так, убийство потерпевшего при разбое, совершенное с целью сокрытия факта разбойного нападения, требует квалификации лишь по [п. "з" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10EY400O) УК РФ без дополнительного вменения [п. "к" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10EY402O) УК РФ. Это следует из общей теории квалификации при конкуренции общей и специальной нормы.

Привилегированные составы убийства

Убийство матерью новорожденного ребенка ([ст. 106](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10FY407O) УК РФ)

Вопросы уголовно-правовой оценки убийства новорожденного с древних времен являлись объектом внимания законодателя. Так, в древнем мире право родителей на распоряжение жизнью своего ребенка считалось вполне естественным. С распространением христианства убийство новорожденного не выделялось в самостоятельный, а тем более привилегированный состав и наказывалось наравне с убийством взрослого человека. Соборное уложение 1649 г. предписывало карать мать, а также иных лиц, совершивших убийство новорожденного по ее просьбе, смертной казнью "безо всякия пощады". Тенденция к оценке данного убийства как привилегированного состава убийства наметилась лишь в XIX в. Уложение 1845 г. предусматривало специальную норму о смягчении ответственности матери за убийство ребенка, рожденного вне брака. Аналогичный подход к оценке этого деяния был сохранен в Уголовном уложении 1903 г. В настоящее время большинство государств признают данное преступление убийством при смягчающих обстоятельствах.

Ныне действующая редакция [ст. 106](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10FY407O) УК РФ фактически содержит три возможных варианта совершения матерью убийства новорожденного:

1) убийство во время или сразу же после родов;

2) убийство в условиях психотравмирующей ситуации;

3) убийство в состоянии психического расстройства, не исключающего вменяемости.

Причем в первом случае законодатель прямо не указывает на какие-либо особенности психоэмоционального состоянии женщины, выделяя его лишь в двух последних вариантах. Данное обстоятельство позволяет высказаться о том, что обстановка, а также признаки, определяющие субъективную сторону деяния в первом случае, на квалификацию содеянного по [ст. 106](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10FY407O) УК РФ не влияют. В двух же последних именно они имеют определяющее значение как криминообразующие.

Объектом данного преступления, как и любого иного состава убийства, будет жизнь человека (в данном случае новорожденного ребенка). Новорожденным в медицине признается ребенок до достижения им возраста 1 месяца <1>. Посягательство на жизнь ребенка по достижении им этого возраста подлежит оценке с позиции общей нормы об убийстве.

--------------------------------

<1> А.Н. Попов указывает, что более точным будет срок 28 дней с момента рождения. См.: Попов А.Н. Преступления против личности при смягчающих обстоятельствах. СПб., 2001. С. 35. С.В. Бородин временной промежуток, обозначенный понятием "сразу после родов", а также термин "новорожденный" определяет как признаки оценочные, подлежащие установлению в каждом конкретном случае индивидуально. См.: Бородин С.В. Преступления против жизни. М., 1999. С. 215.

Выше было приведено нормативное обоснование границ жизни человека, в том числе определен момент ее начала, совпадающий с моментом полного отделения тела ребенка (за исключением пуповины) от организма матери, который также сопровождается описанными выше признаками. Систематическое толкование [ст. 106](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10FY407O) УК РФ как специальной нормы об ответственности за убийство позволяет прийти к выводу о том, что границы жизни и в данном случае должны пониматься аналогично. Умерщвление ребенка возможно лишь при его живорождении, в иных случаях посягательство на жизнь отсутствует.

1. **Убийство во время или сразу же после родов.** Определенные проблемы в понимании объекта преступления, а также обстановки совершения такого преступления вызывает используемая законодателем формулировка "убийство во время родов". В этой связи некоторые ученые высказались о том, что убийством следует признавать и умерщвление плода в момент начала родов <1>. Однако мы полагаем, что убить можно лишь ребенка, родившегося живым, а соответственно, момент, с которого возможно посягательство на жизнь, совпадает с моментом ее начала. Все предшествующие этому противоправные посягательства на плод, не отделившийся от тела матери, следует расценивать лишь как преступления против здоровья беременной женщины. В медицине окончанием родов признается момент выхода последа (включающий плаценту, плодные оболочки и пуповину), который завершается перерезанием пуповины.

--------------------------------

<1> См.: Бородин С.В. Указ. соч. С. 175, 176; Попов А.Н. Преступления против личности при смягчающих обстоятельствах. С. 68; Шарапов Р. К вопросу о начале уголовно-правовой охраны жизни человека // Уголовное право. 1999. N 4. С. 33.

Таким образом, временной промежуток, обозначенный законодателем в [ст. 106](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10FY406O) УК РФ словосочетанием "во время родов", подлежит ограничительному толкованию. Он начинается с момента отделения тела ребенка с наличествующими признаками жизни от организма матери (за исключением пуповины) и завершается с момента окончания физиологических либо искусственных родов.

Отсутствует в теории уголовного права и единство в толковании понятия "сразу после родов". Все авторы сходятся лишь в одном - данный период не может быть удален от момента родов. Предпочтительной видится позиция, ограничивающая этот период одними сутками с момента рождения <1>. Такой подход имеет соответствующее обоснование и с позиции судебной медицины, в которой этот период определяется аналогично.

--------------------------------

КонсультантПлюс: примечание.

[Комментарий](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5ECC1AE565596FE271E912DFCC6DE067D91DEDCD0D2DBF7820ED4B3DY602O) к Уголовному кодексу Российской Федерации (под ред. Ю.И. Скуратова, В.М. Лебедева) включен в информационный банк согласно публикации - ИНФРА-М-НОРМА", 2000 (3-е издание, дополненное и измененное).

<1> См.: Наумов А.В. Российское уголовное право: Курс лекций. М., 2004. Т. 2. Особенная часть. С. 69; Красиков А.Н. Уголовно-правовая охрана прав и свобод человека в России. Саратов, 1996. С. 44, 45; Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Под ред. Ю.И. Скуратова, В.М. Лебедева. М., 1999. С. 240.

2. **Убийство новорожденного в условиях психотравмирующей ситуации.** Конструкцию состава в данном случае определяют специальные характеристики потерпевшего, обстановка и вытекающее из этого эмоциональное состояние виновной. Сам по себе родовой акт в той или иной степени сказывается на нервной системе женщины, а иногда вызывает отклонения в психофизическом состоянии, влечет за собой неадекватное восприятие матерью фактических обстоятельств и влияет на мотивацию послеродового поведения.

Обстоятельства, формирующие психотравмирующую ситуацию, могут иметь различную природу. Такая ситуация может быть обусловлена, например, тяжелым материальным положением, отказом отца в признании ребенка, страхом порицания за рождение ребенка вне брака, нежелательной беременностью и т.д. Время возникновения психотравмирующей ситуации значения для уголовно-правовой оценки содеянного не имеет. Кроме того, иногда убийство матерью новорожденного может быть совершено хладнокровно, с заранее обдуманным умыслом. Однако определяющим в данном случае является не психоэмоциональное состояние женщины, а обстановка, т.е. послеродовой период, определяемый в 1 месяц после родов.

3. **Убийство матерью новорожденного в состоянии психического расстройства, не исключающего вменяемости.** Данный вариант рассматриваемого состава убийства есть следствие развития психотравмирующей ситуации, которая влияет не только на эмоциональное состояние женщины, но и отрицательно воздействует на ее психику, вызывая ее расстройство. В рассматриваемом случае законодатель в конструкции состава использует указание на состояние психического расстройства, предусмотренного [ст. 22](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E403Y405O) УК РФ, которое не исключает вменяемости, но лишает лицо возможности в полной мере осознавать фактический характер своих действий и руководить ими. Однако различие правовых последствий общей нормы ([ст. 22](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E403Y405O) УК РФ) и специальной ([ст. 106](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10FY407O) УК РФ) состоит в том, что в первом случае рассматриваемое психическое состояние учитывается при назначении наказания, а во втором - влияет на квалификацию, являясь конститутивным признаком состава.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в виде прямого или косвенного умысла.

**Субъект** преступления, предусмотренного [ст. 106](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10FY407O) УК РФ, специальный - биологическая мать, достигшая на момент совершения преступления возраста 16 лет. Лица, совершившее указанное преступление до достижения ими указанного возраста, субъектами данного преступления быть признаны не могут и уголовной ответственности за убийство в данном случае не подлежат.

Убийство, совершенное в состоянии аффекта

([ст. 107](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10FY400O) УК РФ)

**Объектом** убийства, совершенного в состоянии аффекта, является жизнь человека.

Специфика данного преступления состоит в особом эмоциональном состоянии виновного, определяющем содержание субъективной стороны данного преступления. Вторым определяющим фактором является провоцирующее поведение потерпевшего.

**Объективная сторона** выражается в действии, направленном на лишение жизни. Состав преступления материальный. Деяние является оконченным с момента наступления общественно опасных последствий.

В диспозиции [ст. 107](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10FY400O) УК РФ выделены следующие обстоятельства, обусловливающие состояние аффекта.

1. Насилие со стороны потерпевшего. Законодатель не проводит деление насилия на психическое и физическое, вследствие чего в данном случае природа насилия на квалификацию содеянного по [ст. 107](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10FY400O) УК РФ не влияет. Им может быть как причинение вреда здоровью потерпевшего, нанесение побоев либо исходящая от потерпевшего угроза причинения вреда жизни или здоровью.

2. Издевательство или тяжкое оскорбление со стороны потерпевшего. Понятие оскорбления приведено в [ст. 130](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE276E9108D9832BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E308Y401O) УК РФ, это унижение чести и достоинства, выраженное в неприличной форме. Степень тяжести такого оскорбления зависит от обстоятельств конкретного дела и подлежит оценке судом. Издевательство по содержанию является более широким понятием. Наряду с оскорбительным отношением со стороны потерпевшего издевательство может и не иметь внешне неприличного выражения. Вместе с тем его обязательным признаком необходимо являются действия, преследующие своей целью унижение чести и человеческого достоинства (возможно, в скрытой форме), которые, как правило, выражаются в злой насмешке над индивидуальными особенностями другого лица. По своей сути издевательство является разновидностью психического насилия.

3. Иные противоправные или аморальные действия (бездействие) потерпевшего. В данном случае законодатель не ограничивает противоправность совершением уголовно наказуемого деяния. Наряду с совершением преступления противоправность может быть выражена в административном правонарушении либо дисциплинарном проступке, неисполнении гражданско-правовых обязательств. Аморальность поведения потерпевшего требует оценки с позиции общепринятых в обществе моральных, нравственных и этических правил, представлений о таких категориях, как справедливость, честь, добро и зло и т.п. К проявлениям аморального поведения можно отнести обман, предательство, нравственную нечистоплотность, сексуальные домогательства, супружескую измену и др. Однако степень выраженности такого аморального поведения должна обладать достаточным цинизмом и дерзостью, чтобы спровоцировать сильное душевное волнение виновного и вызвать у него решимость совершить преступление.

4. Длительная психотравмирующая ситуация, возникшая в связи с систематическим противоправным или аморальным поведением потерпевшего. Выделение данного обстоятельства обусловлено тем, что действия, образующие такую систему, в отдельности не являются столь злостными, что способны вызвать состояние аффекта. Однако систематичность такого поведения переполняет чашу терпения виновного, вызывая в качестве ответной реакции аффективное состояние.

Аффект по своей сути представляет особое эмоциональное состояние виновного, которое необходимо должно обладать следующими признаками.

1. Внезапность возникновения. Убийство, совершенное в состоянии аффекта, характеризуется внезапно возникшим умыслом и является немедленной реакцией виновного на провоцирующее поведение потерпевшего. При этом между поведением потерпевшего, вызвавшего сильное душевное волнение, и действиями виновного, как правило, отсутствует разрыв во времени. Исключения могут составлять случаи, когда виновному сообщается ранее неизвестная информация о событиях, имевших место в прошлом (например, сообщение родителю о противоправных или аморальных поступках в отношении ребенка).

2. Аффект - сильное душевное волнение, которое характеризуется как стремительно и бурно развивающийся эмоциональный процесс, во время которого происходит сужение сознания и снижается уровень самоконтроля лица. Как следствие такой эмоциональной вспышки постаффектное поведение характеризуется упадком сил и состоянием подавленности.

**Субъективная сторона** состава преступления характеризуется виной в виде прямого или косвенного умысла. По времени возникновения данный вид умысла определяется как внезапно возникший, который в ряде источников конкретизируется дополнительно как аффектированный. Обязательным признаком субъективной стороны является особое эмоциональное состояние - внезапно возникшее сильное душевное волнение.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

[Часть 2 ст. 107](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10FY40DO) УК РФ предусматривает ответственность за совершение убийства в состоянии аффекта двух и более лиц. В данном случае объективная сторона совпадает с преступлением, предусмотренным [п. "а" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E109Y40DO) УК РФ. Но субъективная сторона характеризуется наличием особого эмоционального состояния, которое явилось основанием выделения привилегированного состава преступления.

Убийство, совершенное при превышении пределов

необходимой обороны либо при превышении мер,

необходимых для задержания лица, совершившего преступление

([ст. 108](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10CY405O) УК РФ)

В данной [статье](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10CY405O) предусмотрена ответственность за совершение двух самостоятельных преступлений: убийства, совершенного при превышении пределов необходимой обороны, и убийства, совершенного при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление.

**Объектом** этих преступлений является жизнь человека.

**Объективная сторона** выражается в действии, направленном на лишение жизни. Составы преступлений материальные.

Убийство, совершенное при превышении пределов необходимой

обороны ([ч. 1 ст. 108](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10CY404O) УК РФ)

Для правильной оценки действий лица, совершившего данное преступление, необходимо обращение к [ст. 37](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E50FY406O) УК РФ. Критерии уголовно-правовой оценки состояния необходимой обороны предполагают анализ степени общественной опасности посягательства. В случаях, когда посягательство сопряжено с насилием, опасным для жизни обороняющегося или третьих лиц, либо с угрозой применения такого насилия, необходимая оборона пределов не имеет. Из этого следует, что при наличии упомянутого условия любые действия обороняющегося в отношении нападавшего следует рассматривать как правомерные. О превышении пределов необходимой обороны возможно говорить лишь в случаях, когда посягательство не сопряжено с насилием, опасным для жизни, и такая угроза отсутствует. Так, в [Постановлении](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE277ED118F9132BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E40BY403O) Пленума Верховного Суда РФ от 27 сентября 2012 г. N 19 "О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление" <1> указано, что под таким посягательством следует понимать например, побои, причинение легкого или средней тяжести вреда здоровью, грабеж, совершенный с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья.

--------------------------------

<1> БВС. 2012. N 11.

Кроме этого, таким посягательством является совершение и иных деяний (действий или бездействия), в том числе по неосторожности, предусмотренных [Особенной частью](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E109Y404O) Уголовного кодекса Российской Федерации, которые хотя и не сопряжены с насилием, однако с учетом их содержания могут быть предотвращены или пресечены путем причинения посягающему вреда. К таким посягательствам относятся, например, умышленное или неосторожное уничтожение или повреждение чужого имущества, приведение в негодность объектов жизнеобеспечения, транспортных средств или путей сообщения.

Превышением пределов необходимой обороны в соответствии с [ч. 2 ст. 37](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E50FY403O) УК РФ признаются умышленные действия, явно не соответствующие характеру и степени общественной опасности посягательства. При этом факт превышения предполагает наличие состояния необходимой обороны. Отсутствие посягательства исключает и право лица на необходимую оборону, в связи с чем следует отграничивать данный состав от состава убийства, совершенного под предлогом необходимой обороны, когда посягательство отсутствовало.

В теории уголовного права выделяют следующие варианты превышения необходимой обороны.

1. Явное несоответствие значимости охраняемого блага ценности объекта, которому причиняется вред в результате обороны (в данном случае жизни человека). При решении вопроса о соразмерности объектов необходимо учитывать, что превышением обороны признается не любое, а лишь чрезмерное несоответствие. Отсюда следует, что убийство будет правомерным не только при защите жизни, но и при охране иных сопоставимых с этим благом объектов (например, при изнасиловании, разбойном нападении и т.п.). Напротив, убийство лиц, посягающих на собственность, представляет собой явное несоответствие объекта охраняемого и страдающего в результате обороны.

2. Явное несоответствие средств защиты характеру и степени общественной опасности посягательства. В данном случае учитывается не только соответствие средств нападения и обороны, но и принимаются во внимание характер угрожающей опасности, место и обстановка посягательства, физические возможности обороняющегося и нападавших, их количество и соотношение сил, вооруженность и другие заслуживающие внимания обстоятельства. Например, средства и характер защиты от группового посягательства определяются степенью общественной опасности действий всей группы, соответственно, насилие, адекватное нападению, может быть применено к любому из участников группы вне зависимости от его роли в нападении. Кроме того, в данном случае следует учитывать особенность психологического состояния обороняющегося, которое характеризуется определенной степенью душевного волнения, вызванного посягательством, что зачастую не позволяет обороняющемуся с математической точностью определить характер посягательства и избрать соответствующие средства защиты.

В качестве критериев, позволяющих определить наличие признаков превышения необходимой обороны, Пленум Верховного Суда РФ в упомянутом [Постановлении](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE277ED118F9132BB3A8E14E79AY40AO) указывает на необходимость оценки объекта посягательства; избранного посягавшим лицом способа достижения результата, тяжести последствий, которые могли наступить в случае доведения посягательства до конца, наличия необходимости причинения смерти посягавшему лицу или тяжкого вреда его здоровью для предотвращения или пресечения посягательства; места и времени посягательства, предшествовавших посягательству событий, неожиданности посягательства, числа лиц, посягавших и оборонявшихся, наличия оружия или иных предметов, использованных в качестве оружия; возможности оборонявшегося лица отразить посягательство (его возраст и пол, физическое и психическое состояние и т.п.); иных обстоятельств, которые могли повлиять на реальное соотношение сил посягавшего и оборонявшегося лиц.

Ряд исследователей в качестве дополнительной разновидности превышения выделяют и несвоевременную оборону, вариантами которой являются преждевременная (защита от посягательства, которое не началось) и запоздалая оборона (причинение вреда при оконченном посягательстве). Противники признания в данном случае превышения ссылаются на то, что наличное посягательство в данном случае "еще" или "уже" отсутствует, соответственно, нельзя вести речь и о каком-либо превышении несуществующей обороны. Более того, такое толкование вытекает и из законодательной формулировки [ч. 2 ст. 37](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E50FY403O) УК РФ, в которой рассматривается исключительно аспект несоответствия мер защиты применительно к наличному посягательству. Представляется, что при отсутствии наличного посягательства убийство не может быть квалифицировано по [ч. 1 ст. 108](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10CY404O) УК РФ, а требует оценки в соответствии с общей нормой об ответственности за убийство.

В контексте рассматриваемого состава необходимо рассмотреть также правила квалификации действий лиц, действовавших в состоянии "мнимой обороны", когда отсутствует реальное общественно опасное посягательство и лицо ошибочно предполагает его наличие.

В тех случаях, когда обстановка давала основания полагать, что совершается реальное общественно опасное посягательство, и лицо, применившее меры защиты, не осознавало и не могло осознавать отсутствие такого посягательства, его действия следует рассматривать как совершенные в состоянии необходимой обороны. При этом лицо, превысившее пределы защиты, допустимой в условиях соответствующего реального посягательства, не сопряженного с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, или с непосредственной угрозой применения такого насилия, подлежит ответственности за превышение пределов необходимой обороны.

В тех случаях, когда лицо не осознавало, но по обстоятельствам дела должно было и могло осознавать отсутствие реального общественно опасного посягательства, его действия подлежат квалификации по статьям Уголовного [кодекса](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79AY40AO) Российской Федерации, предусматривающим ответственность за преступления, совершенные по неосторожности.

Если же общественно опасного посягательства не существовало в действительности и окружающая обстановка не давала лицу оснований полагать, что оно происходит, действия лица подлежат квалификации на общих основаниях ([п. 16](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE277ED118F9132BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E40FY405O) указанного Постановления Пленума).

В случаях, когда оборонявшееся лицо также находилось в состоянии аффекта, совершенное им убийство следует квалифицировать по [ст. 107](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10FY400O) УК РФ.

Убийство при превышении мер, необходимых для задержания

лица, совершившего преступление ([ч. 2 ст. 108](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10CY406O) УК РФ)

В соответствии с [ч. 2 ст. 38](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E50CY405O) УК РФ превышением таких мер признаются случаи явного несоответствия причиненного вреда (в данном случае смерти) характеру и степени совершенного задерживаемым преступления, обстоятельствам задержания, а также чрезмерный, причиняемый без необходимости вред. Кроме того, необходимым условием является отсутствие возможности задержать лицо иным способом. Под обстоятельствами задержания (обстановкой задержания), которые должны учитываться при определении размеров допустимого вреда, следует понимать все обстоятельства, которые могли повлиять на возможность задержания с минимальным причинением вреда задерживаемому (место и время преступления, непосредственно за которым следует задержание, количество, возраст и пол задерживающих и задерживаемых, их физическое развитие, вооруженность, наличие сведений об агрессивном поведении задерживаемых, их вхождении в состав банды, террористической организации и т.п.) ([п. 22](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE277ED118F9132BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E40FY40CO) Постановления Пленума).

Исходя из конструкции рассматриваемого состава, необходимо указать, что правомерным в данном случае следует признать лишь убийство лица, совершившего посягательство на жизнь человека либо иное преступление, сопряженное с насилием (в том числе и при задержании), опасное для жизни либо создавшее угрозу применения такого насилия. При этом должна быть исключена возможность задержания данного лица иными способами, а его убийство является единственным средством, направленным на пресечение преступной деятельности. Применительно к [ч. 2 ст. 108](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10CY406O) УК РФ вопрос о доставлении лица в правоохранительные органы не может рассматриваться по причине того, что убийство задерживаемого такую возможность исключает по определению.

При отсутствии хотя бы одного из перечисленных условий убийство задерживаемого нельзя расценить как обстоятельство, исключающее преступность деяния, а действия виновного требуют квалификации по [ч. 2 ст. 108](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10CY406O) УК РФ.

**Субъективная сторона** рассматриваемых составов предполагает умышленную форму вины в виде как прямого, так и косвенного умысла.

**Субъектами** данных преступлений могут быть не только лица, наделенные специальными полномочиями, но и любое лицо, обороняющееся либо принимающее меры к задержанию. Субъект общий - вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

Завершая анализ составов убийств, следует обратить внимание на правила квалификации в случае конкуренции привилегированных и квалифицированных составов (например, решение вопроса уголовно-правовой оценки действий лица, убившего в состоянии аффекта беременную женщину). В таком случае применению подлежит норма об ответственности за привилегированное убийство без какой-либо дополнительной ссылки на [ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E109Y402O) УК РФ.

Причинение смерти по неосторожности ([ст. 109](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10CY400O) УК РФ)

**Объектом** преступления является жизнь человека.

**Объективная сторона** может заключаться как в действии, так и в бездействии. Состав преступления материальный. Деяние будет оконченным с момента наступления смерти потерпевшего. Объективные признаки состава преступления, предусмотренного [ст. 109](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10CY400O) УК РФ, и убийства совпадают.

Как указывалось выше, законодатель в [УК](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10CY400O) РФ 1996 г. обоснованно отказался от обозначения данного преступления понятием "убийство", которое предполагает лишь умышленное причинение смерти.

Отличие рассматриваемого состава от убийства состоит лишь в форме вины.

**Субъективная сторона** преступления, предусмотренного [ст. 109](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10CY400O) УК РФ, характеризуется только неосторожной формой вины в виде легкомыслия или небрежности. Определенные проблемы в квалификации по [ст. 109](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10CY400O) УК РФ возникают при отграничении причинения смерти по неосторожности в виде легкомыслия от убийства, совершенного с косвенным умыслом, а причинение смерти по небрежности - от невиновного лишения жизни.

Отличие косвенного умысла от легкомыслия прежде всего состоит в отношении виновного к последствиям своих действий, т.е. к смерти потерпевшего. Волевой момент легкомыслия характеризуется расчетом на предотвращение общественно опасного последствия, в то время как при косвенном умысле лицо, напротив, допускает наступление смерти либо относится к этому безразлично, не принимая никаких мер по ее предотвращению.

В случаях причинения смерти по небрежности лицо вследствие своей неосмотрительности и невнимательности не предвидит возможности наступления смерти в результате своих действий, хотя могло и должно было это предполагать. В случае невиновного причинения смерти возможность предвидения таких последствий у причинителя отсутствует, и исходя из обстановки происшедшего лицо не должно было предполагать такого развития событий.

[Часть 2 ст. 109](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B63E00EY402O) УК РФ предусматривает ответственность за причинение смерти по неосторожности вследствие ненадлежащего исполнения лицом своих профессиональных обязанностей: например, медицинская сестра по невнимательности сделала больному инъекцию не того лекарства, врач, проводивший операцию, не учел аллергию больного на определенные лекарства, и т.п. При оценке действий субъекта в этом случае следует учитывать, что рассматриваемая норма является общей по отношению к специальным, в которых последствия в виде неосторожного причинения смерти предусмотрены в качестве конститутивного либо квалифицирующего признака ([ст. ст. 143](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3E60YE02O), [215](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B60E703Y404O), [264](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B62E70CY403O) УК РФ и др.). В соответствии с [ч. 3 ст. 17](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E40CY40DO) УК РФ в этом случае применяется специальная норма и дополнительной квалификации по [ст. 109](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10CY400O) УК РФ не требуется.

[Часть 3 ст. 109](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B63E00EY40CO) УК РФ в качестве особо квалифицирующего обстоятельства предусматривает причинение смерти двум и более лицам.

Субъект преступления, предусмотренного [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10CY403O) и [3 ст. 109](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B63E00EY40CO) УК РФ, общий - вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

Ответственности по [ч. 2 ст. 109](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B63E00EY402O) УК РФ подлежит лишь лицо определенной профессии, которое причинило смерть вследствие ненадлежащего исполнения своих обязанностей. Субъект в этом случае специальный.

Доведение до самоубийства ([ст. 110](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10DY405O) УК РФ)

В [ст. 110](consultantplus://offline/ref=5E9F3E397B5754E47A5EC316F065596FE273EB1D8C9632BB3A8E14E79A4A62E63A64E24C3B61E10DY405O) УК РФ криминализовано не только доведение до самоубийства, но и доведение до покушения на самоубийство. Покушением на самоубийство следует считать действия потерпевшего, непосредственно направленные на лишение жизни, при условии, что смерть не наступила по независящим от потерпевшего обстоятельствам. В связи с этим от покушения на самоубийство следует отличать случаи имитации самоубийства, когда лицо совершает демонстративные действия без намерения причинить себе смерть. Не может рассматриваться как покушение на самоубийство и обнаружение умысла потерпевшим на лишение себя жизни без совершения каких-либо действий, направленных на причинение себе смерти.

**Объектом** данного состава преступления, как и других преступлений рассматриваемой группы, будет жизнь человека. Потерпевшим может быть любое лицо вне зависимости от характера его взаимоотношений с виновным.

**Объективная сторона** доведения до самоубийства может быть выражена как в форме действия, так и в форме бездействия. Примером последнего может служить бездействие лиц, обязанных иметь заботу о другом лице (родители в отношении малолетних детей, дети в отношении нетрудоспособных родителей и т.п.) и не исполняющих возложенные на них обязанности с целью понудить потерпевшего к самоубийству.

Состав преступления формально-материальный. Деяние будет окончено как с момента наступления смерти потерпевшего, так и с момента покушения на самоубийство.

В диспозиции [ст. 110](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A28E4ZD0BO) УК РФ предусмотрены три возможных способа совершения данного преступления, которые являются альтернативно обязательными признаками состава.

1. Угрозы. Их характер может быть различен. Они могут касаться жизни и здоровья, благополучия, чести и достоинства потерпевшего и т.п. При этом их адресатом может выступать не только потерпевший, но и близкие ему люди.

2. Жестокое обращение может выражаться в издевательствах, мучении, глумлении над потерпевшим, содержании в антисанитарных условиях, в лишении его воды и пищи, сна или иных жизненно необходимых потребностей. Следствием такого обращения могут быть как физические, так и нравственные страдания потерпевшего, в связи с чем им и принимается решение о самоубийстве.

При этом законодатель не предусматривает систематичности в проявлении жестокости, вследствие чего причиной самоубийства можно признать и один акт такого отношения к потерпевшему.

3. Систематическое унижение чести и достоинства. В отличие от предыдущего способа доведения до самоубийства потерпевшему в этом случае причиняются лишь нравственные страдания. Однако систематичность таких действий создает невыносимые условия для жизни потерпевшего. Такое унижение может быть проявлено в тяжких оскорблениях, распространении ложных сведений, порочащих потерпевшего, его травле, постоянных притеснениях и безосновательных претензиях по службе. Кроме того, такое унижение может быть выражено и в форме действий (непристойные жесты, срывание одежды, циничные прикосновения к телу и т.п.).

Понятие систематичности в уголовном праве имеет два аспекта - количественный и качественный. Систематичность предполагает совершение трех и более однородных актов поведения. Качественный критерий предполагает наличие внутренней связи между данными актами, которые в своей совокупности должны представлять характерную линию поведения виновного.

Нередко доведение до самоубийства совершается посредством совокупности всех указанных выше действий.

Доведение до самоубийства следует отличать от подстрекательства к самоубийству и пособничеству в нем. Подстрекательство к самоубийству не является уголовно наказуемым деянием и предполагает совершение действий, направленных на возбуждение у лица решимости совершить самоубийство, но при этом подстрекатель не пользуется способами, указанными в диспозиции, т.е. не оказывает такого воздействия на психику потенциального самоубийцы. Пособничество в самоубийстве состоит в помощи лицу, самостоятельно принявшему решение покончить с жизнью, в осуществлении его намерения без какого-либо совершения действий, непосредственно направленных на причинение смерти.

В оценке субъективной стороны данного состава единство во взглядах исследователей отсутствует. Вместе с тем следует иметь в виду, что действующая редакция [ч. 2 ст. 24](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2DEAZD02O) УК РФ исключает возможность неосторожной формы вины, поскольку указание на возможность совершения данного преступления по неосторожности в [ст. 110](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A28E4ZD0AO) УК РФ отсутствует.

Ряд авторов указывают на то, что данное преступление может быть совершено лишь с косвенным умыслом. Сторонники данной позиции исключают совершение данного преступления с прямым умыслом, аргументируя это тем, что в этом случае деяние должно квалифицироваться как убийство. Однако такая мотивировка представляется уязвимой. Убийство и доведение до самоубийства предполагают различный результат. В первом случае это смерть потерпевшего, во втором - действия потерпевшего, направленные на причинение себе смерти (причем сам факт лишения жизни не обязателен). Таким образом, при доведении до самоубийства достижение результата в виде смерти потерпевшего опосредуется через волю потерпевшего, игнорировать которую было бы неверным (за исключением доведения до самоубийства лиц невменяемых). В связи с этим отождествление прямого умысла при доведении до самоубийства с желанием наступления смерти потерпевшего представляется недостаточно обоснованным.

Таким образом, **субъективная сторона** доведения до самоубийства может быть выражена в виде прямого или косвенного умысла.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

§ 3. Преступления против здоровья

Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью

([ст. 111](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A28E4ZD09O) УК РФ)

**Объектом** преступления является здоровье человека.

**Объективная сторона** заключается в действии или бездействии. Состав преступления материальный. Деяние окончено с момента наступления общественно опасных последствий в виде тяжкого вреда здоровью.

Диспозиция [ст. 111](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A28E4ZD09O) УК РФ содержит лишь перечисление признаков причинения тяжкого вреда здоровью. Их содержание раскрывается в Правилах судебно-медицинской экспертизы тяжести вреда здоровью. Основным критерием отнесения вреда здоровью к тяжкому является опасность для жизни в момент его причинения. Опасность для жизни определяется двумя критериями: а) повреждения по своему характеру создают угрозу жизни потерпевшего и могут привести к его смерти (проникающие ранения черепа, переломы костей свода и основания черепа, ушиб головного мозга тяжелой и средней степени, проникающие ранения грудной клети, живота, позвоночника, переломы длинных трубчатых костей, тазобедренного и коленного сустава, повреждение крупного кровеносного сосуда и т.п.); б) повреждения, повлекшие развитие угрожающего для жизни состояния, возникновение которого не имеет случайного характера (шок тяжелой степени, массивная кровопотеря, острая сердечная или сосудистая недостаточность и т.п.). Предотвращение смертельного исхода посредством своевременного оказания медицинской помощи не влияет на оценку причиненного вреда как опасного для жизни.

При отсутствии такой опасности вред может быть признан тяжким и при наличии одного из признаков, указанных в [ч. 1 ст. 111](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A28E4ZD0EO) УК РФ.

1. Потеря зрения, речи, слуха. Потеря зрения предполагает полную стойкую слепоту на оба глаза или такое состояние, когда наблюдается понижение зрения до остроты 0,04 и ниже. Потеря зрения на один глаз также квалифицируется как тяжкий вред здоровью, но по признаку утраты органом своих функций. Потеря одного глазного яблока расценивается как потеря органа.

Потеря речи предполагает потерю голоса либо утрату способности выражать свои мысли членораздельными звуками, понятными окружающим. Утрата языка квалифицируется как потеря органа.

Потеря слуха представляет собой полную глухоту или такое необратимое состояние, когда потерпевший не слышит разговорной речи на расстоянии 3 - 5 см от ушной раковины. Утрата слуха на одно ухо квалифицируется как тяжкий вред здоровью по признаку утраты органом своих функций.

При определении тяжести причиненного вреда по данному признаку не учитывается возможность коррекции зрения или слуха с помощью технических средств (очки, слуховые аппараты и т.п.).

2. Потерей органа или утратой органом своих функций признается его отделение от туловища либо паралич и иное состояние, исключающее его деятельность. По этому же признаку квалифицируются как тяжкий вред повреждения половых органов, сопровождающиеся утратой ими производительной способности.

3. Прерывание беременности квалифицируется как тяжкий вред вне зависимости от ее срока. При этом утрата плода должна состоять в причинной связи с действиями виновного, а не явиться следствием индивидуальных особенностей потерпевшей либо ее заболевания.

4. Психическое расстройство, заболевание наркоманией или токсикоманией констатируется при производстве судебно-психиатрической и судебно-наркологической экспертизы соответственно. По результатам данных экспертных исследований судебно-медицинский эксперт с участием врача соответствующего профиля определяет степень тяжести вреда здоровью потерпевшего.

5. Неизгладимое обезображивание лица не является сугубо медицинским понятием. Медико-экспертным путем устанавливается лишь признак неизгладимости повреждения на лице, что означает невозможность исчезновения видимых следов повреждения или значительное уменьшение их выраженности с течением времени или нехирургическим путем. Возможность устранения таких повреждений путем пластической операции не влияет на квалификацию деяния. Вопрос обезображивания решается судом на основании общепринятых эстетических представлений (обезображивание, например, будет иметь место при нарушении пропорций лица либо его асимметрии в результате причиненного повреждения).

6. Значительная стойкая утрата общей трудоспособности признается таковой при утрате общей трудоспособности не менее чем на одну треть (более чем на 30%) либо расстройство здоровья длительностью свыше 120 дней.

7. Заведомая для виновного полная утрата профессиональной трудоспособности предполагает причинение такого вреда, который лишает потерпевшего возможности выполнять работу по избранной им профессии или специальности (например, переломы ног балерине, повреждение пальцев пианисту и т.п.). При этом не учитывается наличие у потерпевшего второго образования или специальности. Указание на заведомость предполагает причинение такого вреда с прямым умыслом, направленным на лишение потерпевшего его профессиональных качеств.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в виде прямого или косвенного умысла.

**Субъект** преступления - вменяемое лицо, достигшее 14 лет.

Квалифицирующие признаки, предусмотренные [ч. 2 ст. 111](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A28E4ZD0CO) УК РФ, следующие - совершение преступления:

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

б) в отношении малолетнего или иного лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии, а равно с особой жестокостью, издевательством или мучениями для потерпевшего;

в) общеопасным способом;

г) по найму;

д) из хулиганских побуждений;

е) по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной, религиозной ненависти или вражды либо по мотивам вражды или ненависти в отношении какой-либо социальной группы;

ж) в целях использования органов или тканей потерпевшего.

[Частью 3 ст. 111](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A28EBZD0FO) УК РФ предусмотрены особо квалифицирующие признаки: совершение преступления группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, а также совершение преступления в отношении двух или более лиц.

Все указанные выше признаки аналогичны рассмотренным выше признакам квалифицированного убийства и какой-либо спецификой применительно к рассматриваемому составу не обладают.

[Часть 4 ст. 111](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A28EAZD0AO) УК РФ предусматривает ответственность за умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшего. Конструкция данного состава характеризуется удвоением объективных признаков и двумя формами вины. Указанный состав приобретает дополнительный непосредственный объект (обязательный) - жизнь человека. Объективная сторона усложняется за счет наличия дополнительных последствий в виде смерти потерпевшего, которая должна состоять в причинной связи с причиненным тяжким вредом.

**Субъективная сторона** характеризуется умыслом (прямым или косвенным) по отношению к причинению тяжкого вреда здоровью и неосторожной формой вины (как небрежностью, так и легкомыслием) по отношению к дополнительным последствиям в виде смерти. Таким образом, данный квалифицированный вид преступления является преступлением с двумя формами вины.

Сложная конструкция данного состава влечет определенные практические проблемы в отграничении преступления, предусмотренного [ч. 4 ст. 111](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A28EAZD0AO) УК РФ, от убийства, критерии которого были рассмотрены выше при характеристике состава убийства. Основным критерием разграничения в данном случае является форма вины по отношению к дополнительным последствиям в виде смерти потерпевшего.

Умышленное причинение вреда здоровью средней тяжести

([ст. 112](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A28EAZD08O) УК РФ)

**Объектом** преступления является здоровье человека.

**Объективная сторона** заключается в действии или бездействии. Состав преступления материальный. Деяние окончено с момента наступления общественно опасных последствий в виде вреда здоровью средней тяжести.

Вредом здоровью средней тяжести признается вред, не опасный для жизни человека и не повлекший последствий, указанных в [ст. 111](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A28E4ZD09O) УК РФ, но вызвавший длительное расстройство здоровья или значительную стойкую утрату трудоспособности.

В соответствии с Правилами длительным расстройством здоровья признается временная утрата трудоспособности продолжительностью свыше 3 недель (21 дня), а под значительной стойкой утратой трудоспособности менее чем на одну треть - стойкая утрата трудоспособности от 10 до 30% включительно.

Содержание квалифицирующих признаков [ч. 2 ст. 112](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A28EAZD0FO) УК РФ аналогично квалифицирующим признакам [ст. ст. 105](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A28E0ZD0EO) и [111](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A28E4ZD09O) УК РФ.

**Субъективная сторона** характеризуется только умышленной формой вины (прямой или косвенный умысел).

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

Причинение тяжкого и средней тяжести вреда здоровью

в состоянии аффекта ([ст. 113](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE3ZD0EO) УК РФ)

**Объектом** преступления является здоровье человека.

**Объективная сторона** заключается в действии. Состав преступления материальный. Деяние окончено с момента наступления общественно опасных последствий в виде вреда здоровью средней тяжести или тяжкого.

Данный состав относится к привилегированным, поскольку совершение рассматриваемого преступления обусловлено провоцирующим поведением потерпевшего, приведшим виновного в особое состояние сильного душевного волнения.

По конструкции и содержанию объективной стороны и субъективных признаков рассматриваемое преступление сходно с преступлением, предусмотренным [ст. 107](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A28E6ZD0FO) УК РФ, устанавливающей ответственность за убийство, совершенное в состоянии аффекта. Различие между указанными составами состоит лишь в характере общественно опасных последствий, которые в [ст. 113](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE3ZD0EO) УК РФ выражены в виде причинения тяжкого или средней тяжести вреда здоровью потерпевшего.

**Субъективная сторона** данного состава характеризуется только умышленной формой вины (прямой или косвенный умысел). Обязательным признаком субъективной стороны является особое эмоциональное состояние виновного - состояние аффекта.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

Причинение тяжкого и средней тяжести вреда здоровью

при превышении пределов необходимой обороны

для задержания лица, совершившего преступление

([ст. 114](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE3ZD0DO) УК РФ)

**Объектом** преступления является здоровье человека.

**Объективная сторона** заключается в действии. Состав преступления материальный. Деяние окончено с момента наступления общественно опасных последствий в виде вреда здоровью средней тяжести или тяжкого.

Следует отметить, что название данной [статьи](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE3ZD0DO) не соответствует ее содержанию, поскольку в [ч. 1](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE3ZD02O), предусматривающей ответственность за причинение вреда здоровью при превышении пределов необходимой обороны, законодатель упоминает лишь о тяжком вреде здоровью. Сравнительный анализ составов преступлений, предусмотренных [ст. 112](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A28EAZD08O) УК РФ (максимальный размер наказания в виде лишения свободы на срок до 3 лет) и [ч. 1 ст. 114](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE3ZD02O) УК РФ (максимальный размер наказания в виде лишения свободы на срок до 1 года), позволяет сделать вывод о том, что причинение вреда здоровью средней тяжести при превышении пределов необходимой обороны не является уголовно наказуемым деянием.

[Часть 2 ст. 114](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE2ZD0AO) УК РФ предполагает ответственность за причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление.

Рассматриваемая норма аналогична по законодательной конструкции [ст. 108](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A28E5ZD0AO) УК РФ, предусматривающей ответственность за привилегированное убийство при аналогичных обстоятельствах. Отличие состоит лишь в характере вреда, причиняемого потерпевшему. Иные признаки объективной и субъективной стороны указанных составов преступлений тождественны.

**Субъективная сторона** составов преступлений, предусмотренных [ст. 114](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE3ZD0DO) УК РФ, характеризуется только умышленной формой вины (прямой или косвенный умысел).

Субъект преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

Умышленное причинение легкого вреда здоровью

([ст. 115](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE2ZD08O) УК РФ)

Объектом преступления является здоровье человека.

Объективная сторона заключается в действии. Состав преступления материальный. Деяние окончено с момента наступления общественно опасных последствий в виде легкого вреда здоровью.

[Часть 1 ст. 115](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2829E6ZD0FO) УК РФ устанавливает уголовную ответственность за причинение вреда здоровью, который вызвал его кратковременное расстройство (временную утрату трудоспособности продолжительностью не свыше 3 недель (21 дня)) или незначительную стойкую утрату трудоспособности (равную 5%).

[Часть 2 ст. 115](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292FEBZD08O) УК РФ предусматривает уголовную ответственность за те же деяния, совершенные из хулиганских побуждений, а также по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной, религиозной ненависти или вражды либо по мотивам вражды или ненависти в отношении какой-либо социальной группы.

Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной формой вины (прямой или косвенный умысел).

Субъект преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

Побои ([ст. 116](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE2ZD0FO) УК РФ)

**Объектом** преступления является здоровье человека.

**Объективная сторона** заключается в действии. Она может быть выражена как в побоях, так и в иных насильственных действиях, причинивших физическую боль, но не повлекших за собой причинение вреда здоровью. Состав данного преступления формальный. Деяние окончено с момента совершения действий.

Под побоями понимается многократное (два и более раза) нанесение ударов потерпевшему. Иные насильственные действия, причинившие физическую боль, могут выражаться в щипании, сечении, выкручивании рук, термическом воздействии, нанесении повреждений тупыми и острыми предметами и т.п.

Побои не являются разновидностью вреда здоровью, хотя и могут повлечь причинение незначительных повреждений потерпевшему. В результате указанных деяний у потерпевшего может не остаться каких-либо объективных следов. В таком случае судебно-медицинский эксперт лишь отмечает наличие жалоб потерпевшего без указания на причиненный здоровью вред, а факт побоев в данном случае устанавливается правоприменителем на основании иных доказательств.

[Часть 2 ст. 116](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292FEBZD0CO) УК РФ предусматривает уголовную ответственность за те же действия, совершенные из хулиганских побуждений.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется умышленной формой вины (прямой или косвенный умысел).

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

Истязание ([ст. 117](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE2ZD02O) УК РФ)

**Объектом** преступления является здоровье человека.

**Объективная сторона** заключается в действии - истязании.

Под истязанием понимается причинение физических и психических страданий путем систематического нанесения побоев либо иными насильственными действиями. Объективная сторона данного состава выражена в особом способе совершения данного преступления. Систематичность предполагает нанесение побоев или совершение иных описанных в диспозиции действий не менее трех раз. Наряду с количественным критерием систематичность предполагает и критерий качественный - совершение данных деяний должно охватываться единым умыслом виновного и представлять собой единую линию поведения виновного в отношении потерпевшего.

Следует подчеркнуть, что в отличие от [ст. 116](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE2ZD0FO) УК РФ иные насильственные действия не обязательно должны сопровождаться причинением потерпевшему физической боли. Это могут быть и действия, повлекшие нравственные страдания (например, лишение пищи, воды, сна и т.п.).

Состав данного преступления формальный. Вместе с тем законодатель прямо указал, что данные деяния не должны влечь последствий, предусмотренных [ст. ст. 111](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A28E4ZD09O) или [112](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A28EAZD08O) УК РФ. Из этого вытекает, что причинение в результате истязания легкого вреда здоровью охватывается данной нормой и не требует дополнительной квалификации по [ст. 115](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE2ZD08O) УК РФ.

**Субъективная сторона** истязания характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что своими действиями причиняет потерпевшему физические и нравственные страдания, и желает этого.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

В [ч. 2 ст. 117](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE1ZD0BO) УК РФ предусмотрены квалифицирующие обстоятельства, часть из которых была рассмотрена применительно к иным составам преступлений против жизни и здоровья.

Вместе с тем [п. "г" ч. 2 ст. 117](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE1ZD0FO) УК РФ вводит новые квалифицирующие признаки в рассматриваемую группу составов - совершение преступления в отношении заведомо несовершеннолетнего, лица, находящегося в материальной или иной зависимости от виновного, а равно лица, похищенного либо захваченного в качестве заложника.

Истязание заведомо несовершеннолетнего предполагает совершение указанных действий в отношении лица, не достигшего возраста 18 лет. Последнее обстоятельство должно быть известно виновному. Источник осведомленности для квалификации содеянного по [п. "г" ч. 2 ст. 117](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE1ZD0FO) УК РФ значения не имеет. Это может вытекать из ознакомления виновного с документами потерпевшего, предшествовавшего преступлению знакомства виновного и потерпевшего, при котором потерпевший сообщил о своем возрасте, презюмироваться исходя из внешних признаков потерпевшего и т.д.

Под материальной зависимостью потерпевшего понимается его нахождение на полном или частичном иждивении виновного, наличие долговых обязательств. Иной является зависимость начальника от подчиненного, детей от родителей, престарелых от лиц, осуществляющих за ними уход, и т.д.

Похищенным признается человек, открыто или тайно захваченный в месте его пребывания, перемещенный помимо его воли и насильственно удерживаемый в ином месте. Под заложником понимается лицо, захваченное и (или) удерживаемое в целях понуждения государства, организации или отдельных лиц совершить какое-либо действие или воздержаться от их совершения как условия освобождения заложника.

[Пункт "д" ч. 2 ст. 117](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE1ZD0CO) УК РФ в качестве отягчающего обстоятельства предполагает совершение истязания с применением пытки. Понятие пытки дано в [примечании к ст. 117](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2829E5ZD09O) УК РФ с учетом международно-правовых актов, в частности [Конвенции](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA96518B8C77FF64C5039CEBC5C1F3CCA2925E27ZC0AO) против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания от 10 декабря 1984 г. Пыткой признается 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.

Причинение тяжкого вреда здоровью по неосторожности

([ст. 118](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2829E5ZD0EO) УК РФ)

**Объектом** преступления является здоровье человека.

**Объективная сторона** рассматриваемого состава преступления аналогична составу преступления, предусмотренного [ст. 111](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A28E4ZD09O) УК РФ. Отличие состоит в субъективных признаках. Преступление, предусмотренное [ст. 118](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2829E5ZD0EO) УК РФ, совершается с неосторожной формой вины (в виде небрежности или легкомыслия).

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

[Часть 2 ст. 118](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE0ZD0EO) УК РФ предусматривает ответственность за то же деяние, совершенное вследствие ненадлежащего исполнения лицом своих профессиональных обязанностей. Как и [ст. 109](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A28E5ZD0FO) УК РФ, данная норма является общей по отношению к нормам, предусматривающим ответственность за нарушение специальных правил, повлекших за собой наступление аналогичных последствий (например, [ч. 1 ст. 143](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B13220392BZ20AO) УК РФ, [ч. 1 ст. 219](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203EZ20AO) УК РФ). В соответствии с [ч. 3 ст. 17](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2DE5ZD02O) УК РФ при конкуренции общей и специальной нормы действия виновного подлежат квалификации по специальной норме без дополнительного вменения [ст. 118](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2829E5ZD0EO) УК РФ.

Заражение венерической болезнью ([ст. 121](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE7ZD02O) УК РФ)

**Объектом** преступления является здоровье человека.

К венерическим заболеваниям <1> относятся сифилис (люэс), гонорея (перлой, триппер), мягкий шанкр, паховый (половой) лимфогранулематоз.

--------------------------------

<1> Следует отметить, что современная медицина не использует термин "венерическое заболевание". В перечне социально значимых заболеваний, утвержденном [Постановлением](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5059EE8C7C8AEC6AACB5225CDZ30EO) Правительства РФ от 1 декабря 2004 г. N 715 "Об утверждении Перечня социально значимых заболеваний и заболеваний, опасных для окружающих" (СЗ РФ. 2004. N 49. Ст. 4916), они именуются "инфекциями, передающимися преимущественно половым путем".

**Объективная сторона** данного состава преступления выражается в действиях или бездействии, следствием которых стало заражение другого лица венерическим заболеванием. Способ передачи возбудителей венерического заболевания (в результате полового сношения или бытовым путем) на квалификацию содеянного по [ст. 121](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE7ZD02O) УК РФ влияния не оказывает. Согласие потерпевшего на заражение его венерической болезнью не исключает ответственности виновного.

Состав преступления материальный, и оно признается оконченным с момента заражения потерпевшего венерическим заболеванием.

**Субъективная сторона** предполагает вину как в виде прямого (виновный желает заражения потерпевшего венерическим заболеванием), так и косвенного умысла (виновный сознательно допускал заражение потерпевшего либо относился к этому безразлично). Возможны случаи совершения данного преступления по легкомыслию (например, при использовании виновным заведомо непригодных контрацептивов). Неосторожная форма вины в виде небрежности ответственность за данное деяние исключает, поскольку осведомленность лица о наличии у него венерического заболевания является обязательным признаком данного состава.

**Субъект** преступления специальный - лицо, знавшее о наличии у него венерического заболевания.

[Часть 2 ст. 121](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292AE5ZD0BO) УК РФ предусматривает ответственность за совершение данного преступления в отношении несовершеннолетнего либо за заражение венерическим заболеванием двух и более лиц. Последнее обстоятельство предполагает передачу инфекции нескольким потерпевшим именно от виновного, а не друг от друга.

Заражение ВИЧ-инфекцией ([ст. 122](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE6ZD09O) УК РФ)

**Объектом** преступления является здоровье человека.

ВИЧ-инфекция - это заболевание, вызываемое вирусом иммунодефицита человека.

ВИЧ-инфицированными являются лица, зараженные вирусом иммунодефицита человека.

**Объективная сторона** данного состава преступления выражается в действии.

[Часть 1 ст. 122](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE6ZD0EO) УК РФ предусматривает ответственность за заведомое поставление другого лица в опасность заражения ВИЧ-инфекцией, что предполагает совершение виновным таких действий, которые создают реальную угрозу передачи вируса иммунодефицита потерпевшему. Характер таких действий определяется способами передачи ВИЧ-инфекции: а) через половое (в том числе гомосексуальное) сношение; б) через кровь, как в процессе ее переливания, так и в процессе использования нестерильных медицинских инструментов.

Поскольку состав преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 122](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE6ZD0EO) УК РФ, формальный, оно считается оконченным в момент совершения действий, которые создают угрозу передачи ВИЧ-инфекции, независимо от того, заразился потерпевший или нет.

[Часть 2 ст. 122](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE6ZD0CO) УК РФ предусматривает ответственность за преступление с материальным составом - фактическое заражение другого лица ВИЧ-инфекцией независимо от того, останется потерпевший ВИЧ-инфицированным либо данное заболевание получит свое развитие. Преступление считается оконченным с момента передачи инфекции потерпевшему.

[Часть 3 ст. 122](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292AE5ZD08O) УК РФ устанавливает ответственность за то же преступление, совершенное при отягчающих обстоятельствах, - заражение двух и более лиц либо несовершеннолетнего.

**Субъективная сторона** преступлений, предусмотренных [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE6ZD0EO) - [3 ст. 122](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292AE5ZD08O) УК РФ, характеризуется виной в виде как прямого, так и косвенного умысла. Виновный осознает, что своими действиями ставит другое лицо в опасность заражения ВИЧ-инфекцией, и желает их совершить [(ч. 1)](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE6ZD0EO) или желает, сознательно допускает наступление последствий в виде заражения либо относится к этому безразлично ([ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE6ZD0CO) и [3](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292AE5ZD08O)). В литературе также высказано мнение о возможности совершения данного преступления по легкомыслию <1>. Неосторожность в виде небрежности ответственность по [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE6ZD0EO) - [3 ст. 122](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292AE5ZD08O) УК РФ исключает.

--------------------------------

КонсультантПлюс: примечание.

[Комментарий](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA965B889A77FF64C5039DE49296F19DF79C5B2F9A797F731AF53C2034Z20CO) к Уголовному кодексу Российской Федерации (под ред. Ю.И. Скуратова, В.М. Лебедева) включен в информационный банк согласно публикации - ИНФРА-М-НОРМА, 2000 (издание третье, измененное и дополненное).

<1> См.: Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Под общ. ред. Ю.И. Скуратова, В.М. Лебедева. М., 1996. С. 277.

**Субъект** преступления, предусмотренного [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE6ZD0EO) и [3 ст. 122](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292AE5ZD08O) УК РФ, общий - вменяемое лицо, достигшее 16 лет. Виновный не обязательно должен быть носителем ВИЧ-инфекции. Данное преступление может быть совершено и другим лицом, которое создает угрозу передачи ВИЧ-инфекции либо действия которого влекут передачу такой инфекции. Это может быть медицинский работник, использующий для переливания кровь инфицированного донора, действующий с прямым или косвенным умыслом; лицо, предоставляющее потерпевшему для инъекции шприц, использовавшийся ВИЧ-инфицированным, и т.д.

[Часть 2 ст. 122](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE6ZD0CO) УК РФ предполагает наличие специального субъекта - лица, знавшего о наличии у него ВИЧ-инфекции.

[Часть 4 ст. 122](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE5ZD0AO) УК РФ содержит самостоятельный состав, предполагающий ответственность за неосторожное преступление - заражение ВИЧ-инфекцией вследствие ненадлежащего исполнения своих профессиональных обязанностей.

Субъект преступления, предусмотренного [ч. 4 ст. 122](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE5ZD0AO) УК РФ, специальный - работник, взаимодействующий с ВИЧ-инфицированными лицами или содержащими инфекцию материалами и не соблюдающий меры предосторожности (медицинский работник, сотрудник станции переливания крови и др.).

В соответствии с [примечанием к ст. 122](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2829E4ZD0BO) УК РФ лицо, совершившее деяния, предусмотренные [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE6ZD0EO) или [2 указанной статьи](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE6ZD0CO), 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.

§ 4. Преступления, ставящие в опасность здоровье

и жизнь человека

Угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью

([ст. 119](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE7ZD0AO) УК РФ)

**Объектом** преступления являются жизнь и здоровье человека.

**Объективная сторона** данного состава выражена в действии - угрозе убийством либо причинением тяжкого вреда здоровью. Такая угроза может быть выражена в любой форме - устно, письменно, действием (например, демонстрацией оружия) и т.д. При этом необходимо установить, что виновный совершил такие действия, которые давали потерпевшему основание в конкретной обстановке опасаться осуществления данной угрозы. Кроме того, поведение и характеристика личности виновного, а также его взаимоотношения с потерпевшим объективно должны свидетельствовать о реальности такой угрозы. При этом определяющее значение имеет субъективный характер восприятия данной угрозы потерпевшим с учетом приведенных выше обстоятельств.

Состав указанного преступления - формальный. Оконченным оно будет с момента выражения угрозы.

**Субъективная сторона** характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что высказывает угрозу убийством, и желает, чтобы она была воспринята потерпевшим как реальная.

Субъект преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Следует отметить, что рассматриваемое преступление может представлять собой способ совершения другого преступления ([ст. ст. 120](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE7ZD09O), [131](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292EEAZD02O), [162](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C282BE1ZD0DO) УК РФ и др.). В таком случае при конкуренции части и целого применению подлежит более полная норма, и содеянное дополнительной квалификации по [ст. 119](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE7ZD0AO) УК РФ в этом случае не требует.

Принуждение к изъятию органов и тканей человека

для трансплантации ([ст. 120](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE7ZD09O) УК РФ)

**Объектом** преступления является здоровье человека.

Бланкетной основой рассматриваемой нормы является [Закон](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C30495EBC5C1F3CCA2925E27ZC0AO) Российской Федерации от 22 декабря 1992 г. N 4180-1 "О трансплантации органов и (или) тканей человека". Трансплантация представляет собой медицинскую операцию, в результате которой больная часть человеческого организма (или орган) заменяется на здоровую, взятую из того же либо другого организма. В соответствии с приведенным [Законом](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C30495EBC5C1F3CCA2925E27CA316F3D5FF83E213C2A2CZE01O) у живого донора изъятие органов или тканей допустимо только в случае, если его здоровью по заключению консилиума врачей не будет причинен значительный вред. Трансплантация допускается исключительно с согласия живого донора. Как было указано выше, объектом трансплантации могут быть органы, перечень которых определяется Министерством здравоохранения совместно с Российской академией медицинских наук. Изъятие органов и тканей не допускается у донора, не достигшего 18 лет (за исключением костного мозга), либо у лица, признанного в установленном порядке недееспособным, а также у лиц, находящихся в служебной и иной зависимости от реципиента.

**Объективная сторона** преступления заключается в совершении действия - принуждения, которое предполагает неправомерное воздействие на личность с целью получения от потерпевшего согласия на донорство под угрозой неблагоприятных последствий в случае отказа. Обязательным признаком состава является способ такого принуждения - путем применения насилия либо угрозы его применения. Физическое насилие может быть выражено как в нанесении побоев, так и в причинении вреда здоровью потерпевшего. Если действия виновного, связанные с причинением вреда здоровью, содержат признаки преступлений, предусмотренных [ст. 111](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A28E4ZD09O), [ч. 2 ст. 112](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A28EAZD0FO), [ч. 2 ст. 117](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE1ZD0BO) УК РФ, то содеянное требует квалификации по совокупности [ст. 120](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE7ZD09O) УК РФ с указанными статьями. При наличии же умысла виновного на лишение потерпевшего в результате такой трансплантации жизни деяние может быть квалифицировано как покушение на убийство.

Состав рассматриваемого преступления формальный. Преступление считается оконченным с момента выдвижения требований о трансплантации, подкрепленных насилием либо угрозой его применения. Ответственность по [ст. 120](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE7ZD09O) УК РФ наступает вне зависимости от того, добился виновный согласия потерпевшего или нет. В случаях, когда в результате понуждения потерпевший дал свое согласие на трансплантацию, вред, причиненный его здоровью в результате изъятия органа или ткани, подлежит квалификации по соответствующей статье [Особенной части](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A28E0ZD0BO) УК РФ, предусматривающей ответственность за умышленное преступление против жизни и здоровья.

**Субъективная сторона** характеризуется виной в виде прямого умысла, о чем свидетельствует прямое указание в диспозиции на специальную цель - последующую трансплантацию органа или ткани.

**Субъект** преступления общий - лицо, достигшее 16 лет.

Квалифицированный состав, предусмотренный [ч. 2 ст. 120](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE7ZD0CO) УК РФ, предполагает ответственность за то же деяние, совершенное в отношении лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии либо в материальной или иной зависимости от виновного. Указанные квалифицирующие признаки были рассмотрены применительно к составам, предусмотренным [п. "в" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292EEAZD0FO) УК РФ и [п. "г" ч. 2 ст. 117](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE1ZD0FO) УК РФ соответственно. Содержание данных признаков в квалифицированном составе [ч. 2 ст. 120](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE7ZD0CO) УК РФ тождественно.

Незаконное проведение искусственного прерывания

беременности ([ст. 123](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B13220382DZ209O) УК РФ)

**Объектом** преступления являются жизнь и здоровье человека.

В соответствии со [ст. 56](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019DE9CCC8AEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A28E5ZD0FO) Федерального закона от 21 ноября 2011 г. N 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" каждая женщина самостоятельно решает вопрос о материнстве. Искусственное прерывание беременности проводится по желанию женщины при наличии информированного добровольного согласия при сроке беременности до двенадцати недель, а по социальным показаниям - при сроке беременности до двадцати двух недель, при наличии медицинских показаний - независимо от срока беременности. Операция по прерыванию беременности производится в медицинских учреждениях, обладающих соответствующей лицензией, врачами, имеющими специальную подготовку в области гинекологии.

Специфика законодательной конструкции [ст. 123](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B13220382DZ209O) УК РФ состоит в том, что криминообразующим признаком выступают не объективные элементы состава, а особенности субъекта, не обладающего специальной подготовкой.

Отсюда вытекает, что признаки объективной стороны (способ, время, место, обстановка, средства), а также характеристики потерпевшей (наличие медицинских показаний или противопоказаний) на квалификацию содеянного по [ст. 123](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B13220382DZ209O) УК РФ не влияют.

**Объективная сторона** рассматриваемого преступления состоит в действии, направленном на прерывание беременности с согласия потерпевшей.

Совершение указанных действий помимо воли женщины требует квалификации по [ст. 111](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A28E4ZD09O) УК РФ как умышленное причинение тяжкого вреда здоровью по признаку прерывания беременности.

Состав преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 123](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B13220382DZ208O) УК РФ, большинством авторов определяется как формальный <1>. Данное суждение аргументировано тем, что ответственность за рассматриваемое преступление наступает вне зависимости от причинения вреда здоровью женщины. Однако подобная мотивировка представляется небесспорной. Прерывание беременности само по себе расценивается УК РФ [(ст. 111)](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A28E4ZD09O) как общественно опасные последствия, характеризующие вред здоровью как тяжкий. Отсюда представляется более точным определить данный состав как материальный, где деяние предполагает определенное причиняющее воздействие на организм женщины (операционное вмешательство, токсическое или травматическое воздействие и т.п.), а общественно опасные последствия характеризуются прерыванием беременности, т.е. изгнанием плода. Такой подход к определению объективной стороны предполагает в качестве обязательного признака наличие причинной связи между действиями виновного и последствиями в виде прерывания беременности.

--------------------------------

<1> См.: Наумов А.В. Российское уголовное право: Курс лекций. М., 2004. Т. 2. Особенная часть. С. 103; Российское уголовное право: В 2 т. / Под ред. А.И. Рарога. М., 2004. Т. 2. С. 86.

**Субъективная сторона** характеризуется виной в виде прямого умысла. Виновный осознает общественную опасность своих действий, предвидит возможность или неизбежность наступления общественно опасных последствий в виде прерывания беременности и желает их наступления.

[Часть 3 ст. 123](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2829E4ZD0EO) УК РФ предусматривает ответственность за незаконное проведение искусственного прерывания беременности, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшей либо причинение тяжкого вреда здоровью.

Необходимым условием ответственности по [ч. 3 ст. 123](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2829E4ZD0EO) УК РФ является наличие причинной связи между действиями виновного, прерыванием беременности и дополнительными последствиями в виде смерти либо тяжкого вреда здоровью. Следует отметить, что в рассматриваемом случае в число признаков, характеризующих вред здоровью как тяжкий, сам факт прерывания беременности не входит.

Субъективная сторона преступления, предусмотренного [ч. 3 ст. 123](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2829E4ZD0EO) УК РФ, характеризуется двумя формами вины. По отношению к прерыванию беременности психическое отношение виновного выражено в форме прямого умысла, а по отношению к дополнительным последствиям в виде смерти или тяжкого вреда здоровью - в форме неосторожности.

Неоказание помощи больному ([ст. 124](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE5ZD03O) УК РФ)

**Объектом** преступления являются жизнь и здоровье человека.

**Объективная сторона** неоказания помощи больному выражена в форме бездействия и состоит в непринятии в конкретной обстановке мер по оказанию медицинской помощи больному без уважительных на то причин. Неоказание помощи может быть выражено как в отказе лица от принятия мер по оказанию помощи (например, в отказе принять больного в поликлинике), так и в уклонении от таких действий (неявка врача по вызову или на операцию). Уважительность причин по неоказанию медицинской помощи - вопрос факта. Оправдывающими бездействие причинами может быть непреодолимая сила (наводнение, снежные заносы, стихийные бедствия, эпидемии), состояние крайней необходимости (вызов врача к другому тяжелобольному), причины объективного характера (отсутствие необходимых медикаментов или инструментария) и др.

Состав преступления материальный. [Часть 1 ст. 124](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE4ZD0AO) УК РФ предусматривает ответственность за деяние, повлекшее наступление последствий в виде причинения по неосторожности вреда здоровью средней тяжести, а по [ч. 2 ст. 124](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE4ZD08O) УК РФ - за причинение по неосторожности смерти либо тяжкого вреда здоровью. Обязательным признаком объективной стороны является наличие причинной связи между бездействием субъекта и последствиями в виде указанного вреда здоровью либо смерти.

**Субъективная сторона** рассматриваемого преступления предполагает неосторожную форму вины, которая может быть выражена в виде как небрежности, так и легкомыслия.

**Субъект** преступления специальный - лицо, на котором лежит обязанность по оказанию медицинской помощи. Это прежде всего врачи и другие медицинские работники. Нормативными актами обязанность по оказанию такой помощи может быть возложена и на иных лиц. Так, Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019EEACCCBAEC6AACB5225CDZ30EO) от 7 февраля 2011 г. N 3-ФЗ "О полиции" предписывает работникам полиции принимать неотложные меры по спасению людей и оказанию им медицинской помощи.

Оставление в опасности ([ст. 125](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE4ZD0EO) УК РФ)

**Объектом** преступления являются жизнь и здоровье человека.

**Объективная сторона** характеризуется бездействием и выражена в непринятии мер по оказанию помощи лицу, находящемуся в опасном для жизни или здоровья состоянии и лишенному возможности к самосохранению по малолетству, старости, болезни или вследствие своей беспомощности. Необходимым условием ответственности по [ст. 125](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE4ZD0EO) УК РФ является наличие у виновного возможности и обязанности оказывать такую помощь вследствие того, что он был обязан иметь заботу о потерпевшем либо сам поставил его в опасное для жизни состояние.

Причинами, обусловливающими неспособность лица к самосохранению, названы малолетство потерпевшего, старость, болезнь или беспомощность, которая может быть вызвана как объективными причинами (стихийное бедствие, пожар и т.п.), так и индивидуальными характеристиками потерпевшего (неумение плавать, обморочное состояние и др.). Приведенные обстоятельства в конкретной обстановке должны иметь такую степень выраженности, которая лишает потерпевшего возможности самостоятельно принять меры к самосохранению.

Обязанность виновного оказывать помощь потерпевшему может проистекать из родства (родители обязаны заботиться о несовершеннолетних детях), служебного положения (долг воспитателей заботиться о детях в детском саду), такая обязанность может быть обусловлена характером предшествующего поведения виновного (например, совершением преступления в отношении потерпевшего, вовлечением в ситуацию, создающую опасность для жизни).

**Субъективная сторона** характеризуется неосторожной формой вины в виде как легкомыслия, так и небрежности. Мотивы такого бездействия на квалификацию содеянного по [ст. 125](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE4ZD0EO) УК РФ влияния не оказывают.

**Субъект** преступления специальный - лицо, обязанное иметь заботу о потерпевшем либо поставившее его в опасное для жизни состояние.

Глава 23. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ СВОБОДЫ, ЧЕСТИ И

ДОСТОИНСТВА ЛИЧНОСТИ

§ 1. Общая характеристика преступлений против свободы

[Глава 17](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE4ZD0DO) УК РФ объединяет преступления, видовым объектом которых является свобода личности.

[Статья 9](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C1039FEECF9CF9C4FB9E5C20C56E783A16F43F213C2CZ209O) Пакта о гражданских и политических правах устанавливает, что каждый человек имеет право на свободу и личную неприкосновенность. Никто не может быть подвергнут произвольному аресту или содержанию под стражей <1>. Эти положения [Пакта](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C1039FEECF9CF9C4FB9E5C20C56E783A16F43F213C2CZ209O) нашли свое отражение и в Конституции РФ: в соответствии со [ст. 22](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C60E9BEACF9CF9C4FB9E5C20C56E783A16F43F213C23Z20CO) Основного Закона каждый гражданин имеет право на личную свободу и неприкосновенность; арест, заключение под стражу и содержание под стражей допускаются только по судебному решению.

--------------------------------

<1> См.: Ведомости Верховного Совета СССР. 1976. N 17. Ст. 291.

Акты международного права и конституционные положения, закрепляющие право на личную свободу и неприкосновенность, получили свое развитие в нормах различных отраслей права, в том числе и уголовного. Свобода личности как объект уголовно-правовой охраны - это свобода в широком понимании этого слова: свобода распоряжаться самим собой и принимать решения независимо от государства или кого бы то ни было; свобода перемещения в пространстве; свобода определять круг общения по своему усмотрению.

В [преамбуле](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5049CE7C4CFAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2DE3ZD0EO) Всеобщей декларации прав человека говорится, что "признание достоинства, присущего всем членам человеческой семьи, и равных и неотъемлемых прав их является основой свободы, справедливости и всеобщего мира..." <1>. Важность данной социальной ценности подтверждена и на конституционном уровне. В соответствии с [ч. 1 ст. 23](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C60E9BEACF9CF9C4FB9E5C20C56E783A16F43F213C23Z208O) Конституции РФ каждый имеет право на защиту своей чести и доброго имени, а [ч. 1 ст. 21](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C60E9BEACF9CF9C4FB9E5C20C56E783A16F43F213C22Z204O) гласит, что достоинство личности охраняется государством, ничто не может быть основанием для его умаления.

--------------------------------

<1> Международное право в документах. М., 1982. С. 302.

Нравственные категории "честь" и "достоинство" - два очень близких по духу и содержанию понятия. Они характеризуют личность, весьма значимы для нее, неотделимы от нее и потому подлежат уголовно-правовой охране. Их следует понимать как совокупность положительных, достойных уважения высоких моральных качеств и принципов человека, а также как уважение этих качеств в самом себе.

Преступления против свободы личности могут затрагивать и другие охраняемые уголовным законом объекты: жизнь, здоровье, собственность.

В УК РФ имеется также несколько специальных норм, в которых личная свобода рассматриваются в качестве не основного, а дополнительного объекта (например, [ст. ст. 206](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2B2EE1ZD0BO), [297](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2B24E7ZD02O), [298.1](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203D22Z20BO), [301](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2B24E5ZD02O), [319](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C282DE5ZD0AO) УК).

Потерпевшим от преступлений может быть признано физическое лицо независимо от возраста, социального положения, наличия дееспособности. Объективная сторона рассматриваемых преступлений выражается в совершении активных действий. Основные составы сконструированы по типу формальных и считаются оконченными в момент выполнения указанных в их диспозициях действий.

Объективная сторона рассматриваемых преступлений выражается в совершении активных действий. Основные составы сконструированы по типу формальных и считаются оконченными в момент выполнения указанных в их диспозициях действий.

Субъект преступлений - общий, т.е. любое физическое вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. По [ст. 126](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE4ZD02O) УК "Похищение человека" ответственность наступает с 14 лет.

Субъективная сторона всех преступлений против личной свободы характеризуется умышленной формой вины. Мотивы, которыми руководствуется виновный, могут быть различными и на квалификацию влияния не оказывают.

Учитывая вышеизложенное, анализируемые преступления можно охарактеризовать как **общественно опасные, противоправные, умышленные деяния, посягающие на личную свободу как неотъемлемую, принадлежащую личности от рождения социальную ценность**.

§ 2. Преступления против личной свободы

Похищение человека ([ст. 126](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE4ZD02O) УК РФ)

**Объектом** преступления является свобода человека.

**Потерпевшим** может быть любое лицо, независимо от гражданства, возраста, пола, социального положения и т.д. Судебная практика не усматривает состава преступления в случаях, когда родители, а также дедушки или бабушки "похищают" собственных детей или внуков, поскольку они действуют в интересах ребенка, даже и ложно понятых.

**Объективная сторона** данного состава преступления заключается в совершении в отношении потерпевшего следующих последовательных действий: а) изъятие его из того места, где он находился по собственной воле; б) перемещение его в любое другое место; в) удержание его в этом месте.

Изъятие, как правило, представляет собой открытое, с применением физического или психического насилия завладение (захват) потерпевшего. Однако оно может быть совершено и с помощью обмана, а также с использованием беспомощного состояния потерпевшего, когда последний не осознает происходящего в силу возраста, психического состояния и т.п.

Перемещение выражается в смене постоянного или временного места нахождения человека против его воли. Способ перемещения может быть любым. Новое место пребывания похищенного может быть известно самому потерпевшему или его близким, а может и скрываться от них. Думается, что нельзя рассматривать как перемещение действия виновных, совершенные в пределах одного помещения (квартиры, дома), так как это не приводит к изменению привычной микросоциальной среды лица, в отношении которого совершаются противоправные действия.

Удержание потерпевшего фактически означает лишение его свободы в течение более или менее длительного времени. Ни характеристики места насильственного удержания похищенного, будь оно жилым, нежилым помещением, автотранспортным средством или участком местности, ни длительность его насильственного удержания не влияют на квалификацию действий виновных.

Угроза применения насилия, не опасного для жизни и здоровья потерпевшего, причинение ему побоев охватываются составом преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 127](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BEAZD02O) УК РФ.

Состав преступления формальный, оно считается оконченным с момента изъятия потерпевшего и перемещения в другое место.

Согласие потерпевшего на его изъятие и перемещение в другое место, о чем не знают заинтересованные в его освобождении лица, исключает уголовную ответственность по [ст. 126](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE4ZD02O) УК РФ.

Действия лиц, направленные на убийство или изнасилование, если они были связаны еще и с похищением (для осуществления умысла на убийство или изнасилование потерпевшие насильно перевозились в определенные места и удерживались там), полностью охватываются соответствующей статьей [УК](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CDZ30EO), предусматривающей ответственность за убийство или изнасилование, и не требуют дополнительной квалификации по [ст. 126](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE4ZD02O) УК РФ <1>.

--------------------------------

<1> См.: БВС РФ 2003. N 9. С. 21; БВС РФ 2001. N 10. С. 18; [Обзор](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA964B8A9277FF64C5039BE6C2C1F3CCA2925E27CA316F3D5FF83E213C2B2EZE0AO) кассационной практики Верховного суда Республики Коми по уголовным делам за март 2003 г. // СПС "КонсультантПлюс".

**Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Цель и мотивы похищения человека на квалификацию влияния не оказывают, однако должны быть учтены при назначении наказания.

**Субъектом** этого преступления может быть любое физическое вменяемое лицо, достигшее 14-летнего возраста. Субъект преступления общий.

В [ч. 2 ст. 126](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BEBZD0BO) УК РФ предусмотрена ответственность за похищение человека при квалифицирующих обстоятельствах. В качестве таковых закон называет то же деяние, совершенное группой лиц по предварительному сговору; с применением насилия, опасного для жизни и здоровья, либо с угрозой применения такого насилия; с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия; в отношении заведомо несовершеннолетнего; в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности; в отношении двух или более лиц; из корыстных побуждений.

Похищение человека, совершенное **группой лиц по предварительному сговору** [(п. "а" ч. 2)](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BEBZD08O), предполагает, во-первых, наличие как минимум двух соисполнителей, обладающих признаками общего субъекта преступления. Это означает, что каждый из них выполнял объективную сторону преступления или ее часть, т.е. непосредственно участвовал в захвате потерпевшего, его перемещении в другое место или последующем удержании. Во-вторых, должен быть установлен сговор между этими лицами, состоявшийся до начала совершения похищения человека.

Если преступление исполнено только одним лицом, а другое являлось организатором похищения, данный квалифицирующий признак не может быть вменен <1>.

--------------------------------

<1> См.: БВС РФ. 2001. N 10. С. 16.

**Насилие, опасное для жизни и здоровья** [(п. "в" ч. 2)](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BEBZD0EO), - это физическое насилие, повлекшее причинение потерпевшему тяжкого, средней тяжести или легкого вреда здоровью, а также иные действия, создававшие в момент их совершения реальную опасность для жизни и здоровья потерпевшего. К ним следует отнести, например, введение в организм человека сильнодействующих, ядовитых и одурманивающих веществ, применение газового баллончика, если это могло вызвать причинение вреда, опасного для жизни и здоровья. Именно так этот признак, но применительно к составу разбоя, определяется в [Постановлении](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C50695EFC0C3AEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2DE7ZD0EO) Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое".

**Угроза применения насилия, опасного для жизни или здоровья** [(п. "в" ч. 2)](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BEBZD0EO) проявляется в запугивании потерпевшего причинением ему смерти или вреда здоровью. Она может быть устной, письменной или путем демонстрации оружия. И насилие, и угроза могут быть применены как к похищаемому, так и к его близким или иным лицам, препятствующим похищению. Если угроза носила неопределенный характер и неясно, грозит преступник применением опасного или не опасного для жизни или здоровья насилия, она не может рассматриваться в качестве угрозы насилием, опасным для жизни или здоровья.

В случае если последствиями насилия было умышленное причинение смерти или тяжкого вреда здоровью потерпевшего, содеянное следует квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных [ч. 2 ст. 126](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BEBZD0BO) и [ст. ст. 105](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A28E0ZD0EO) или [111](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A28E4ZD09O) УК РФ.

**Применение оружия или предметов, используемых в качестве оружия** [(п. "г" ч. 2)](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BEBZD0FO), означает использование в ходе похищения любого вида оружия (огнестрельного, газового, холодного, метательного, пневматического), предметов, специально изготовленных или приспособленных для нанесения телесных повреждений (заточки, бритвы), а также различных предметов бытового назначения (топора, ножниц, молотка и т.д.). Эти орудия могут быть использованы как для реального нанесения вреда здоровью потерпевшего или иных лиц, препятствующих похищению, так и для психического воздействия на этих лиц путем угрозы, выстрела в воздух, демонстрации и т.п. При этом не имеет значения, были ли оружие или иные предметы специально принесены с собой или подобраны на месте похищения человека. Использование при похищении предметов, имитирующих оружие, или неисправного оружия не дает оснований для квалификации по указанному [пункту](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BEBZD0FO), так как не создается реальная угроза для жизни и здоровья потерпевшего.

Применение в ходе похищения огнестрельного оружия, находящегося у виновного незаконно, необходимо квалифицировать по совокупности преступлений по [п. "г" ч. 2 ст. 126](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BEBZD0FO) и [ст. 222](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203A22Z205O) УК РФ.

Похищение, совершенное в отношении заведомо несовершеннолетнего [(п. "д" ч. 2)](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BEBZD0CO), предполагает достоверное знание виновным того, что похищаемый не достиг возраста 18 лет.

При квалификации содеянного по [п. "е" ч. 2](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BEBZD0DO) - похищение **женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности,** - необходимо установить два обстоятельства: 1) факт наличия у потерпевшей физиологической беременности и 2) достоверное знание виновного о беременности похищаемой.

Похищение, совершенное **в отношении двух или более лиц** [(п. "ж" ч. 2)](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BEBZD02O), означает и одновременное похищение как минимум двух лиц, и последовательное разновременное похищение сначала одного, а затем другого потерпевшего. Наличие единого умысла при этом необязательно.

Наличие **корыстных побуждений** [(п. "з" ч. 2)](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BEBZD03O) указывает на стремление виновного извлечь из похищения материальную выгоду для себя или третьих лиц. Наиболее типичными проявлениями данной мотивации являются последующие за похищением требования получения выкупа за освобождение или выполнения каких-либо действий имущественного характера (например, уничтожить долговую расписку, переписать имущество и т.п.). По данному [пункту](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BEBZD03O) следует также квалифицировать похищение, обусловленное получением вознаграждения от заказчика, т.е. совершенное по найму.

Если похищение сопряжено с одновременными незаконными требованиями передачи денег, имущества, других ценностей, выполнения действий имущественного характера, то действия виновного квалифицируются по совокупности [п. "з" ч. 2 ст. 126](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BEBZD03O) и [ст. 163](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A24E5ZD03O) УК РФ как похищение человека и вымогательство.

Особо квалифицированные виды этого преступления ([ч. 3 ст. 126](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BEAZD0BO) УК РФ) предусматривают ответственность за похищение человека, совершенное организованной группой, а также повлекшее по неосторожности смерть потерпевшего или иные тяжкие последствия.

**Организованная группа** [(п. "а")](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BEAZD08O) в соответствии с [ч. 3 ст. 35](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2CE7ZD0FO) УК РФ - это устойчивая группа лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений. Действия всех ее участников, безотносительно их роли в похищении, квалифицируются только по [п. "а" ч. 3 ст. 126](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BEAZD08O) без ссылки на [ст. 33](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2CE0ZD0AO) УК РФ. При этом не обязательно, чтобы группа была создана именно для похищения одного или нескольких лиц, достаточно, чтобы она обладала признаком устойчивости.

Под **причинением смерти по неосторожности** [(п. "в")](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BEAZD0EO) понимаются случаи, когда виновный избрал такой способ похищения или содержания в неволе потерпевшего, при котором по его легкомыслию или небрежности наступила смерть, например: перевозил потерпевшего в багажнике автомашины, где тот задохнулся; или же потерпевший, пытаясь освободиться и скрыться от похитителей, сорвался вниз с высоты и разбился насмерть, и т.д. Похищение человека, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшего, совершается, таким образом, с двумя формами вины (прямым умыслом по отношению к действиям и неосторожностью по отношению к последствию в виде причинения смерти).

Дополнительной квалификации по [ст. 109](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A28E5ZD0FO) УК РФ в данном случае не требуется. Однако, если смерть потерпевшего была вызвана умышленным причинением ему тяжкого вреда здоровью, содеянное должно квалифицироваться по совокупности с [ч. 4 ст. 111](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A28EAZD0AO) УК РФ.

Иные тяжкие последствия [(п. "в")](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BEAZD0EO) - признак оценочный. К ним могут быть отнесены, в частности, самоубийство похищенного; тяжкое заболевание; психическое расстройство; причинение тяжкого вреда потерпевшему или его родственникам; смерть близких потерпевшему лиц как следствие переживаний за его судьбу; выкидыш у похищенных женщин, находящихся в состоянии беременности, и т.п.

**Иные тяжкие последствия** должны находиться в причинной связи с действиями, составляющими похищение человека. Вина при похищении человека, которое повлекло по неосторожности иные тяжкие последствия, характеризуется идентично вине при похищении человека, которое повлекло по неосторожности смерть потерпевшего.

Статья 126 УК РФ имеет [**примечание**](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BEAZD0CO)**,** в котором содержится указание на обязательность освобождения от уголовной ответственности лица, совершившего похищение человека, но впоследствии добровольно освободившего похищенного (если в его действиях не содержится иного состава преступления). В данном случае речь идет о специальном виде освобождения от уголовной ответственности ([ч. 2 ст. 75](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292FE2ZD0AO) УК РФ), а не о добровольном отказе, поскольку преступление уже окончено.

Добровольность предполагает, что виновный отпускает потерпевшего, передает его родственникам или органам власти, осознавая при этом возможность его дальнейшего удержания. Мотивы освобождения похищенного различны: жалость и сострадание к потерпевшему, боязнь уголовной ответственности за содеянное и др.

В судебной практике подчеркивается, что под добровольным освобождением похищенного человека понимается такое освобождение, которое не было связано с невозможностью удерживать похищенного либо с выполнением или обещанием выполнить условия, явившиеся целью похищения <1>.

--------------------------------

<1> См.: БВС ВС РФ. 2000. N 3. С. 21.

Похищение человека практически всегда сопряжено с совершением иных преступлений: причинением вреда здоровью, угрозой убийством или причинением тяжкого вреда здоровью, нанесением побоев, использованием оружия и т.п. Поэтому оговорку "если в его действиях не содержится иного состава преступления" следует понимать в том смысле, что при добровольном освобождении потерпевшего виновный не несет ответственности именно за похищение человека, но не за другие преступления, совершенные в связи с этим.

Незаконное лишение свободы ([ст. 127](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BEAZD0DO) УК РФ)

**Объект** преступления и характеристика потерпевшего полностью совпадают с аналогичными признаками состава преступления, предусмотренного [ст. 126](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE4ZD02O) УК РФ.

**Объективная сторона** рассматриваемого преступления состоит в незаконных действиях, выражающихся в лишении потерпевшего возможности свободы передвижения, выбора им места нахождения, общения с другими лицами. Способы совершения этого преступления разнообразны - удержание человека в определенном месте путем запирания, связывания и т.п., а также запрещение покидать помещение под угрозой насилия или причинения другого вреда потерпевшему.

Преступление считается оконченным с момента фактического лишения потерпевшего свободы передвижения. Длительность нахождения его в таком состоянии на квалификацию не влияет, хотя очевидная кратковременность задержания позволяет рассматривать содеянное как малозначительное деяние, не являющееся преступлением ([ч. 2 ст. 14](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2DE6ZD0EO) УК РФ).

Негативный признак состава "не связанное с его похищением" указывает на то, что при незаконном лишении свободы человек не изымается из места своего нахождения и не перемещается в другое место, что характерно для похищения, но ограничивается в свободе передвижения в пространстве.

**Незаконность** как обязательный признак состава свидетельствует об отсутствии правовых оснований для лишения человека свободы. Незаконность отсутствует, если лишение свободы совершено при обстоятельствах, исключающих преступность деяния: при необходимой обороне, крайней необходимости, причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление, исполнении приказа или распоряжения ([ст. ст. 37](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2CE6ZD09O) - [39](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2CE5ZD0BO), [42](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2CE4ZD0BO) УК РФ). Если лишение свободы было осуществлено на законных основаниях в качестве меры пресечения или при задержании по подозрению в совершении преступления, то оно не образует состава преступления, предусмотренного [ст. 127](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BEAZD0DO) УК РФ.

Лишение свободы может рассматриваться как преступление только тогда, когда оно совершается вопреки воле потерпевшего. Согласие потерпевшего на ограничение его свободы исключает уголовную ответственность по данной [статье](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BEAZD0DO).

**Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Мотивы (месть, ревность, озорство и т.п.) на квалификацию не влияют, но могут быть учтены при назначении наказания.

При этом при расследовании уголовных дел и рассмотрении их в судах необходимо установить, что умысел был направлен именно на лишение свободы, а не на совершение других противоправных действий в отношении потерпевшего.

Так, отменяя приговор в части осуждения С., Г. и Ч. по [ч. 3 ст. 127](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2AE3ZD03O) УК РФ, Судебная коллегия Верховного Суда РФ указала, что умысел виновных был направлен не на незаконное лишение свободы В., С. и П., а на избиение последних. При таких данных надлежит признать, что в действиях С., Г. и Ч. отсутствует состав преступления, предусмотренный [ч. 3 ст. 127](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2AE3ZD03O) УК РФ <1>.

--------------------------------

<1> См.: [Определение](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9659979A77FF64C70E9FEFC5C1F3CCA2925E27ZC0AO) Верховного Суда РФ от 31 мая 2005 г. N 49-О05-21 // СПС "КонсультантПлюс".

**Субъект** преступления общий - физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста. В случае совершения анализируемых действий должностным лицом, они должны получить иную правовую оценку: как должностное преступление ([ст. ст. 285](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2B25E5ZD09O), [286](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2B25E4ZD0EO) УК РФ) или как посягательство на интересы правосудия ([ст. ст. 301](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2B24E5ZD02O), [305](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2B24EAZD0AO) УК РФ).

Содержание квалифицирующих [(ч. 2)](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2AE3ZD0AO) и особо квалифицирующих ([ч. 3 ст. 127](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2AE3ZD03O) УК РФ) признаков незаконного лишения свободы практически идентично содержанию одноименных признаков похищения человека. Единственным отличием является то, что применение психического насилия при любом содержании угрозы, в том числе и угрозы применения насилия, опасного для жизни или здоровья, квалифицируется по [ч. 1 ст. 127](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BEAZD02O) УК РФ.

Торговля людьми ([ст. 127.1](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2829EBZD0BO) УК РФ)

Торговля людьми - преступление международного характера. Основным международно-правовым актом, определяющим отношение мирового сообщества к торговле людьми, является Конвенция ООН о борьбе с торговлей людьми и эксплуатацией проституции третьими лицами 1949 г., в [преамбуле](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA96518B8C77FF64C5039DE9C5C1F3CCA2925E27CA316F3D5FF83E213C2A2DZE0AO) которой говорится, что проституция и сопровождающее ее зло, каковым является торговля людьми, преследующая цели проституции, несовместимы с достоинством и ценностью человеческой личности и угрожают благосостоянию человека, семьи и общества. Присоединение СССР к данной [Конвенции](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA96518B8C77FF64C5039DE9C5C1F3CCA2925E27CA316F3D5FF83E213C2A2DZE0BO) в 1954 г. не повлекло, однако, изменений в уголовном законодательстве в плане установления ответственности за данное преступление. Таким образом, дополнение в 2003 г. УК РФ [ст. 127.1](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2829EBZD0BO) не в последнюю очередь объясняется необходимостью выполнения Россией своих международных обязательств.

**Объект** преступления - личная свобода потерпевшего.

**Потерпевший** - любое физическое лицо. Пол, возраст, социальное положение и другие признаки, характеризующие личность, для наличия состава значения не имеют. Выступая в качестве "живого товара", потерпевший фактически может рассматриваться как предмет данного преступления.

**Объективная сторона** преступления характеризуется выполнением любого из перечисленных в диспозиции [статьи](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292EE1ZD08O) деяний, а именно: купли-продажи; иных сделок в отношении человека; вербовки; перевозки; передачи; укрывательства или получения человека. Таким образом, торговля людьми понимается законодателем гораздо шире, нежели торговля в собственном смысле этого слова.

**Купля-продажа** - это сделка, содержанием которой является выполнение обеими ее сторонами взаимных обязательств: одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену). Разумеется, в контексте рассматриваемой нами ситуации такая сделка ни при каких обстоятельствах не может быть признана правомерной. Ответственность за куплю-продажу несут обе стороны: и продавец, и покупатель.

**Иные сделки в отношении человека** - это дарение потерпевшего, получение его во временное пользование (аренда), мена, залог и т.п.

Как и купля-продажа, любая иная сделка в отношении человека - это сделка **de facto,** но не **de jure.**

**Вербовка** заключается в действиях, направленных на привлечение человека к какому-либо виду деятельности. Она может выражаться в разнообразных формах, а именно: в поиске кандидатов, агитации, записи желающих и т.п. Способы вовлечения также могут быть различными: обещания, уговоры, обман, шантаж.

**Перевозка** предполагает перемещение потерпевшего из одного места в другое с использованием любого транспортного средства. Она может осуществляться как открыто, так и тайно, как легально, так и нелегально (по поддельным документам).

**Передача** - это вручение потерпевшего как непосредственному получателю, так и третьему лицу (например, перевозчику) для последующего вручения получателю.

**Укрывательство** - это активные действия виновного, направленные на сокрытие, утаивание потерпевшего от органов власти или иных лиц, заинтересованных в его судьбе. Оно может быть физическим и выражаться в содержании потерпевших в специально оборудованных тайниках или же интеллектуальным и заключаться в сообщении заведомо ложных сведений об их месте нахождения.

**Получение** - это приобретение человека, которое, по сути, является действием ответным, противоположным передаче.

Преступление имеет формальный состав и считается оконченным с момента выполнения любого из вышеперечисленных действий.

**Субъективная сторона** торговли людьми характеризуется виной в виде прямого умысла. Если объективная сторона преступления выражена в вербовке, перевозке, передаче, укрывательстве и получении, то в качестве обязательного признака закон называет также и специальную цель - эксплуатацию человека. В соответствии с [примечанием 2 к ст. 127.1](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292CE5ZD0CO) УК РФ под эксплуатацией следует понимать использование занятия проституцией другими лицами и иные формы сексуальной эксплуатации, рабский труд (услуги), подневольное состояние.

То, что эксплуатация - цель рассматриваемого преступления, а не признак его объективной стороны, означает, что сами действия, составляющие эксплуатацию, должны получить самостоятельную уголовно-правовую оценку по соответствующим статьям [УК](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CDZ30EO) РФ (использование рабского труда - [ст. 127.2](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2828E3ZD0BO); организация занятия проституцией - [ст. 241](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2824E7ZD08O); изготовление и оборот материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних - [ст. 242.1](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2925E2ZD0DO)).

**Субъект** преступления общий - физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

В [ч. 2 рассматриваемой статьи](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292EE1ZD0EO) изложены квалифицированные виды торговли людьми, к которым относятся ее совершение в отношении двух или более лиц; в отношении заведомо несовершеннолетнего; с использованием виновным своего служебного положения; с перемещением потерпевшего через Государственную границу РФ или незаконным удержанием его за границей; с использованием поддельных документов, а равно изъятием, сокрытием либо уничтожением документов, удостоверяющих личность потерпевшего; с применением насилия или угрозы его применения; в целях изъятия у потерпевшего органов или тканей; в отношении лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии либо в материальной или иной зависимости от виновного; в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности.

Содержание таких квалифицирующих признаков, как совершение преступления **в отношении двух или более лиц** [(п. "а" ч. 2)](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2829EBZD0CO), **в отношении несовершеннолетнего** [(п. "б" ч. 2)](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292AE5ZD0EO) <1> и **в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности** [(п. "и" ч. 2)](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292EE1ZD0DO), аналогично содержанию одноименных признаков похищения человека.

--------------------------------

<1> Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5049AE8C7CFAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2DE7ZD0FO) от 29 февраля 2012 г. N 14-ФЗ был исключен признак заведомости из диспозиции [п. "б" ч. 2 ст. 127.1](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292AE5ZD0EO) УК. Полагаем, однако, что применительно к квалифицированным составам требование осознания общественной опасности деяния как интеллектуального компонента умысла предполагает обязательное знание субъектом тех фактических обстоятельств, которые и повышают эту опасность.

**Использование служебного положения** [(п. "в" ч. 2)](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2829EBZD02O) указывает на совершение указанных в законе действий должностным лицом, государственным или муниципальным служащим, а также лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации.

**Перемещение потерпевшего через Государственную границу** [(п. "г" ч. 2)](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2829EBZD03O) может быть открытым или тайным, легальным или нелегальным (например, по поддельным документам). Данный признак будет иметь место безотносительно к тому, в каком направлении осуществлялось перемещение: с территории Российской Федерации или, напротив, из-за границы - в Российскую Федерацию.

**Незаконное удержание потерпевшего за границей** [(п. "г" ч. 2)](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2829EBZD03O) предполагает лишение его против воли возможности выехать из страны пребывания. Такое удержание может быть сопряжено с изъятием, сокрытием или уничтожением документов.

**Использование поддельных документов, а равно изъятие, сокрытие либо уничтожение документов, удостоверяющих личность потерпевшего** [(п. "д" ч. 2)](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2829EAZD0AO), - часто используемый способ совершения данного преступления.

Под использованием поддельных документов следует понимать предъявление документов, содержащих ложные сведения, в процессе торговли людьми с целью придания законности совершаемым действиям. Если был использован документ, подделанный иным лицом, содеянное охватывается [п. "д" ч. 2 ст. 127.1](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2829EAZD0AO) УК и дополнительной квалификации по [ст. 327](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C282CE3ZD08O) УК РФ не требует. Если же виновный сначала собственноручно подделал документы, а затем использовал их для совершения торговли людьми, его действия квалифицируются по совокупности [ч. 1 ст. 127.1](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292EE1ZD08O) УК РФ (при отсутствии иных квалифицирующих признаков) и [ч. 2 ст. 327](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292CE0ZD0FO) УК РФ.

Изъятие документов предполагает любой способ противоправного их отъема у потерпевшего, в результате чего он лишается возможности использовать их по своему усмотрению.

Сокрытие документов, удостоверяющих личность, означает их незаконное удержание (хранение), несмотря на требования потерпевшего о возврате. При этом не имеет значения, каким образом документы изначально оказались у виновного: в результате их противоправного изъятия или же были переданы потерпевшим добровольно.

Уничтожение документов, удостоверяющих личность потерпевшего, - это приведение их в состояние, делающее невозможным использование их по назначению (например, сжигание).

Документами, удостоверяющими личность, следует признать паспорт, общегражданский или служебный заграничный паспорт, свидетельство о рождении, удостоверение личности военнослужащего, военный билет, водительские права и т.д.

Совершение торговли людьми **с применением насилия или с угрозой его применения** [(п. "е" ч. 2)](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2829EAZD0BO) охватывает фактическое причинение потерпевшему вреда здоровью средней тяжести, легкого вреда здоровью, применение насилия, не причинившего фактического вреда здоровью (побои, связывание), а также угрозу причинения любого физического вреда. В случае причинения тяжкого вреда содеянное квалифицируется по совокупности со [ст. 111](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A28E4ZD09O) УК РФ.

Торговля людьми **в целях изъятия у потерпевшего органов или тканей** [(п. "ж" ч. 2)](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292EE1ZD0FO) предполагает их возможное использование не только в качестве донорского материала, но и для научных опытов, а также для ритуальных обрядов. В случае реализации данной цели содеянное следует квалифицировать в зависимости от тяжести наступивших последствий по совокупности со [ст. ст. 105](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A28E0ZD0EO), [111](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A28E4ZD09O) или [112](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A28EAZD08O) УК РФ.

Торговля людьми в отношении лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии либо в материальной или иной зависимости от виновного [(п. "з" ч. 2)](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292EE1ZD0CO), указывает на особые свойства потерпевшего, которые виновный осознает, облегчая тем самым совершение преступления. Лицом, находящимся в беспомощном состоянии, признается потерпевший, который заведомо для виновного не способен оказать сопротивление и защитить себя в силу особенностей своего физического или психического состояния. К таким лицам могут быть отнесены тяжелобольные и престарелые, малолетние дети, лица, страдающие психическими расстройствами, лишающими их возможности правильно воспринимать происходящее.

Находящимся в материальной зависимости следует признать потерпевшего, находящегося на иждивении виновного, должника от кредитора.

Иная зависимость от виновного может проистекать из семейных, служебных, трудовых отношений (например, зависимость работника от работодателя, подчиненного от начальника, опекуна от попечителя).

Деяния, предусмотренные [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292EE1ZD08O) или [2 данной статьи](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292EE1ZD0EO), образуют **особо квалифицированный** состав ([ч. 3 ст. 127.1](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2829EAZD0EO) УК РФ), если они повлекли по неосторожности смерть, причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего или иные тяжкие последствия; совершены способом, опасным для жизни и здоровья многих людей; совершены организованной группой.

**Смерть, причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего или иные тяжкие последствия** ([п. "а" ч. 3 ст. 127.1](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2829EAZD0FO) УК РФ) могут быть вызваны как действиями, непосредственно образующими торговлю людьми (например, перевозкой на необорудованном транспорте или укрывательством в не приспособленных для этого помещениях), так и применением насилия к потерпевшему. Психическое отношение к указанным последствиям выражается в форме неосторожности (легкомыслия или небрежности). Это означает, что рассматриваемый состав - преступление с двумя формами вины.

**Иные тяжкие последствия** - понятие оценочное. В качестве таковых следует рассматривать, например, самоубийство, тяжелое заболевание (в том числе и психическое) как самого потерпевшего, так и близких ему людей, причинение вреда здоровью различной тяжести многим лицам и т.п.

Торговля людьми, **совершенная способом, опасным для жизни и здоровья многих людей** ([п. "б" ч. 3 ст. 127.1](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2829EAZD0CO) УК РФ), указывает на применение виновным такого способа, который создает реальную угрозу жизни или здоровью двух или более потерпевших (например, при перевозке).

[Пункт "в" ч. 3 статьи](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2829EAZD0DO) предусматривает ответственность за совершение торговли людьми **организованной группой.** Это понятие раскрывается в [ст. 35](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2CE7ZD08O) УК РФ. В случае если торговлю людьми осуществляет преступное сообщество (преступная организация), содеянное квалифицируется также по [ст. 210](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203CZ203O) УК РФ по совокупности.

В [примечании 1 к ст. 127.1](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292EE1ZD03O) УК РФ предусмотрен специальный вид **освобождения от уголовной ответственности.** Для его применения необходима совокупность следующих двух условий: 1) лицо впервые совершило деяния, предусмотренные [ч. 1](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292EE1ZD08O) или [п. "а" ч. 2 ст. 127.1](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2829EBZD0CO) УК РФ, и 2) добровольно освободило потерпевшего и способствовало раскрытию совершенного преступления. Ответственность не исключается в случае, если в действиях виновного содержится иной состав преступления (например, причинение вреда здоровью потерпевшего).

Использование рабского труда ([ст. 127.2](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2828E3ZD0BO) УК РФ)

Данное преступление также относится к преступлениям международного характера. [Конвенция](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA96518B8C77FF64C5039EE9C4C1F3CCA2925E27ZC0AO) относительно рабства 1926 г. (с изменениями, внесенными Протоколом от 1953 г.) определяет рабство как состояние или положение человека, над которым осуществляются атрибуты права собственности или некоторые из них. Запрет на содержание человека в рабстве и подневольном состоянии зафиксирован и в других конвенционных нормах. Так, [ст. 4](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5049CE7C4CFAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2DE2ZD03O) Всеобщей декларации прав человека, утвержденной Генеральной Ассамблеей ООН 10 декабря 1948 г., гласит: "Никто не должен содержаться в рабстве или в подневольном состоянии; рабство и работорговля запрещаются во всех его видах". Аналогичную формулировку содержит и [п. 1 ст. 4](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C7069EEDC6C1F3CCA2925E27CA316F3D5FF83E213C2A2EZE03O) Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод 1950 г.

Право человека на свободный труд находит свое выражение и в [Конституции](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C60E9BEACF9CF9C4FB9E5C20C56E783A16F43F213D2EZ20CO) РФ. В соответствии со [ст. 37](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C60E9BEACF9CF9C4FB9E5C20C56E783A16F43F213D2EZ20EO) Конституции принудительный труд запрещен, каждый имеет право на труд, отвечающий требованиям безопасности и гигиены, на вознаграждение за труд без какой бы то ни было дискриминации.

Основными **объектами** преступления являются личная свобода человека и его право на свободный труд.

**Потерпевший** - любое физическое лицо, в отношении которого осуществляются полномочия, присущие праву собственности, если оно по независящим от него причинам не может отказаться от выполнения работ (услуг).

Причины, по которым потерпевший оказывается в подневольном состоянии, могут быть различного характера, но никогда не зависят от него самого. Они могут быть вызваны долговыми обязательствами, которые потерпевший не может вовремя и в полном объеме выполнить и вынужден таким образом отрабатывать долг, состоянием служебной подчиненности (зависимости) между потерпевшим и виновным, оказанием на него или близких ему лиц физического или психического воздействия и т.п.

В принципе, не исключается и добровольное согласие потерпевшего на использование его труда. Это может быть связано с неосознанием им своего фактического положения как раба в силу болезненного психического состояния или малолетнего возраста, а также с нахождением в крайне тяжелых жизненных обстоятельствах.

**Объективная сторона** характеризуется действиями - использованием труда человека, в отношении которого осуществляются полномочия, присущие праву собственности.

Использование труда человека, находящегося в рабстве (подневольном состоянии), означает владение, пользование и распоряжение результатами его труда виновным, а подневольное лицо при этом по независящим от него причинам не может выйти из своего рабского состояния.

Состав преступления по конструкции относится к **формальным**. Преступление считается **оконченным** с момента фактического использования виновным рабского труда другого человека, если потерпевший по независящим от него причинам не может отказаться от выполнения работ или услуг. Длительность нахождения потерпевшего в подобном состоянии на квалификацию влияния не оказывает.

**Субъективная сторона** характеризуется виной в форме умысла. Виновный осознает общественную опасность использования рабского труда и желает его использовать.

Мотив и цель для квалификации значения не имеют, но могут быть учтены при назначении виновному наказания.

**Субъект** преступления общий - вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Содержание **квалифицирующих** ([ч. 2 ст. 127.2](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2828E3ZD0FO) УК РФ) и **особо квалифицирующих** ([ч. 3 ст. 127.2](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2828E2ZD08O) УК РФ) признаков данного состава преступления в целом совпадает с содержанием аналогичных признаков торговли людьми.

**Шантаж** [(п. "г" ч. 2)](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2828E3ZD03O) при использовании рабского труда представляет собой угрозу со стороны виновного, выражающуюся в запугивании распространить сведения, предание огласке которых может причинить существенный вред правам или законным интересам потерпевшего или его близких. Под воздействием данной угрозы потерпевший принуждается к подневольному состоянию.

Незаконная госпитализация в медицинскую организацию,

оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях

([ст. 128](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B13220382DZ20BO) УК РФ)

Незаконная госпитализация в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях, представляет собой специальный вид незаконного лишения свободы.

**Объектом** преступления является личная свобода человека.

**Потерпевшим** может быть признано любое физическое лицо, не нуждающееся в лечении в психиатрическом стационаре.

**Объективная сторона** преступления выражается в действиях, заключающихся в незаконной госпитализации в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях.

Основания и порядок помещения лиц, страдающих психическими расстройствами, в медицинские организации, оказывающие психиатрическую помощь в стационарных условиях, установлены [Законом](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C50095E8CCCDAEC6AACB5225CDZ30EO) РФ от 2 июля 1992 г. N 3185-1 "О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании" (в ред. от 22 августа 2004 г.).

В соответствии с этим Законом помещение в медицинские организации, оказывающие психиатрическую помощь в стационарных условиях, осуществляется как добровольно (по просьбе или с согласия больного - [ст. 28](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C50095E8CCCDAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2EE1ZD08O)), так и принудительно [(ст. 29)](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C50095E8CCCDAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2EE1ZD03O).

Порядок госпитализации в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях, без согласия лица закреплен в [ст. ст. 32](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C50095E8CCCDAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2EE0ZD0CO) - [35](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C50095E8CCCDAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2CE4ZD0AO) указанного Закона. Он предполагает обязательное освидетельствование недобровольно госпитализированных пациентов комиссией врачей-психиатров стационара и последующее обращение в суд для получения соответствующего постановления судьи.

**Незаконным** помещением лица в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях, признается принудительное помещение туда человека: а) страдающего психическим расстройством, но не нуждающегося в лечении в стационарных условиях; б) не страдающего психическим расстройством. Это следует из оснований для недобровольной госпитализации в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях, установленных [ст. 29](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C50095E8CCCDAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2EE1ZD03O) вышеназванного Закона. К таким основаниям относятся наличие у лица тяжелого психического расстройства, которое обусловливает его непосредственную опасность для себя либо окружающих, или его беспомощность, т.е. неспособность самостоятельно удовлетворять основные жизненные потребности, или существенный вред его здоровью вследствие ухудшения психического состояния, если лицо будет оставлено без психиатрической помощи. При этом также требуется, чтобы обследование или лечение такого пациента можно было провести только в условиях стационара. Поэтому помещение в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях, лица, страдающее психическим расстройством, отвечающим требованиям [ст. 29](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C50095E8CCCDAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2EE1ZD03O), и нуждающегося в обследовании или лечении именно в условиях психиатрического стационара, хотя бы и с нарушением установленного вышеназванным [Законом](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C50095E8CCCDAEC6AACB5225CDZ30EO) порядка, не образует состава преступления, предусмотренного [ст. 128](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B13220382DZ20BO) УК РФ. Не содержит состава преступления и помещение в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях, лицо, чье расстройство не отвечает требованиям [ст. 29](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C50095E8CCCDAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2EE1ZD03O) вышеназванного Закона, но добровольно согласившегося на госпитализацию.

Однако согласие на госпитализацию, полученное под воздействием обмана, шантажа, угроз и т.п., свидетельствует о незаконности госпитализации, подлежащей уголовной ответственности по [ст. 128](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B13220382DZ20BO) УК РФ.

Существующую точку зрения относительно того, что [ст. 128](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B13220382DZ20BO) УК РФ охватывает случаи не только незаконного помещения (госпитализации), но и незаконного удержания (продления) пребывания в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, после отпадения надобности в дальнейшем нахождении здесь потерпевшего <1>, следует рассматривать как расширительное толкование, приводящее к применению уголовного закона по аналогии. При таких обстоятельствах содеянное следует квалифицировать как незаконное лишение свободы ([ст. 127](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BEAZD0DO) УК РФ) или должностное преступление ([ст. ст. 285](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2B25E5ZD09O) или [286](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2B25E4ZD0EO) УК РФ).

--------------------------------

<1> См., напр.: Научно-практическое [пособие](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA965B889A77FF64C5049EE7C5C1F3CCA2925E27CA316F3D5FF83E213E2E29ZE00O) по применению УК РФ / Под ред. В.М. Лебедева. М., 2005. С. 139; Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть: [Учеб](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA965B889A77FF64C50298E7C2C1F3CCA2925E27CA316F3D5FF83E213C222DZE06O). / Под ред. Л.В. Иногамовой-Хегай, А.И. Рарога, А.И. Чучаева. М., 2006. С. 41.

Преступление имеет формальный состав. Его следует считать оконченным, когда лицо формально, юридически становится пациентом медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях. Длительность нахождения лица в такой организации в результате его незаконного помещения туда для наступления уголовной ответственности значения не имеет.

С **субъективной стороны** преступление предполагает вину в виде прямого умысла: виновный сознает, что незаконно помещает в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях, потерпевшего, и желает этого. Мотивы преступления могут быть различными и на квалификацию не влияют.

**Субъектом** преступления могут быть лица, которые в соответствии с [Законом](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C50095E8CCCDAEC6AACB5225CDZ30EO) РФ "О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании" уполномочены принимать решения о недобровольной госпитализации в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях. Это врач-психиатр "скорой помощи", врач-психиатр внебольничного психиатрического учреждения, врач-психиатр приемного покоя психиатрического стационара, врач-психиатр, который является членом соответствующей врачебной комиссии, лечащий врач-психиатр.

Кроме того, субъектами преступления могут оказаться и лица, не уполномоченные на принятие соответствующих решений, но обычно являющиеся их исполнителями (старшая медицинская сестра, дежурный фельдшер и т.п.), если они осуществляют указанные действия, осознавая, что законных оснований для недобровольной госпитализации потерпевшего нет. Субъект преступления специальный.

Судья, вынесший заведомо неправосудное решение о госпитализации потерпевшего в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях, несет ответственность по [ст. 305](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2B24EAZD0AO) УК РФ.

Иные лица, способствовавшие незаконному помещению в психиатрический стационар (родственники потерпевшего, его законные представители, должностные лица органов опеки и попечительства), подлежат уголовной ответственности как соучастники преступления ([ст. 33](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2CE0ZD0AO) УК РФ).

**Отягчающими обстоятельствами** ([ч. 2 ст. 128](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2AE2ZD0EO) УК РФ) являются совершение данного деяния лицом с использованием своего служебного положения, смерть потерпевшего или наступление иных тяжких последствий.

Совершение преступления **с использованием своего служебного положения** предполагает, что оно осуществляется лицом, которое прямо не участвует в действиях, перечисленных в [ч. 1 настоящей статьи](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B13220382DZ20AO), но занимает служебное положение, позволяющее дать соответствующее распоряжение или оказать давление на лиц, осуществляющих такие действия (главный врач, его заместитель, сотрудник вышестоящего органа управления здравоохранением). Именно так были квалифицированы действия Д., работавшей заведующей отделением психиатрического стационара. Она была признана виновной в незаконном помещении Л. в психиатрический стационар, совершенном с использованием своего служебного положения <1>.

--------------------------------

<1> [Определение](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9659979A77FF64C70F98E8C7C1F3CCA2925E27ZC0AO) Верховного Суда РФ от 16 мая 2006 г. N 5-о06-38 // СПС "КонсультантПлюс".

Наступление **по неосторожности смерти** потерпевшего может быть вызвано как передозировкой лекарственных препаратов, так и другими обстоятельствами: психической травмой, самовольным применением большой дозы лекарственных препаратов, нападением агрессивных больных и т.д.

В качестве **иных тяжких последствий** следует рассматривать, в частности, самоубийство помещенного в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях, тяжкое заболевание, причинение имущественного ущерба в результате длительной незаконной госпитализации, потерю работы, тяжелое заболевание близкого потерпевшему человека как результат его помещения в больницу и т.п. Оценка наступивших последствий как тяжких производится судом, однако квалификация конкретного деяния по [ч. 2](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2AE2ZD0EO) как повлекшего тяжкие последствия возможна лишь тогда, когда эти последствия находятся в причинной связи с незаконным помещением потерпевшего в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях.

Отношение к смерти и иным тяжким последствиям характеризуется неосторожной формой вины. В данном случае имеет место преступление, совершенное с двумя формами вины ([ст. 27](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2CE3ZD0DO) УК).

§ 3. Преступления против чести и достоинства личности

Клевета ([ст. 128.1](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203D2DZ208O) УК РФ)

Непосредственный **объект** клеветы - честь, достоинство, репутация человека.

Уголовный закон называет в качестве объекта клеветы и репутацию. Под репутацией следует понимать представление окружающих о моральных и деловых качествах человека, его добропорядочности. Подрыв деловой репутации лица в условиях рыночной экономики способен оттолкнуть окружение и потенциальных партнеров от потерпевшего и причинить ему существенный вред.

**Предметом** клеветы являются сведения о потерпевшем, которые порочат его честь и достоинство или подрывают его репутацию.

**Потерпевшим** может быть признано любое лицо, в том числе умершее, душевнобольное или несовершеннолетнее. Уголовное дело при таких обстоятельствах возбуждается по заявлению родственников, законных представителей или других заинтересованных лиц.

С **объективной стороны** клевета состоит в распространении заведомо ложных, порочащих честь и достоинство другого лица или подрывающих его репутацию сведений. Пленум Верховного Суда РФ в [Постановлении](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C1049CEEC3C1F3CCA2925E27CA316F3D5FF83E213C2A2FZE0AO) от 24 февраля 2005 г. N 3 "О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц" разъяснил, что под распространением сведений, порочащих честь и достоинство граждан или деловую репутацию граждан и юридических лиц, следует понимать опубликование таких сведений в печати, трансляцию по радио и телевидению, демонстрацию в кинохроникальных программах и других средствах массовой информации, распространение в сети Интернет, а также с использованием иных средств телекоммуникационной связи, изложение в служебных характеристиках, публичных выступлениях, заявлениях, адресованных должностным лицам, или сообщение в той или иной, в том числе устной, форме хотя бы одному лицу. Сообщение таких сведений лицу, которого они касаются, не может признаваться их распространением, если лицом, сообщившим данные сведения, были приняты достаточные меры конфиденциальности, с тем чтобы они не стали известными третьим лицам <1>.

--------------------------------

<1> БВС РФ. 2005. N 4.

Преступление имеет **формальный** состав и считается **оконченным** с момента сообщения сведений, независимо от того, стали они известны оклеветанному или нет.

Распространяемые сведения могут быть признаны клеветническими лишь в случае, если они были **заведомо ложными,** т.е. вымышленными, не соответствующими действительности. Поэтому распространение верных, хотя бы и позорящих другое лицо сведений о подлинных фактах не образует состава рассматриваемого преступления.

Клевета предполагает **порочащий** честь и достоинство другого лица или подрывающий его репутацию характер распространяемых сведений. Признание сведений позорящими - это вопрос факта, решаемый в каждом конкретном случае судом. Порочащими, в частности, как следует из вышеназванного [Постановления](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C1049CEEC3C1F3CCA2925E27CA316F3D5FF83E213C2A2EZE01O) Пленума, являются сведения, содержащие утверждения о нарушении гражданином или юридическим лицом действующего законодательства, совершении нечестного поступка, неправильном, неэтичном поведении в личной, общественной или политической жизни, недобросовестности при осуществлении производственно-хозяйственной и предпринимательской деятельности, нарушении деловой этики или обычаев делового оборота, которые умаляют честь и достоинство гражданина или деловую репутацию гражданина либо юридического лица.

Судебная практика, например, рассматривает как клевету распространение заведомо ложных сведений о венерическом заболевании другого лица, но не признает позорящими сведения о наличии у лица иных болезней и физических недостатков.

С **субъективной стороны** клевета совершается с прямым умыслом. Виновный осознает, что он распространяет ложные, порочащие честь и достоинство другого лица или подрывающие его репутацию сведения, и желает распространять их. Если лицо не осознает ложности распространяемых им сведений, добросовестно заблуждается, считая их соответствующими действительности, то состав преступления отсутствует.

Мотивы преступления могут быть различными и на его квалификацию не влияют.

**Субъектом** клеветы может быть лицо, достигшее 16 лет, как автор клеветнических сведений, так и любое другое лицо, распространившее их.

Ответственность за клевету при отягчающих обстоятельствах установлена в [ч. 2 ст. 128.1](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203D2DZ205O) УК РФ. К квалифицирующим признакам отнесены: клевета, содержащаяся в публичном выступлении, публично демонстрирующемся произведении или средствах массовой информации.

Публичность означает распространение клеветнических сведений при условиях, позволяющих воспринимать их многочисленной аудиторией. Публичным следует, например, считать выступление на собрании, митинге, лекции; публично демонстрирующееся произведение - это разнообразным способом изготовленное и выпущенное в продажу, прокат или на всеобщее обозрение произведение. К таковым можно отнести книги, кинофильмы, видео- и компакт-кассеты и диски, плакаты, носители компьютерной информации и т.п. Средствами массовой информации являются телевидение, радио, газеты и журналы, Интернет.

К особо квалифицированным составам клеветы закон впервые относит ее **совершение с использованием служебного положения** ([ч. 3 ст. 128.1](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203D22Z20DO) УК РФ), а также клевету, предметом которой являются **сведения о том, что лицо, страдает заболеванием, представляющим опасность для окружающих, и клевету, соединенную с обвинением лица в совершении преступления сексуального характера** ([ч. 4 ст. 128.1](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203D22Z20FO) УК РФ).

**Использование служебного положения** указывает на совершение клеветнических действий должностным лицом, государственным или муниципальным служащим, а также лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, которые используют свои служебные функции для облегчения совершения клеветы.

[Перечень](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5059EE8C7C8AEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2DE1ZD0EO) заболеваний, представляющих опасность для окружающих, содержится в Постановлении Правительства РФ от 1 декабря 2004 г. N 715 "Об утверждении перечня социально значимых заболеваний и перечня заболеваний, представляющих опасность для окружающих" <1>. К таковым относят болезнь, вызванную вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ), гепатиты B и C, инфекции, передающиеся преимущественно половым путем, и некоторые другие.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2004. N 49. Ст. 4916.

К преступлениям сексуального характеры относятся деяния, предусмотренные [ст. ст. 131](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292EEAZD02O) - [135](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2929E7ZD0AO) УК РФ.

Особо тяжкой формой клеветы признается клевета, **соединенная с обвинением лица в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления** ([ч. 5 ст. 128.1](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203D22Z209O) УК РФ). Понятие этих категорий преступлений дается в [ч. ч. 4](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2DE6ZD03O) и [5 ст. 15](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2DE5ZD0AO) УК РФ.

Клевету, предусмотренную [ч. 5 ст. 128.1](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203D22Z209O) УК РФ, следует отличать от заведомо ложного доноса ([ст. 306](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2B24EAZD0FO) УК РФ). Клевета, соединенная с обвинением в совершении преступления, отличается от заведомо ложного доноса тем, что при заведомо ложном доносе умысел виновного направлен на привлечение потерпевшего к уголовной ответственности, а при клевете - на унижение его чести и достоинства. Поэтому при заведомо ложном доносе сведения о якобы совершенном преступлении сообщаются, как правило, органам, правомочным возбудить уголовное дело.

Глава 24. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ПОЛОВОЙ НЕПРИКОСНОВЕННОСТИ

И ПОЛОВОЙ СВОБОДЫ ЛИЧНОСТИ

§ 1. Общая характеристика преступлений против половой

неприкосновенности и половой свободы личности

Половая свобода представляет собой свободу выбора партнера в сексуальных отношениях лицом. Каждый человек реализует половую свободу по собственному усмотрению. Половая неприкосновенность означает запрет на сексуальные отношения с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста.

Половая свобода и половая неприкосновенность относятся к числу естественных и неотъемлемых прав человека и являются составной частью прав и свобод, гарантированных [Конституцией](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C60E9BEACF9CF9C4FB9E5C20C56E783A16F43F213C2DZ209O) РФ. Защищая эти права, уголовный закон устанавливает ответственность за деяния, нарушающие права человека в сфере сексуальных отношений. Однако повышенная общественная опасность подобного рода посягательств обусловлена не только тем, что они причиняют вред половой свободе и половой неприкосновенности личности, но также и тем, что преступления, посягающие на эти объекты, нередко влекут за собой причинение вреда здоровью, в том числе и психическому, нарушают моральные и нравственные устои общества. Но все же основным объектом рассматриваемых посягательств являются половая неприкосновенность и половая свобода. Поэтому в литературе их нередко называют половыми преступлениями.

По объекту посягательства половые преступления можно условно разделить на две группы: преступления против половой свободы и преступления против половой неприкосновенности. Условность подобного деления состоит в том, что преступления против половой свободы нередко одновременно посягают и на половую неприкосновенность. Так, все насильственные преступления, совершаемые путем применения физического или психического насилия ([ст. ст. 131](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292EEAZD02O), [132](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2929E2ZD0EO), [133](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2AE6ZD03O) УК РФ), в тех случаях, когда они совершаются в отношении лиц, не достигших шестнадцати лет, посягают и на половую свободу и на половую неприкосновенность. В тех же случаях, когда потерпевшая (потерпевший) достигла шестнадцати лет, нарушаются только права, связанные со свободой поведения в половых отношениях. Преступления, совершаемые без применения насилия ([ст. ст. 134](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292AE4ZD0CO), [135](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2929E7ZD0AO) УК РФ), причиняют вред половой неприкосновенности.

Понятие половых преступлений базируется на понимании объекта преступлений данного вида. "Единственным общим признаком всех преступлений, нормы об ответственности за которые помещены в [главу 18](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2AE1ZD02O) нового УК РФ, является родовой объект посягательства - общественные отношения, обеспечивающие половую неприкосновенность и половую свободу личности" <1>.

--------------------------------

<1> Уголовное право. Особенная часть / Под ред. Л.Д. Гаухмана, С.В. Максимова. М., 2005. С. 115.

Анализируя особенности объекта, В.Н. Кудрявцев отмечает: "Половые преступления - это преступления в области половых отношений. Однако для выявления социально-политической сущности этих преступлений необходимо определить: чему именно в области половых отношений они причиняют ущерб. В связи с тем, что половые отношения представляют собой отношения людей в обществе по поводу удовлетворения их половых потребностей, можно было сделать вывод о том, что преступления в этой области нарушают половые интересы или половые блага личности. Охраняемые уголовным законом названные ценности (интересы, блага) и могли бы быть названы в качестве объекта всех половых преступлений" <1>.

--------------------------------

<1> Кудрявцев В.Н. Объективная сторона преступления. М., 1960. С. 79.

Установление видового объекта, общности объективных и субъективных признаков рассматриваемых преступлений позволяет сформулировать определение понятия половых преступлений. Половые преступления - это общественно опасные, противоправные и наказуемые действия сексуального характера, совершаемые субъектом с целью удовлетворения половой потребности своей или другого лица, нарушающие существующий уклад половых отношений.

Половые преступления в зависимости от способа их совершения подразделяются на две группы.

1. Преступления, имеющие насильственный характер: изнасилование ([ст. 131](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292EEAZD02O) УК РФ), насильственные действия сексуального характера ([ст. 132](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2929E2ZD0EO) УК РФ) и понуждение к действиям сексуального характера ([ст. 133](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2AE6ZD03O) УК РФ).

2. Преступления, не связанные с применением насилия: половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим 16-летнего возраста ([ст. 134](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292AE4ZD0CO) УК РФ), и развратные действия ([ст. 135](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2929E7ZD0AO) УК РФ). Особенностью этих преступлений является добровольность вступления потерпевшей (потерпевшего) в половые отношения.

Объективная сторона рассматриваемой группы преступлений характеризуется только действием. По конструкции объективной стороны все основные составы сконструированы как формальные. Как материальные составы сконструированы лишь квалифицированные и особо квалифицированные составы, где в качестве обязательного признака закон указывает на наличие общественно опасных последствий.

Характеристику потерпевших от половых преступлений целесообразно давать по конкретным статьям [УК](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CDZ30EO) РФ, поскольку в зависимости от характера преступления таковыми могут быть женщины и мужчины, несовершеннолетние как мужского, так и женского пола.

Следует отметить в связи с этим, что право на половую неприкосновенность и половую свободу предоставлено всем лицам и в равной степени обеспечивается уголовным законом, независимо от пола и возраста.

Субъективная сторона для всех преступлений, включенных в [главу 18](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2AE1ZD02O) УК РФ, характеризируется прямым умыслом. Мотивы - чаще сексуальной направленности, но могут быть и иные, например, бытовой мести, по найму и другие. Их установление по конкретным составам учитывается для криминологической характеристики личности преступника и индивидуализации наказания.

В зависимости от вида преступления субъект может быть как общим, так и специальным. К примеру, субъект изнасилования ([ст. 131](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292EEAZD02O) УК РФ) является общим: физическое, вменяемое лицо, достигшее четырнадцати лет. Но исполнителем этого преступления может быть только лицо мужского пола. Субъектом развратных действий ([ст. 135](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2929E7ZD0AO) УК РФ) может быть только лицо, достигшее восемнадцати лет, - субъект специальный.

§ 2. Преступления против половой неприкосновенности и

половой свободы личности, сопряженные с насилием

Изнасилование ([ст. 131](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292EEAZD02O) УК РФ)

**Основным объектом** преступления является половая свобода женщин, а при изнасиловании несовершеннолетней, не достигшей возраста шестнадцати лет - половая неприкосновенность. Половая свобода представляет собой свободу лица в выборе партнера в сексуальных отношениях. Каждый человек реализует половую свободу по собственному усмотрению. Половая неприкосновенность означает запрет на сексуальные отношения с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста.

Дополнительный объект изнасилования - здоровье человека. При совершении изнасилования потерпевшей может быть только лицо женского пола, независимо от возраста и других данных, которые это лицо характеризуют. Практике известны случаи изнасилования не только посторонних женщин, но и жен, сожительниц, близких родственниц и т.д.

**Объективная сторона** преступления определена в законе как половое сношение с применением насилия к потерпевшей или другим лицам либо с использованием ее беспомощного состояния. Уголовный закон не содержит собственного, юридического понятия полового сношения. Его очень краткое определение приведено в [п. 1](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5029BE8C2CAAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2DE3ZD0FO) Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 15 июня 2004 г. N 11 "О судебной практике по делам о преступлениях, предусмотренных статьями 131 и 132 Уголовного кодекса Российской Федерации", где говорится, что под половым сношением следует понимать совершение полового акта между мужчиной и женщиной <1>.

--------------------------------

<1> БВС РФ. 2004. N 8.

С позиций правоприменения более полным представляется понятие полового сношения, используемое в медицине и определяемое как соединение (контакт) мужских и женских половых органов (коитус), то есть введение мужского полового органа в половые органы женщины вне зависимости от глубины проникновения и физиологического завершения полового акта.

Понятием изнасилования охватывается насильственное совершение естественного полового акта между мужчиной и женщиной. Все иные насильственные половые акты, совершенные в иной форме, являются насильственными действиями сексуального характера. Ответственность за их совершение предусмотрена [ст. 132](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2929E2ZD0EO) УК РФ. Таким образом, под половым сношением следует понимать совершение полового акта между мужчиной и женщиной в естественной форме.

Изнасилование представляет собой преступление, совершаемое с применением насилия или угрозой его применения. Понятием насилия охватывается и физическое и психическое насилие. Физическое насилие заключается в воздействии на тело человека с целью подавления его сопротивления Оно может быть выражено в нанесении побоев, ином причинении боли, связывании, насильственном удержании и т.п. Чаще всего физическое насилие выражается во внешнем воздействии на тело пострадавшей, но в ряде случаев насилие может состоять и в воздействии на внутренние органы потерпевшей: дача наркотических средств или психотропных веществ, токсических веществ.

В содержание насилия применительно к основному составу, предусмотренному [ч. 1 ст. 131](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292EEAZD03O) УК РФ, включается также и причинение легкого или средней тяжести вреда здоровью. Дополнительная квалификация действий по соответствующим статьям [УК](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CDZ30EO) РФ, устанавливающим ответственность за преступления против жизни и здоровья, в этих случаях не требуется.

Психологическое насилие осуществляется путем воздействия на психику потерпевшей. Способом совершения такого насилия является угроза применения физического насилия, которая представляет собой запугивание потерпевшей угрозой немедленного причинения вреда ее здоровью либо физической расправы над ее детьми, родственниками и другими, даже незнакомыми ей людьми. Угроза должна быть воспринята потерпевшей как реальная, так как только она может парализовать сопротивление женщины. Содержанием угрозы применения насилия охватывается и угроза убийством. В этом случае дополнительной квалификации по [ст. 119](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE7ZD0AO) УК РФ не требуется.

Насилие или угроза его применения могут быть применены не только к потерпевшей, но и к другим лицам. Под другими лицами, указанными в [ст. ст. 131](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292EEAZD02O) и [132](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2929E2ZD0EO) УК РФ, следует понимать родственников потерпевшего лица, а также лиц, к которым виновное лицо в целях преодоления сопротивления потерпевшей применяет насилие либо высказывает угрозу его применения.

Поэтому применение насилия к третьим лицам включается в объективную сторону состава изнасилования только в тех случаях, когда оно имеет целью подавить волю потерпевшей на оказание сопротивления. Например, согласие потерпевшей на совершение полового сношения, полученное под угрозой убийства ее ребенка, подпадает под признаки изнасилования. Во всех иных случаях применение насилия должно квалифицироваться при наличии соответствующих признаков по иным статьям [УК](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CDZ30EO) РФ. Так, избиение лица, пытающегося, например, защитить женщину от насильника, позвать на помощь и причинение вреда его здоровью требует самостоятельной квалификации данного преступления (избиения).

Не относятся к категории насилия обман женщины, введение ее в заблуждение, различного рода обещания с целью добиться интимных отношений. Поэтому действия лица, добившегося согласия женщины на вступление в половое сношение или совершение действий сексуального характера путем обмана или злоупотребления доверием (например, заведомо ложного обещания вступить с ней в брак), не могут рассматриваться как преступление против половой неприкосновенности и половой свободы личности.

Оба вида насилия или любой из них должны предшествовать половому акту. Применение насилия и причинение вреда или угроза применения насилия после полового сношения не могут квалифицироваться как изнасилование. Так, не является изнасилованием добровольное совершение полового акта и последующая угроза избиением в случае, если девочка расскажет кому-нибудь (например, матери) о случившемся.

Вместе с тем понятием изнасилования охватывается не только половое сношение с применением насилия или с угрозой его применения, но и половое сношение с использованием беспомощного состояния потерпевшей. Понятие этого состояния раскрыто в [п. 3](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5029BE8C2CAAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2DE3ZD02O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 15 июня 2004 г. N 11 "О судебной практике по делам о преступлениях, предусмотренных ст. ст. 131 и 132 Уголовного кодекса Российской Федерации".

Беспомощность состояния потерпевшего Пленум Верховного Суда РФ связывает с теми ситуациями, когда потерпевший в силу своего физического или психического состояния (слабоумие или другое психическое расстройство, физические недостатки, иное болезненное либо бессознательное состояние, малолетний или престарелый возраст и т.п.) не мог понимать характер и значение совершаемых с ним действий либо оказать сопротивление виновному лицу.

Беспомощное состояние потерпевшей оценивается в зависимости от реальной способности потерпевшей, в силу своего физического или психического состояния, понимать характер совершаемых с ней действий и неспособности оказать сопротивление виновному, причем последний, вступая в половое сношение, должен сознавать, что потерпевшая находится в таком состоянии.

При этом само по себе малолетство потерпевшей не является единственным условием для признания ее состояния как беспомощного. Для установления беспомощного состояния необходимо не только установить действительный возраст потерпевшей, но и определить, понимала ли она фактическую сторону отношений между мужчиной и женщиной, установить уровень ее развития, осведомленность о сексуальных отношениях и их социальном значении. Существенное значение имеет и установление факта сексуального опыта у малолетней потерпевшей.

Беспомощное состояние потерпевшей может явиться и следствием болезни с потерей сознания (например, диабетическая кома, приступ стенокардии, эпилептический припадок), обморочным состоянием из-за стресса, теплового удара и т.д.

Неспособность оказать физическое сопротивление может быть вызвана старостью, физическими недостатками, болезнью, сопряженной с утратой двигательных функций (паралич, остеохондроз, артроз в острой форме) и т.д., физическим воздействием со стороны преступника или его сообщников.

При оценке обстоятельств изнасилования в отношении потерпевшего лица, которое находилось в состоянии опьянения, следует исходить из того, что беспомощным состоянием в этих случаях может быть признана лишь такая степень опьянения, вызванного употреблением алкоголя, наркотических средств или других одурманивающих веществ, которая лишала это лицо, например потерпевшую женщину, возможности оказать сопротивление насильнику. При этом для состава изнасилования с использованием беспомощного состояния потерпевшей не имеет значения, была ли она приведена в такое состояние самим виновным (например, напоил спиртными напитками, дал наркотики, снотворное и т.п.) или находилась в беспомощном состоянии независимо от действий лица, совершившего указанное преступление.

Изнасилование относится к числу формальных составов. Поэтому преступление является оконченным с момента начала полового акта независимо от его завершения и наступивших последствий.

При решении вопроса о том, содержится ли в действиях лица оконченный состав изнасилования или насильственных действий сексуального характера либо лишь признаки покушения на совершение таких преступных действий, следует установить, действовало ли лицо с целью совершить изнасилование или насильственные действия сексуального характера, а также явилось ли примененное насилие средством к достижению указанной цели, которая не была осуществлена по независящим от него причинам. При этом необходимо отличать покушение на изнасилование от насильственных действий сексуального характера, а также покушений на преступления, предусмотренные [ст. ст. 131](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292EEAZD02O) и [132](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2929E2ZD0EO) УК РФ, от оконченных преступлений, подпадающих под иные статьи [УК](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CDZ30EO) РФ, предусматривающие ответственность за преступления против здоровья, чести и достоинства личности.

Покушение на изнасилование необходимо отграничивать от добровольного отказа от совершения преступления ([ст. 31](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2CE1ZD0BO) УК РФ), что исключает уголовную ответственность. Если лицо осознавало возможность доведения преступных действий до конца, но добровольно, т.е. не вследствие причин, возникших помимо его воли, и окончательно отказалось от совершения изнасилования, содеянное им независимо от мотивов отказа квалифицируется по фактически совершенным действиям при условии, что они содержат состав иного преступления. Иными словами, добровольный отказ (при наличии указанных в [ст. 31](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2CE1ZD0BO) УК РФ условий) возможен до начала естественного физиологического акта. Не может считаться добровольным отказ, если, преодолев сопротивление потерпевшей, виновный не смог продолжить свои действия по физиологическим или иным причинам, не связанным с его волей (например, исчезновение эрекции).

В случае если в фактически совершенных действиях виновного содержится состав иного преступления (хулиганства, оскорбления, нанесения побоев или причинения вреда здоровью потерпевшей), деяние квалифицируется по соответствующим статьям [УК](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CDZ30EO) РФ.

В тех ситуациях, когда совершение нескольких половых актов охватывалось умыслом виновного, содеянное следует квалифицировать как единое продолжаемое преступление. О единстве умысла могут свидетельствовать такие обстоятельства, как совершение нескольких половых актов без перерыва или с перерывом на короткое время. При этом единое преступление будет иметь место только в случае совершения тождественных действий. Поэтому, если умыслом лица охватывается совершение им (в любой последовательности) изнасилования и насильственных действий сексуального характера в отношении одной и той же потерпевшей, содеянное следует оценивать как совокупность преступлений, предусмотренных [ст. ст. 131](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292EEAZD02O) и [132](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2929E2ZD0EO) УК РФ. При этом для квалификации содеянного не имеет значения, был ли разрыв во времени в ходе совершения в отношении потерпевшей изнасилования и насильственных действий сексуального характера.

**Субъективная сторона** изнасилования характеризуется прямым умыслом. Виновный сознает, что он совершает половой акт в результате насилия, без согласия потерпевшей и вопреки ее воле, и желает его совершения.

Иными словами, при изнасиловании умыслом виновного охватывается как конечная цель преступления - половое сношение с женщиной (с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего или четырнадцатилетнего возраста) вопреки ее воле и согласию, так и действия по достижению этой цели с применением физического насилия, угроз или с использованием беспомощного состояния потерпевшей.

Мотивы преступления не имеют значения для квалификации деяния, но их установление необходимо для индивидуализации наказания. Чаще всего мотивом совершения изнасилования является удовлетворение половой страсти. Но встречаются и другие мотивы, например месть, унижение человеческого достоинства.

**Субъектом** изнасилования может быть любое физическое, вменяемое лицо, достигшее четырнадцати лет (субъект общий), но исполнителем преступления может быть только лицо мужского пола.

[Частью 2 ст. 131](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2929E3ZD0BO) УК РФ установлена ответственность за совершение преступления при отягчающих обстоятельствах. Квалифицирующими признаками, включенными в указанную норму, являются: совершение изнасилования группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; изнасилование, соединенное с угрозой убийства или причинением тяжкого вреда здоровью, а также совершенное с особой жестокостью по отношению к потерпевшей или другим лицам; изнасилование, повлекшее заражение потерпевшей венерическим заболеванием.

Изнасилование признается совершенным группой лиц (группой лиц по предварительному сговору, организованной группой) не только в тех случаях, когда несколькими лицами подвергается сексуальному насилию одно или несколько потерпевших лиц, но и тогда, когда виновные лица, действуя согласованно и применяя насилие или угрозу его применения в отношении нескольких лиц, затем совершают насильственный половой акт с каждым или хотя бы с одним из них.

Если же виновные не оказывают содействия друг другу в совершении изнасилования, совершают его поочередно, а не совместно, то рассматриваемый квалифицирующий признак будет отсутствовать.

Так, по одному из дел было установлено, что в процессе хищения имущества С. Т.Д., Ж. и Т.В. раздели потерпевшую догола. Затем, продолжая свои преступные действия в отношении находившейся в бессознательном состоянии С., Т.Д., по предложению Ж., реализуя внезапно возникший умысел, изнасиловал потерпевшую. После этого ее изнасиловал Ж., а затем и Т.В.

При таких обстоятельствах, как отметил Верховный Суд РФ, вывод о совершении осужденными изнасилования группой лиц является необоснованным, а их действия подлежат квалификации по [ч. 1 ст. 131](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292EEAZD03O) УК РФ <1>.

--------------------------------

<1> [Определение](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9659979A77FF64C6059EE6C6C1F3CCA2925E27ZC0AO) Верховного Суда РФ от 23 декабря 2005 г. N 46-о05-60 // БВС РФ. 2007. N 1.

Понятие признака группы лиц по предварительному сговору приведено в [ст. 35](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2CE7ZD0EO) УК РФ. Групповым изнасилованием признаются как действия лиц, непосредственно совершивших насильственный половой акт, так и действия лиц, содействовавших им путем применения физического или психического насилия к потерпевшему лицу. При этом действия лиц, лично не совершавших насильственного полового акта или насильственных действий сексуального характера, но путем применения насилия содействовавших другим лицам в совершении преступления, следует квалифицировать как соисполнительство в групповом изнасиловании ([ч. 2 ст. 33](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2CE0ZD08O) УК РФ), поскольку эти лица принимали непосредственное участие в выполнении части объективной стороны состава преступления - применяли насилие. В группе лиц в качестве соисполнителей могут быть и женщины.

Действия лица, непосредственно не вступавшего в половое сношение с потерпевшей и не применявшего к ней физического или психического насилия при совершении изнасилования, а лишь содействовавшего совершению преступления советами, указаниями, предоставлением информации виновному лицу либо устранением препятствий и т.п., надлежит квалифицировать по [ч. 5 ст. 33](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2CE0ZD0FO) УК РФ и, при отсутствии квалифицирующих признаков, по [ч. 1 ст. 131](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292EEAZD03O) УК РФ.

В названном выше [Постановлении](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5029BE8C2CAAEC6AACB5225CDZ30EO) Пленума Верховного Суда РФ не рассмотрен вопрос о квалификации изнасилования, совершенного несколькими лицами, в тех случаях, когда субъектом преступления является лишь одно лицо, а другое лицо (лица) не является субъектом преступления в силу невменяемости или недостижения возраста уголовной ответственности. Судебная практика в решении этого вопроса идет по пути признания в подобных ситуациях квалифицирующего признака совершения преступления группой лиц по предварительному сговору. Вместе с тем такой подход следует признать дискуссионным, поскольку, решая эту же проблему но применительно к иной категории дел, Пленум Верховного Суда РФ в [п. 12](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C50695EFC0C3AEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2DE5ZD0DO) Постановления от 27 декабря 2002 г. N 29 "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое" указал: если лицо совершило кражу, грабеж или разбой посредством использования других лиц, не подлежащих уголовной ответственности в силу возраста, невменяемости или других обстоятельств, его действия (при отсутствии иных квалифицирующих признаков) следует квалифицировать по [ч. 1 ст. 158](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2828EBZD08O), [ч. 1 ст. 161](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A24E7ZD0AO) или [ч. 1 ст. 162](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C282BE1ZD03O) УК РФ как действия непосредственного исполнителя преступления ([ч. 2 ст. 33](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2CE0ZD08O) УК РФ). Наличие группы лиц по предварительному сговору в этих случаях не признается.

Оконченным групповое изнасилование считается с момента начала полового акта первым участником. Поэтому если кто-то из субъектов преступления, например, не смог совершить полового акта по физиологическим причинам либо не успел в результате действий по пресечению преступления, его действия необходимо квалифицировать как оконченное преступление, совершенное группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

[Пунктом "в" ч. 2 ст. 131](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64CC0E95E8CDC1F3CCA2925E27CA316F3D5FF83E213C2D2EZE06O) УК РФ предусмотрен такой квалифицированный состав изнасилования, как изнасилование, соединенное с угрозой убийством или причинением тяжкого вреда здоровью, а также с особой жестокостью по отношению к потерпевшей или другим лицам.

Угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью - это явно выраженное намерение насильника немедленно расправиться с потерпевшей или другими лицами путем лишения жизни или причинения вреда здоровью, подпадающее под признаки [ст. 111](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A28E4ZD09O) УК РФ. Однако под угрозой убийством или причинением тяжкого вреда здоровью следует понимать не только прямые высказывания, в которых выражалось намерение немедленного применения физического насилия к потерпевшему лицу или к другим лицам, но и такие угрожающие действия виновного, как, например, демонстрация оружия или предметов, которые могут быть использованы в качестве оружия (нож, бритва, топор и т.п.).

Ответственность за изнасилование с применением угрозы убийством или причинением тяжкого вреда здоровью наступает лишь в случаях, если такая угроза явилась средством преодоления сопротивления потерпевшей и имелись основания опасаться осуществления этой угрозы. В этих случаях объективная сторона квалифицированного состава преступления включает в себя и изнасилование, и угрозу убийством. Поэтому дополнительная квалификация деяния по [ст. 119](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE7ZD0AO) УК РФ не требуется.

Если угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью не была направлена на подавление сопротивления потерпевшей, а была выражена после изнасилования с той целью, например, чтобы потерпевшая никому не сообщила о случившемся, действия виновного лица при отсутствии квалифицирующих обстоятельств подлежат квалификации по [ст. 119](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE7ZD0AO) УК РФ и по совокупности с [ч. 1 ст. 131](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292EEAZD03O) УК РФ либо соответственно с [ч. 1 ст. 132](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2929E2ZD0FO) УК РФ.

[Пунктом "в" ч. 2 ст. 131](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64CC0E95E8CDC1F3CCA2925E27CA316F3D5FF83E213C2D2EZE06O) УК РФ охватывается только угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью. Реальное умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, причиненного при изнасиловании (покушении на изнасилование), должно квалифицироваться по соответствующей части [ст. 131](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292EEAZD02O) УК РФ и по совокупности с преступлением, предусмотренным [ст. 111](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A28E4ZD09O) УК РФ.

Умышленное причинение в процессе изнасилования тяжкого вреда здоровью потерпевшего лица, что повлекло по неосторожности его смерть, при отсутствии других квалифицирующих признаков также следует квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных [ч. 1 ст. 131](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292EEAZD03O) УК РФ и [ч. 4 ст. 111](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A28EAZD0AO) УК РФ.

При совершении убийства в процессе изнасилования содеянное также подлежит квалификации по совокупности преступлений, предусмотренных [п. "к" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A28E7ZD0DO) УК РФ и [ч. 1 ст. 131](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292EEAZD03O) УК РФ, либо по соответствующим частям этих статей, если изнасилование совершено, например, в отношении несовершеннолетнего лица или не достигшего четырнадцатилетнего возраста либо группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

При совершении убийства после окончания изнасилования либо покушения на изнасилование в целях сокрытия совершенного преступления либо по мотивам мести за оказанное сопротивление содеянное виновным лицом следует квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных [п. "к" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A28E7ZD0DO) УК РФ и соответствующими частями [ст. 131](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292EEAZD02O) УК РФ либо [ч. 3 ст. 30](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2CE1ZD0AO) УК РФ и соответствующими частями [ст. 131](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292EEAZD02O) УК РФ.

Изнасилование с особой жестокостью по отношению к потерпевшей или другим лицам - самостоятельный квалифицирующий признак, указанный в [п. "в" ч. 2 ст. 131](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64CC0E95E8CDC1F3CCA2925E27CA316F3D5FF83E213C2D2EZE06O) УК РФ. Особая жестокость означает причинение потерпевшей физических или нравственных мучений и страданий. Особая жестокость может выражаться в издевательстве и глумлении над потерпевшим лицом, истязании в процессе изнасилования, в причинении телесных повреждений, в совершении изнасилования в присутствии родных или близких потерпевшей, а также в способе подавления сопротивления, вызывающем тяжелые физические либо нравственные мучения и страдания самой потерпевшей или других лиц. При этом квалифицирующий признак совершения изнасилования с особой жестокостью будет иметь место только в случае, если умыслом виновного охватывалось причинение потерпевшим лицам особых мучений и страданий.

Ответственность по [пункту "г" ч. 2 ст. 131](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64CC0E95E8CDC1F3CCA2925E27CA316F3D5FF83E213C2D2EZE05O) УК РФ наступает в случаях, когда лицо, заразившее потерпевшую венерическим заболеванием, знало о наличии у него этого заболевания, предвидело возможность или неизбежность заражения потерпевшего лица и желало или допускало такое заражение. При этом дополнительной квалификации по [ст. 121](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE7ZD02O) УК РФ не требуется.

[Часть 3 ст. 131](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2929E3ZD0CO) УК РФ предусматривает ответственность за изнасилование при наличии особо квалифицирующих признаков:

изнасилование несовершеннолетней;

изнасилование, повлекшее по неосторожности тяжкий вред здоровью потерпевшей, заражение ее ВИЧ-инфекцией или иные тяжкие последствия.

Говоря о квалифицирующем признаке изнасилования несовершеннолетней, следует иметь в виду, что указанный квалифицирующий признак будет иметь место, когда виновное лицо знало или допускало, что потерпевшей является лицо, не достигшее восемнадцати лет <1>.

--------------------------------

<1> См.: [пункт 14](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5029BE8C2CAAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2DE7ZD0DO) Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 15 июня 2004 г. N 11 "О судебной практике по делам о преступлениях, предусмотренных ст. ст. 131 и 132 Уголовного кодекса Российской Федерации" в редакции [Постановления](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5029BE8C1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2DE3ZD0CO) Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 14 июня 2013 г. N 18 "О внесении изменения в Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 15 июня 2004 года N 11 "О судебной практике по делам о преступлениях, предусмотренных ст. ст. 131 и 132 Уголовного кодекса Российской Федерации".

Изнасилование, повлекшее по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшей, заражение ее ВИЧ-инфекцией или иные тяжкие последствия, будет иметь место тогда, когда указанные последствия не охватывались умыслом виновного, т.е. когда он не предвидел их или предвидел, но легкомысленно рассчитывал на предотвращение.

Понятие тяжкого вреда здоровью дано в [ч. 1 ст. 111](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A28E4ZD0EO) УК РФ. [Пунктом "б" ч. 3 ст. 131](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2929E3ZD02O) УК РФ охватывается совершение изнасилования, повлекшее по неосторожности последствия, признаваемые тяжким вредом здоровью: потерю речи, зрения, слуха и т.д. При этом между наступившими последствиями и изнасилованием должна быть причинная связь.

Неосторожное причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего лица при совершении изнасилования охватывается [п. "б" ч. 3 ст. 131](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2929E3ZD02O) УК РФ и дополнительной квалификации по другим статьям [УК](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CDZ30EO) РФ не требует.

Ответственность по [п. "г" ч. 2 ст. 131](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64CC0E95E8CDC1F3CCA2925E27CA316F3D5FF83E213C2D2EZE05O) УК РФ и по [п. "г" ч. 2 ст. 132](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64CC0E95E8CDC1F3CCA2925E27CA316F3D5FF83E213C2D28ZE02O) УК РФ наступает в случаях, когда лицо, заразившее потерпевшее лицо венерическим заболеванием, знало о наличии у него этого заболевания, предвидело возможность или неизбежность заражения потерпевшего лица и желало или допускало такое заражение. При этом дополнительной квалификации по [ст. 121](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2BE7ZD02O) УК РФ не требуется.

Действия виновного подлежат квалификации по [п. "б" ч. 3 ст. 131](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2929E3ZD02O) и [п. "б" ч. 3 ст. 132](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2929E1ZD0EO) УК РФ как при неосторожном, так и при умышленном заражении потерпевшего лица ВИЧ-инфекцией.

Иными тяжкими последствиями изнасилования являются последствия, которые не связаны с причинением по неосторожности тяжкого вреда здоровью потерпевшей либо заражением ее ВИЧ-инфекцией. Таковым может быть признано, например, самоубийство потерпевшей.

Ответственность за изнасилование, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшей, а также за изнасилование потерпевшей, не достигшей четырнадцатилетнего возраста, предусмотрена [ч. 4 ст. 131](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2929E2ZD0AO) УК РФ.

Причинение по неосторожности смерти потерпевшей означает то, что умыслом виновного наступление данного последствия не охватывалось. Например, желая подавить сопротивление потерпевшей, виновный душит ее, добиваясь не наступления смерти, а только прекращения сопротивления.

Изнасилование потерпевшей, заведомо не достигшей четырнадцатилетнего возраста, так же как и изнасилование несовершеннолетней, предполагает знание или допущение того факта, что потерпевшей является лицо, не достигшее указанного возраста.

[Частью 5 ст. 131](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292AE5ZD02O) УК РФ установлена ответственность за изнасилование потерпевшей, не достигшей четырнадцатилетнего возраста, лицом, имеющим судимость за ранее совершенное преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего. Таковыми признаются изнасилование несовершеннолетней, не достигшей четырнадцатилетнего возраста, насильственные действия сексуального характера в отношении несовершеннолетних, не достигших этого же возраста, а также деяния, подпадающие под признаки преступлений, предусмотренных [ч. ч. 3](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292AEBZD0BO) - [5 ст. 134](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292AEBZD0FO) и [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292AEAZD09O) - [4 ст. 135](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292AEAZD0DO) УК РФ, совершенные в отношении лица, не достигшего двенадцатилетнего возраста, поскольку такое лицо в силу возраста находится в беспомощном состоянии, то есть не может понимать характер и значение совершаемых с ним действий.

Насильственные действия сексуального характера

([ст. 132](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2929E2ZD0EO) УК РФ)

**Объект** насильственных действий сексуального характера совпадает с объектом изнасилования (см. [комментарий к ст. 131](#Par4080) УК РФ).

**Объективная сторона** преступления состоит в совершении мужеложства, лесбиянстве или иных действиях сексуального характера с применением насилия или с угрозой его применения к потерпевшему (потерпевшей) или к другим лицам либо с использованием беспомощного состояния потерпевшего (потерпевшей).

Мужеложством являются сексуальные контакты между мужчинами, а лесбиянством - сексуальные контакты между женщинами. Под иными действиями сексуального характера следует понимать удовлетворение половой потребности другими способами (оральный, анальный секс и т.п.), включая понуждение женщиной мужчины к совершению полового акта путем применения насилия или угрозы его применения.

Мужеложство (разновидность гомосексуализма, педерастии) состоит в насильственном удовлетворении половой страсти путем полового сношения мужчины с мужчиной. Ненасильственное мужеложство по [УК](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CDZ30EO) РФ ненаказуемо.

Лесбиянство (сапфизм, трибадия) - представляет собой насильственное удовлетворение половой страсти путем общения женщины с женщиной, воздействующей на эрогенные зоны тела партнерши, имитацию полового акта, совершения других любострастных действий (орально-генитальные контакты, удовлетворение сексуальных потребностей с помощью различных приспособлений - искусственных фаллосов, вибраторов, мастурбации, петтинга, орротажа и т.д.). Потерпевшими при насильственных действиях сексуального характера могут быть как мужчины, так и женщины.

**С субъективной стороны** насильственные действия сексуального характера совершаются умышленно (в виде прямого умысла) - виновный сознает, что он совершает данное преступление с применением насилия, и желает так поступить. Мотив преступления - удовлетворение половой страсти. В некоторых случаях мотивами могут быть месть и унижение человеческого достоинства потерпевшего.

**Субъектом** преступления при насильственном мужеложстве может быть только лицо мужского пола, а при насильственном лесбиянстве - только лицо женского пола, достигшие четырнадцати лет. Лица другого пола, принимающие участие в насильственных действиях сексуального характера (женщины при мужеложстве, мужчины при лесбиянстве), несут ответственность как соучастники - организаторы, подстрекатели, пособники.

Все остальные признаки состава насильственных действий сексуального характера аналогичны рассмотренным выше признакам состава изнасилования.

Понуждение к действиям сексуального характера

([ст. 133](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2AE6ZD03O) УК РФ)

**Основным объектом** данного преступления является половая свобода личности. Дополнительным объектом может выступать честь и достоинство личности, отношения собственности. Потерпевшими могут быть лица как женского, так и мужского пола.

**Объективная** сторона преступления выражается в понуждении к половому сношению, мужеложству, лесбиянству или совершению иных действий сексуального характера путем шантажа, угрозы уничтожения, повреждения или изъятия имущества либо с использованием материальной или иной зависимости потерпевших.

Под понуждением следует понимать психическое воздействие на потерпевшую (потерпевшего) с целью заставить ее вступить в сексуальные контакты с виновным лицом против своей воли. Психическое воздействие в виде угрозы применения насилия к потерпевшим не охватывается рассматриваемым составом преступления и подлежит квалификации по [ст. ст. 131](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292EEAZD02O) или [132](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2929E2ZD0EO) УК РФ. Понуждение может совершаться в любой форме: устной, письменной, с использованием средств связи и т.п. Оно может быть совершено непосредственно в отношении потерпевшей (потерпевшего) либо доводиться до их сведения через третьих лиц.

Понуждение может выражаться как в действиях, так и в пассивном поведении виновного. Оно может состоять в поставлении потерпевшей в такие условия, при которых она вынуждена вступить в сексуальный контакт для предотвращения вреда своим законным интересам. Это особенно касается случаев понуждения с использованием материальной или иной зависимости.

Шантаж как способ совершения данного преступления означает угрозу разглашения сведений, компрометирующих потерпевшую, или сведений, которые она желала бы скрыть, например сведения о действительных или вымышленных заболеваниях венерического, онкологического и другого характера.

Разглашением считается передача действительной или ложной информации хотя бы одному постороннему лицу.

Компрометирующими считаются действия, характеризующие потерпевшую отрицательно с точки зрения морали и права.

Угроза уничтожением, повреждением или изъятием имущества также представляет собой психическое воздействие. Угроза может касаться всего или части имущества. Утрата его должна значительно затрагивать материальные интересы потерпевших, чтобы выступить серьезным побуждающим фактором при решении вопроса о нежелательном для них сексуальном контакте.

Приведение любой из названных угроз в действие подлежит самостоятельной квалификации по статьям о преступлениях против собственности в совокупности со [ст. 133](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2AE6ZD03O) УК РФ.

Материальная зависимость возможна, когда потерпевший состоит на иждивении у виновного (полном или частичном), получает от него дотации и этот источник является основным доходом потерпевшего.

Иная зависимость предполагает все иные виды зависимости, не попадающие под рассмотренное понятие: например, зависимость по службе или по работе (зависимость подчиненного от начальника, студента от преподавателя и т.п.).

Преступление считается оконченным с момента выполнения самих действий по понуждению любым из названных в [ст. 133](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2AE6ZD03O) УК РФ способов. Состав преступления формальный. Для оконченного состава преступления не имеет значения, достиг виновный своей цели или нет.

**Субъективная сторона** характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что, шантажируя либо используя служебную, материальную и иную зависимость от него потерпевшего, добивается от него согласия на совершение действий сексуального характера и желает этого.

**Субъект** преступления общий. Им являются лица как мужского, так и женского пола, достигшие шестнадцатилетнего возраста.

Квалифицированным видом преступления является совершение понуждения к действиям сексуального характера в отношении несовершеннолетнего (несовершеннолетней).

§ 3. Преступления против половой неприкосновенности,

не связанные с применением насилия

Половое сношение и иные действия сексуального характера

с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста

([ст. 134](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292AE4ZD0CO) УК РФ)

Действующий [УК](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292AE4ZD0CO) РФ предусмотрел уголовную ответственность за добровольное половое сношение или совершение иных действий сексуального характера с лицом, не достигшим на момент сексуальных контактов возраста шестнадцати лет. Эта норма в полной мере соответствует охране интересов несовершеннолетних и подходам к решению данного вопроса, разработанным мировым сообществом. В частности, Комитет министров Совета Европы, учитывая, что благосостояние и интересы детей и несовершеннолетних являются приоритетами для любого общества, а сексуальный опыт, в том числе связанный с ранним сексуальным злоупотреблением, вреден для психосоциального развития ребенка и несовершеннолетнего, в [Рекомендации](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA96518B8C77FF64C0079EE8CF9CF9C4FB9E5CZ200O) от 9 сентября 1991 г. N R(91)11 предложил привести национальное законодательство государств - членов Совета Европы в соответствие с данной [Рекомендацией](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA96518B8C77FF64C0079EE8CF9CF9C4FB9E5CZ200O).

В этой связи следует признать, что, устанавливая уголовную ответственность за половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста, - хотя и не имеющие насильственного характера, - законодатель исходил из того, что потерпевшее лицо в силу психологической незрелости не осознает в полной мере характер совершаемых с ним действий и их физические, нравственные, психологические, социальные и иные последствия (лишение подростка детства и отрочества, торможение личностного развития, сокращение его социальных перспектив, препятствие получению образования) и, соответственно, выступает жертвой осознанных и волевых действий совершеннолетнего лица.

**Объектом** преступления является половая неприкосновенность, нормальное физическое и нравственное формирование несовершеннолетнего. Потерпевшими от этого преступления могут быть лица женского и мужского пола, которым на момент вступления в сексуальные контакты со взрослыми (совершеннолетними) не исполнилось шестнадцати лет.

**Объективная** сторона анализируемого преступления заключается в действии: добровольном половом сношении [(ч. 1)](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203929Z20CO), мужеложстве или лесбиянстве виновного [(ч. 2)](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203929Z20FO), достигшего совершеннолетия (18 лет), с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста. Отсутствие добровольности может рассматриваться либо как квалифицированное изнасилование, либо как совершение насильственных действий сексуального характера при наличии квалифицирующих обстоятельств. Подобная квалификация будет иметь место и в случаях, если виновный добьется "добровольного" совершения полового сношения, мужеложства или лесбиянства с потерпевшей (потерпевшим), не способной (не способным) в силу малолетнего возраста или психического расстройства правильно оценивать совершаемые с ней (ним) действия.

При отграничении составов преступлений, предусмотренных [ст. ст. 131](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292EEAZD02O) или [132](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2929E2ZD0EO) УК РФ, от состава преступления, предусмотренного [ст. 134](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292AE4ZD0CO) УК РФ, следует иметь в виду, что уголовная ответственность за половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста, наступает в случаях, когда половое сношение и иные действия сексуального характера совершены без применения насилия или угрозы его применения, а потерпевшее лицо понимало характер и значение совершаемых действий.

Совершение в отношении потерпевшей (потерпевшего), не достигшей шестнадцатилетнего возраста, иных, кроме указанных в диспозиции [ст. 134](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292AE4ZD0CO) УК РФ, сексуальных действий на добровольной основе требует квалификации по [ст. 135](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2929E7ZD0AO) УК РФ как развратные действия.

Преступление окончено с момента начала полового сношения, мужеложства или лесбиянства. Состав преступления формальный. Ответственность по [ст. 134](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292AE4ZD0CO) УК РФ наступает независимо от того, имел ли место единичный акт полового сношения, мужеложства или лесбиянства с потерпевшей (потерпевшим) по обоюдному согласию с виновным, либо подобные действия совершались неоднократно.

**Субъективная сторона** анализируемого преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Виновный сознает, что вступает в сексуальный контакт с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста, и желает совершить действия, указанные в диспозиции [ст. 134](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292AE4ZD0CO) УК РФ.

**Субъект** преступления специальный - физическое, вменяемое лицо, достигшее 18-летнего возраста.

[Частью 3 ст. 134](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292AEBZD0BO) УК РФ установлена более строгая ответственность за добровольное половое сношение или совершение иных действий сексуального характера с лицом, достигшим двенадцатилетнего возраста, но не достигшим четырнадцатилетнего возраста.

Особо квалифицированный состав [(ч. 4)](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292AEBZD09O) образуют все рассмотренные выше действия, совершенные в отношении двух или более лиц.

В соответствии с положениями [ч. 1 ст. 17](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292CE5ZD0BO) УК РФ преступление в отношении двух или более лиц, совершенное одновременно или в разное время, не образует совокупности преступлений и подлежит квалификации по [ч. 4 ст. 134](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292AEBZD09O) УК РФ.

[Частью 5 ст. 134](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292AEBZD0FO) УК РФ предусмотрена ответственность за добровольное половое сношение или иные действия сексуального характера с указанными в законе лицами, совершенные группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой. Понятия этих форм соучастия приведены в [ст. 35](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2CE7ZD08O) УК РФ. Однако следует обратить внимание на то обстоятельство, что для их наличия в данном случае необходим специальный субъект, т.е. исполнители должны достичь восемнадцатилетнего возраста.

Ответственность за совершение преступления в отношении лица, достигшего двенадцатилетнего возраста, но не достигшего четырнадцатилетнего возраста, лицом, имеющим судимость за ранее совершенное преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего, установлена [ч. 6 ст. 134](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292AEBZD0DO) УК РФ.

[Примечание 1 к ст. 134](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292AEBZD03O) устанавливает специальное основание освобождения от наказания за совершение рассматриваемого преступления без отягчающих обстоятельств. Этой нормой установлено, что лицо, впервые совершившее преступление, предусмотренное [частью первой настоящей статьи](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203929Z20CO), освобождается судом от наказания, если будет установлено, что это лицо и совершенное им преступление перестали быть общественно опасными в связи со вступлением в брак с потерпевшим.

Под лицом, впервые совершившим преступление, предусмотренное [ч. 1 ст. 134](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203929Z20CO) УК РФ, следует понимать лицо, ранее не совершавшее такого преступления, либо лицо, совершавшее указанное преступление, но судимость за совершение которого погашена или снята в установленном законом порядке.

Вместе с тем формулировка [примечания](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292AEBZD03O) в приведенной редакции дает основания полагать, что если лицо имеет судимость за совершение, например, преступления, предусмотренного [ч. 2 ст. 134](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203929Z20FO) УК РФ, а затем совершает преступление, предусмотренное [ч. 1 ст. 134](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203929Z20CO) УК РФ, то это лицо является впервые совершившим преступление без отягчающих обстоятельств и, следовательно, может быть освобождено от наказания. Очевидно, что рассматриваемое [примечание](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292AEBZD03O) требует корректировки.

[Примечание 2 к ст. 134](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292AEAZD0AO) УК РФ регулирует вопросы назначения наказания за рассматриваемое преступление. Этим [примечанием](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292AEAZD0AO) установлено правило, согласно которому в случае, если разница в возрасте между потерпевшей (потерпевшим) и подсудимым (подсудимой) составляет менее четырех лет, к последнему не применяется наказание в виде лишения свободы за совершенное деяние, предусмотренное [ч. 1 ст. 134](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203929Z20CO) или [ч. 1 ст. 135](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203929Z20EO) УК РФ.

Развратные действия ([ст. 135](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2929E7ZD0AO) УК РФ)

**Объектом** преступления является половая неприкосновенность, нормальное физическое и нравственное формирование несовершеннолетнего. Потерпевшими от этого преступления могут быть лица женского и мужского пола, которым на момент вступления в сексуальные контакты со взрослыми (совершеннолетними) не исполнилось 16 лет.

Для наличия состава преступления не имеет значения наличие или отсутствие у потерпевшей (потерпевшего) сексуального опыта. Также не имеет значения добровольное согласие потерпевшей (потерпевшего) на совершение развратных действий.

**Объективная** сторона преступления заключается в совершении различных действий сексуального характера, направленных на удовлетворение половой страсти виновного или пробуждение полового влечения (страсти) у потерпевшего. Эти действия по своему содержанию и форме их выражения обладают способностью оказывать развращающее влияние на лиц, в отношении которых они совершаются. Развратные действия могут выражаться в циничных разговорах на сексуальные темы в присутствии детей, подростков, демонстрации порнографической продукции. К таким действиям также относятся физические непристойные прикосновения к подросткам, демонстрация виновным своих половых органов или обнажение потерпевших по его предложению и т.п.

Совершение без применения насилия полового сношения, мужеложства или лесбиянства с лицом, не достигшим возраста 16 лет, влечет ответственность по [ст. 134](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292AE4ZD0CO) УК РФ. Насильственное воздействие на лицо, не достигшее 16-летнего возраста, с целью использования его для совершения сексуальных действий, в зависимости от конкретных обстоятельств, квалифицируется по [ст. ст. 131](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292EEAZD02O), [132](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2929E2ZD0EO) или [133](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2AE6ZD03O) УК РФ.

Преступление, указанное в [ст. 135](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2929E7ZD0AO) УК, считается оконченным с момента совершения любого из названных в ней действий. Состав преступления формальный.

С **субъективной стороны** развратные действия совершаются только с прямым умыслом. Виновный сознает, что совершает развратные действия в отношении лица, не достигшего 16-летнего возраста, и желает их совершения.

**Субъект** преступления специальный - физическое, вменяемое лицо, достигшее 18-летнего возраста.

Все квалифицирующие признаки развратных действий аналогичны квалифицирующим признакам преступления, предусмотренного [ст. 134](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292AE4ZD0CO) УК РФ (см. [комментарий к этой статье](#Par4197)).

Глава 25. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ КОНСТИТУЦИОННЫХ ПРАВ

И СВОБОД ЧЕЛОВЕКА И ГРАЖДАНИНА

§ 1. Общая характеристика преступлений против

конституционных прав и свобод человека и гражданина

Российской Конституцией [(ст. 2)](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C60E9BEACF9CF9C4FB9E5C20C56E783A16F43F213C28Z20DO) провозглашается, что человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина, создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека, - обязанность государства. [Конституция](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C60E9BEACF9CF9C4FB9E5C20C56E783A16F43F213C2DZ209O) РФ закрепляет права всех граждан на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений, неприкосновенность жилища. Права и свободы человека и гражданина определяют смысл, содержание и применение законов, деятельность законодательной и исполнительной власти, органов местного самоуправления. Ничто не может быть основанием для умаления достоинства личности человека.

В [УК](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CDZ30EO) РФ в системе охраняемых ценностей признается приоритет личности, защита жизни, здоровья, имущественных и неимущественных, политических, социально-экономических и личных прав и свобод человека и гражданина. Эти права и свободы охраняются многими уголовно-правовыми нормами, которые прямо или косвенно защищают интересы человека, способствуют созданию в обществе обстановки стабильности, обеспечению надлежащих социально-экономических и политических условий развития личности. Однако защите закрепленных в [Конституции](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C60E9BEACF9CF9C4FB9E5CZ200O) РФ прав и свобод человека и гражданина посвящена и отдельная [гл. 19](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2AE5ZD02O) Особенной части УК РФ, в которой их совокупность выступает родовым объектом преступных посягательств.

Преступлениями против конституционных прав и свобод человека и гражданина признаются виновно совершенные общественно опасные деяния, запрещенные [ст. ст. 136](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B1322738Z208O) - [149](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A25E7ZD0AO) УК РФ, посягающие на личные, социально-экономические (трудовые) и политические права и свободы человека и гражданина.

Хотя любая классификация в определенной степени носит условный характер, тем не менее согласно принятому в науке уголовного права основанию для классификации в зависимости от характеристики объекта посягательств рассматриваемые деяния могут быть разделены на три группы:

1) преступления против личных прав и свобод ([ст. ст. 136](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B1322738Z208O) - [140](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2AEAZD0EO), [146](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C282EE2ZD02O) - [148](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203F2EZ208O) УК РФ);

2) преступления против политических прав и свобод ([ст. ст. 141](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2AEAZD0DO) - [143](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B13220392BZ20BO) УК РФ);

3) преступления против социально-экономических прав и свобод ([ст. ст. 143](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B13220392BZ20BO) - [145](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A25E2ZD02O), [145.1](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132233EZ202O) УК РФ);

Нарушение равенства прав и свобод (деяние, предусмотренное [ст. 136](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B1322738Z208O) УК РФ) прямо или опосредованно посягает на всю совокупность прав и свобод человека и гражданина и может быть сопряжено с иными предусмотренными [гл. 19](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2AE5ZD02O) УК РФ посягательствами против конституционных прав и свобод. Тем не менее это деяние прежде всего посягает на личные права и свободы человека, присущие ему от рождения. Защита таких прав и свобод является обязанностью каждого государства, что признается всем мировым сообществом и основано на международных принципах. Например, во Всеобщей [декларации](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5049CE7C4CFAEC6AACB5225CDZ30EO) прав человека закреплено положение, согласно которому все люди рождаются свободными и равными в своем достоинстве и правах; при этом каждый человек должен обладать всеми правами и свободами без какого бы то ни было различия, как то: в отношении расы, цвета кожи, пола, языка, религии, политических или иных убеждений, национального или социального происхождения, имущественного, сословного или иного положения.

Преступления против личных прав и свобод подрывают в первую очередь равноправие граждан, а также общественные и государственные устои в сфере обеспечения прав граждан на тайну частной жизни, неприкосновенность переписки и своего жилища, на получение от официальных структур затрагивающей человека информации, а также на свободу творчества и вероисповедания.

Вне зависимости от того, что переписка, телефонные переговоры, почтовые и иные сообщения содержат сведения, составляющие личную или семейную тайну или вообще могут не быть тайными, [ст. 138](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2AE4ZD03O) УК РФ охраняет тайну самой переписки, телефонных переговоров, почтовых и иных сообщений, независимо от их содержания. Право каждого на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений является разновидностью личного права на неприкосновенность частной жизни.

Преступления против политических прав граждан посягают на такое непосредственное высшее выражение власти и воли народа, как участие граждан в референдуме или свободных выборах ([ст. ст. 141](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2AEAZD0DO), [142.1](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C282EE6ZD0FO) УК РФ), либо на право граждан собираться мирно, без оружия, проводить собрания, митинги, демонстрации, шествия и пикетирование ([ст. 149](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A25E7ZD0AO) УК РФ).

Преступления против социально-экономических прав и свобод нарушают конституционные права на труд в условиях, отвечающих требованиям безопасности и гигиены, препятствуют реализации государственной политики в области охраны труда ([ст. 143](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B13220392BZ20BO) УК РФ), равенства в правах и свободах женщины и мужчины и равенства в возможностях для их реализации. Эти преступления посягают на право свободно распоряжаться своими способностями к труду, обеспечение защиты интересов материнства и детства ([ст. 145](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A25E2ZD02O) УК РФ), обеспечение права каждого работника на своевременную в полном размере выплату справедливой заработной платы, а также права на социальное обеспечение по возрасту, в случае болезни, инвалидности, потери кормильца, для воспитания детей и в иных случаях, установленных законом ([ст. 145.1](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132233EZ202O) УК РФ).

В качестве непосредственного объекта преступлений, включенных в [гл. 19](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2AE5ZD02O) УК РФ, выступают конкретные конституционные права или свободы человека и гражданина, на которые посягает то или иное преступление. Ряд преступлений посягают и на дополнительные объекты.

Необходимым признаком составов преступлений, предусмотренных [ст. ст. 137](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2AE4ZD0EO) - [140](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2AEAZD0EO), [141.1](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132243DZ20EO), [142](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C282EE7ZD0DO), [142.1](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C282EE6ZD0FO), [146](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C282EE2ZD02O), [147](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A25E0ZD08O) УК РФ, является предмет преступления, а в составах преступлений, предусмотренных [ст. ст. 141](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2AEAZD0DO), [146](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C282EE2ZD02O), [147](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A25E0ZD08O) УК РФ, - потерпевший. В качестве потерпевших выступают физические лица, на чьи конституционные права и свободы было совершено посягательство, а в отдельных случаях - и их близкие.

Объективная сторона преступлений характеризуется активной формой поведения - действием, за исключением нарушения правил охраны труда ([ст. 143](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B13220392BZ20BO) УК РФ), в котором деяние может быть совершено путем действия или бездействия.

**Составы** преступлений, предусмотренных [ст. ст. 136](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B1322738Z208O) - [139](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2AEBZD0CO), [141](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2AEAZD0DO), [141.1](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132243DZ20EO), [ч. 1](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132243DZ20DO) и [ч. 2 ст. 142](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132243DZ202O), [ст. ст. 142.1](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C282EE6ZD0FO), [144](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A25E2ZD09O), [145](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A25E2ZD02O), [ч. 2 ст. 146](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C282EE1ZD08O), [ст. ст. 148](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203F2EZ208O), [149](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A25E7ZD0AO) УК РФ, являются формальными и не предусматривают в качестве их обязательного признака наступление общественно опасных последствий. Составы [ст. ст. 140](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2AEAZD0EO), [143](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B13220392BZ20BO), [145.1](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132233EZ202O), [ч. 1 ст. 146](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C282EE1ZD0AO), [ст. 147](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A25E0ZD08O) УК РФ сформулированы как материальные, предусматривающие наступление общественно опасных последствий. Альтернативным является состав преступления, предусмотренного [ч. 2 ст. 142](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132243DZ202O) УК РФ.

В качестве обязательного признака составов преступлений, предусмотренных [ст. ст. 139](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2AEBZD0CO), [141](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2AEAZD0DO), [142](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C282EE7ZD0DO), [146](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C282EE2ZD02O), [147](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A25E0ZD08O), [149](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A25E7ZD0AO) УК РФ, включен способ совершения преступления. Альтернативным признаком он выступает в [ст. 142.1](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C282EE6ZD0FO) УК РФ и квалифицирующим является в [ч. 2 ст. 138](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B1322738Z202O) УК РФ.

**Субъективная сторона** почти всех преступлений характеризуется виной в виде прямого умысла, за исключением состава нарушения правил охраны труда ([ст. 143](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B13220392BZ20BO) УК РФ), которое совершается только по неосторожности - по легкомыслию или по небрежности.

**Мотив** преступления является обязательным признаком составов преступлений, предусмотренных [ст. ст. 136](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B1322738Z208O), [145](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A25E2ZD02O), [145.1](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132233EZ202O) УК РФ. В составах преступлений, предусмотренных [ст. ст. 138](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2AE4ZD03O), [141](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2AEAZD0DO), [141.1](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132243DZ20EO), [146](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C282EE2ZD02O) УК РФ, обязательным признаком субъективной стороны является цель совершения преступления.

**Субъектами** всех преступлений против конституционных прав и свобод человека и гражданина являются лица, достигшие 16-летнего возраста. В ряде составов преступлений субъект специальный. Им может быть, например, должностное лицо или лицо, использующее свое служебное положение для совершения преступления.

§ 2. Преступления против личных прав и свобод

Нарушение равенства прав и свобод человека и гражданина

([ст. 136](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B1322738Z208O) УК РФ)

Согласно Конституции РФ [(ст. 19)](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C60E9BEACF9CF9C4FB9E5C20C56E783A16F43F213C22Z20CO) государство гарантирует равенство прав и свобод человека и гражданина независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств. Запрещаются любые формы ограничения прав граждан по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности. Мужчина и женщина имеют равные права и свободы и равные возможности для их реализации. Установленное [ст. 19](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C60E9BEACF9CF9C4FB9E5C20C56E783A16F43F213C22Z20CO) Конституции РФ равенство прав и свобод человека и гражданина составляет **основной объект** преступления, предусмотренного [ст. 136](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B1322738Z208O) УК РФ.

Факультативными объектами могут быть честь, достоинство человека.

**Объективную сторону** преступления составляют действия, выраженные в дискриминации прав граждан в зависимости от расовой, национальной принадлежности, от пола, языка и т.д. Это может быть увольнение с работы (например, при сокращении рабочих мест), отказ в приеме на работу, незачисление в учебное заведение или отчисление из него по национальному или гендерному признаку, языку, религиозным убеждениям и другое отдание предпочтения другим лицам (другой национальности, пола), в то время как объективно гражданин обладал преимуществом и он должен был быть принят на работу, учебу; отказ в предоставлении информации, в продаже товаров, выполнении работ или оказании услуг и т.д. по этим же причинам и др.

При дискриминации признаки пола, расы, национальность, язык, происхождение, имущественное или должностное положение, место жительства, отношение к религии, убеждения, принадлежность к общественным объединениям, а не индивидуальные качества становятся основой для решения соответствующего вопроса.

Нарушение прав, свобод и законных интересов человека и гражданина в зависимости от иных обстоятельств или по иным основаниям не образует рассматриваемого состава преступления.

Обязательным признаком объективной стороны состава преступления является использование служебного положения.

Состав преступления формальный. Преступление считается оконченным с момента выполнения действия, ограничивающего равноправие по признакам, указанным в законе, независимо от наступивших последствий.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Виновный осознает, что он выполняет действия, нарушающие права, свободы и законные интересы человека 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, и желает их выполнить.

**Мотив** преступления связан с признаками, указанными в [ст. 136](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B1322738Z208O) УК РФ. Равноправие нарушается по мотивам неприязни, гнева, злобы и т.п., т.е. недоброжелательного отношения к человеку из-за его национальности, расы, пола и других признаков.

**Субъект** преступления - вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста. В квалифицированном составе [ч. 2 ст. 136](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5049DE6C0C2AEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2828E0ZD0AO) УК РФ субъект преступления специальный. Это могут быть как должностные лица и служащие государственных органов, органов местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждений, государственных корпораций, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации, так и служащие негосударственных (коммерческих или общественных) организаций, обладающие распорядительными или иными управленческими функциями, которые используются для ущемления равенства граждан. Злоупотребления должностных лиц органов государственной власти или местного самоуправления, нарушающие равенство граждан, квалифицируются по совокупности составов преступлений, предусмотренных [ч. 2 ст. 136](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5049DE6C0C2AEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2828E0ZD0AO) и [ст. ст. 285](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2B25E5ZD09O) или [286](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2B25E4ZD0EO) УК РФ. Подобные же деяния служащих коммерческих структур и иных организаций охватываются [ч. 2 ст. 136](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5049DE6C0C2AEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2828E0ZD0AO) УК РФ. Совершение преступления лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, а также в некоммерческой организации, не являющейся государственным органом, органом местного самоуправления, государственным или муниципальным учреждением, при наличии к тому оснований квалифицируется по совокупности преступлений, предусмотренных [ч. 2 ст. 136](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5049DE6C0C2AEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2828E0ZD0AO) и [ст. 201](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2B2FE4ZD0AO) УК РФ.

Нарушение равенства прав и свобод человека и гражданина ([ст. 136](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B1322738Z208O) УК РФ) необходимо отличать от возбуждения ненависти либо вражды, а равно унижения человеческого достоинства ([ст. 282](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C292DE1ZD03O) УК РФ). Это преступление характеризуется нарушением равноправия граждан ([ст. 136](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B1322738Z208O) УК РФ), но не направлено на возбуждение ненависти либо вражды, на унижение человеческого достоинства.

Нарушение неприкосновенности частной жизни ([ст. 137](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2AE4ZD0EO) УК РФ)

Отношения, которые находятся за пределами служебной и общественной деятельности человека, относятся к его частной жизни. Согласно [Конституции](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C60E9BEACF9CF9C4FB9E5CZ200O) РФ каждый имеет право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени. Сбор, хранение, использование и распространение информации о частной жизни лица без его согласия не допускаются. Общественные отношения, складывающиеся по поводу реализации данного конституционного права, составляют **непосредственный объект** рассматриваемого состава преступления. Факультативными объектами могут быть честь, достоинство человека.

**Предметом** преступления являются сведения о частной жизни лица, составляющие его личную или семейную тайну. Ее носителями могут быть предметы и документы, например выписки из истории болезни, фотографии, кассеты с аудиовидеозаписью указанных сведений.

В понятие "частная жизнь" включается та область жизнедеятельности человека, которая относится к отдельному лицу, касается только его и не подлежит контролю со стороны общества и государства, если она носит непротивоправный характер <1>.

--------------------------------

<1> См.: [Определение](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C1029BECC2C1F3CCA2925E27CA316F3D5FF83E213C2A2FZE02O) Конституционного Суда РФ от 9 июня 2005 г. N 248-О.

Частная жизнь выражается в свободе общения между людьми на неформальной основе в сферах семейной жизни, родственных и дружественных связей, интимных и других личных отношений, привязанностей, симпатий и антипатий. Частную жизнь составляет распоряжение семейным бюджетом, личной собственностью, денежными вкладами, взаимоотношения в кругу семьи, родственников, друзей и знакомых, религиозные или политические убеждения, действия в соответствии с ними и др.

Частная жизнь характеризует поведение человека вне службы, вне производственной обстановки, вне общественного окружения в состоянии известной независимости от государства и общества и регулируется в основном нормами нравственности и морали. Если такое поведение лица выходит за пределы этих норм и нарушает нормы правовые, то оно не составляет понятия частной жизни, поскольку не только касается субъекта противоправных действий, но и может затрагивать интересы другого лица, общества или государства.

Частной жизни не составляют и взаимоотношения, затрагивающие, ограничивающие права, честь и достоинства других лиц.

**Объективная сторона** преступления характеризуется активной формой поведения и выражается в выполнении одного из следующих альтернативных действий: 1) незаконного собирания сведений о частной жизни лица, составляющих его личную или семейную тайну, без его согласия; 2) незаконного распространения таких сведений без согласия лица; 3) распространение этих сведений в публичном выступлении, публично демонстрирующемся произведении или средствах массовой информации, что характеризует не только само деяние, но и способ его совершения.

Под собиранием сведений может рассматриваться любой способ ее получения - подслушивание, опрос осведомленных лиц, фотографирование, аудиовидеозапись информации, ознакомление с документами и материалами, их похищение, копирование и др. Способ собирания сведений для квалификации рассматриваемого деяния как преступления значения не имеет. Главное, что эти сведения собираются противоправно, без согласия потерпевшего. Собирание сведений, сопряженное с проникновением в жилище, подключением к телефонной линии, образует совокупность составов преступления и должно квалифицироваться по совокупности преступлений (со [ст. ст. 138](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2AE4ZD03O) или [139](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2AEBZD0CO) УК РФ). Незаконность собирания сведений означает осуществление этих действий не на основаниях или с нарушением процедуры, установленной законом, не должным субъектом и т.д.

К примеру, в соответствии с Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5039AEFC7C3AEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2DE0ZD02O) от 12 августа 1995 г. N 144-ФЗ "Об оперативно-розыскной деятельности" к числу оперативно-розыскных мероприятий относятся опрос, наведение справок, наблюдение, контроль почтовых отправлений, телеграфных и иных сообщений, прослушивание телефонных переговоров, снятие информации с технических каналов связи и некоторые другие мероприятия. Проведение мероприятий, не предусмотренных законом, означает их незаконность. Кроме того, запрещено проведение оперативно-розыскных мероприятий и использование специальных и иных технических средств, предназначенных (разработанных, приспособленных, запрограммированных) для негласного получения информации, не уполномоченными на то законом физическими и юридическими лицами.

И наконец, [Законом](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5039AEFC7C3AEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2DEBZD0BO) установлено, что проведение оперативно-розыскных мероприятий, которые ограничивают конституционные права человека и гражданина на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений, передаваемых по сетям электрической и почтовой связи, а также право на неприкосновенность жилища, допускается на основании судебного решения и при наличии определенной информации.

Нарушение любого из приведенных положений будет означать незаконность действий лица при собирании сведений, являющихся предметом преступления, предусмотренного [ст. 137](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2AE4ZD0EO) УК РФ.

Под распространением сведений можно рассматривать любое незаконное или без согласия лица их доведение до сведения хотя бы одного лица.

Распространение сведений в публичном выступлении означает доведение их до сведения иных лиц в выступлении, рассчитанном на неопределенно большую аудиторию, например в выступлении перед избирателями, работающими на конкретном предприятии, на митинге, в лекции и т.п.

Распространение сведений в публично демонстрирующемся произведении имеет место в тех случаях, когда указанные выше сведения включаются в содержание произведения и это произведение различными способами доводится до сведения иных лиц (в кинофильме, романе, произведении живописи и т.п.).

Под средством массовой информации понимается периодическое печатное издание, радио-, теле-, видеопрограмма, кинохроникальная программа, иная форма периодического распространения массовой информации (см. [Закон](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019DEDC1CFAEC6AACB5225CD3E302A58B13223Z309O) РФ от 27 декабря 1991 г. N 2124-1 "О средствах массовой информации").

Собирание и распространение информации, основанное на положениях закона, например [уголовно-процессуального](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CDZ30EO), [о милиции](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5069EEFC7CCAEC6AACB5225CDZ30EO), [об оперативно-розыскной деятельности](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5039AEFC7C3AEC6AACB5225CDZ30EO), [о средствах массовой информации](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019DEDC1CFAEC6AACB5225CDZ30EO) и др., не образует рассматриваемого состава преступления.

Состав преступления формальный. Оно окончено с момента выполнения противоправных действий по собиранию или распространению информации о частной жизни человека.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что незаконно, без согласия соответствующего лица, собирает или распространяет сведения, составляющие его личную или семейную тайну, или распространяет эти сведения в публичном выступлении, публично демонстрирующемся произведении или средствах массовой информации, и желает выполнить такие действия.

**Субъект** нарушения неприкосновенности частной жизни, предусмотренного [ч. 1 ст. 137](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2828E0ZD08O) УК РФ, общий. Им является вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Квалифицирующим признаком рассматриваемого состава преступления является совершение его лицом с использованием своего служебного положения.

Поэтому для наличия квалифицированного состава преступления ([ч. 2 ст. 137](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2AE4ZD0DO) УК РФ) необходим специальный субъект. Им является лицо, незаконно собирающее или распространяющее сведения о частной жизни лица с использованием своего служебного положения. Это лицо не обязательно должно быть должностным. Достаточно того, чтобы его служебное положение позволяло ему собирать сведения или воспользоваться ими по своему усмотрению.

Действия должностных лиц или лиц, выполняющих управленческие функции в коммерческой или иной организации, могут быть при наличии к тому оснований квалифицированы по совокупности с соответствующими составами преступлений.

[Частью 3 ст. 137](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203929Z209O) УК РФ установлена повышенная уголовная ответственность за незаконное распространение в публичном выступлении, публично демонстрирующемся произведении, средствах массовой информации или информационно-телекоммуникационных сетях информации, указывающей на личность несовершеннолетнего потерпевшего, не достигшего шестнадцатилетнего возраста, по уголовному делу, либо информации, содержащей описание полученных им в связи с преступлением физических или нравственных страданий, повлекшее причинение вреда здоровью несовершеннолетнего, или психическое расстройство несовершеннолетнего, или иные тяжкие последствия.

**Объективная сторона** этого состава преступления состоит в публичном распространении сведений о несовершеннолетнем, не достигшем шестнадцати лет, сведений, связанных с уголовным делом и содержащих описание страданий несовершеннолетнего в этой связи. Обязательным признаком объективной стороны этого состава преступления является наступление последствий в виде причинения вреда здоровью несовершеннолетнего, или его психического расстройства, или иных тяжких последствий (например, покушения на самоубийство).

**Субъективная сторона** предполагает наличие двух форм вины: умысла по отношению к действиям и неосторожности по отношению к последствиям. При этом сознанием виновного должно охватываться, что информация касается несовершеннолетнего, не достигшего шестнадцатилетнего возраста.

**Субъект преступления** - общий.

В тех случаях, когда нарушение неприкосновенности частной жизни осуществляется путем нарушения тайны переписки, телефонных переговоров и т.д., действия виновного подлежат квалификации по [ст. 138](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2AE4ZD03O) УК РФ ("Нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений"), поскольку в этом случае [ст. 137](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2AE4ZD0EO) УК РФ (в части собирания сведений) можно рассматривать как общую по отношению к [ст. 138](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2AE4ZD03O) УК РФ.

Если нарушение неприкосновенности частной жизни (собирание сведений) сопряжено с нарушением неприкосновенности жилища без отягчающих обстоятельств, деяние следует квалифицировать только по [ст. 137](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2AE4ZD0EO) УК РФ. В тех же случаях, когда нарушение неприкосновенности жилища осуществлено при отягчающих обстоятельствах, будет иметь место совокупность преступлений, так как в этих случаях закон предусматривает более строгое наказание по сравнению с наказанием, установленным за нарушение неприкосновенности частной жизни.

Говоря о составе нарушения неприкосновенности частной жизни, следует обратить внимание на то, что применительно к данному преступлению, как и в предыдущем случае (применительно к [ст. 136](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B1322738Z208O) УК РФ), ряд деяний, формально подпадающих под признаки рассматриваемого состава преступления, не являются таковым в силу малозначительности деяния. Так, с нашей точки зрения, не будет состава преступления, если, например, соседка подслушивает разговор соседей с целью выведать сведения об их семейной жизни и т.д.

Нарушение тайны переписки, телефонных переговоров,

почтовых, телеграфных и иных сообщений ([ст. 138](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2AE4ZD03O) УК РФ)

Объект данного преступного посягательства составляют общественные отношения, возникающие в связи с реализацией права на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений. Указанные права согласно [ст. 23](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C60E9BEACF9CF9C4FB9E5C20C56E783A16F43F213C23Z20BO) Конституции РФ могут быть ограничены только на основании судебного решения.

**Предметом** рассматриваемого преступления выступают почтовая или телеграфная корреспонденция, телефонные переговоры, почтовые, телеграфные и иные сообщения. Для квалификации преступления носитель информации и ее содержание значения не имеют.

**Объективная сторона** преступления выражается в активной форме поведения и включает выполнение любых незаконных действий, нарушающих тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений граждан ([ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B132203C2A2AEBZD0AO), [2 ст. 138](consultantplus://offline/ref=5668AA23591681E8CA9654848F77FF64C5019FEBC1CCAEC6AACB5225CD3E302A58B1322738Z202O) УК РФ).

Незаконность действий означает их совершение, получение доступа к содержанию переписки, телефонных переговоров и т.д. в условиях, не оговоренных законом. Поэтому нельзя признать нарушением тайны телефонных переговоров их прослушивание, осуществленное с разрешения судьи на основании и условиях, установленных Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A2157C1ABEDDC8336766C637a105O) от 12 августа 1995 г. N 144-ФЗ "Об оперативно-розыскной деятельности" <1>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1995. N 33. Ст. 3349.

Конституция Российской Федерации, гарантируя каждому право на неприкосновенность частной жизни, тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений, допускает возможность ограничения этого права только на основании судебного решения [(ст. 23)](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E8AAF147912E18ACA623268C33F45C31ABE58138F838Fa404O), что конкретизируется, в частности, в [ч. 2 ст. 8](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A2157C1ABEDDC8336766C637158B0AF01D1E8E8386401Ca408O) Федерального закона "Об оперативно-розыскной деятельности", согласно которой проведение оперативно-розыскных мероприятий, которые ограничивают конституционные права человека и гражданина на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений, передаваемых по сетям электрической и почтовой связи, допускается на основании судебного решения и при наличии информации: о признаках подготавливаемого, совершаемого или совершенного противоправного деяния, по которому производство предварительного следствия обязательно; о лицах, подготавливающих, совершающих или совершивших противоправное деяние, по которому производство предварительного следствия обязательно; о событиях или действиях (бездействии), создающих угрозу государственной, военной, экономической или экологической безопасности Российской Федерации <1>.

--------------------------------

<1> См.: [Определение](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E8EAF167F1DBC80C23B3E6AC4301AD41DF754128F838641a105O) Конституционного Суда РФ от 20 марта 2007 г. N 178-О-О // Конституционное правосудие в странах СНГ и Балтии. 2007. N 13.

Ознакомление с содержанием переписки или телефонных переговоров с согласия одного из абонентов, хотя и нарушает указанные конституционные права другого, но не образует рассматриваемого состава преступления.

Состав преступления формальный. Преступление окончено с момента совершения деяния, нарушающего соответствующую тайну.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что осуществляет действия, направленные на нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений, и желает их выполнить. В квалифицированном составе [(ч. 2)](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8987a80EO) лицо, кроме того, сознает, что оно использует для ознакомления с содержанием переписки, телефонных переговоров или почтовых, телеграфных или иных сообщений служебное положение, и желает действовать с его использованием. Мотив преступления не влияет на квалификацию деяния. Им может быть любопытство, корысть, зависть и др.

В основном составе ([ч. 1 ст. 138](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8386471Ca409O) УК РФ) **субъект преступления** общий. Им является вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. В квалифицированном составе [(ч. 2)](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8987a80EO) - субъект специальный. Им является лицо, использующее свое служебное положение (см. [комментарий к ст. 136](#Par4260) УК РФ).

Это могут быть как рядовые сотрудники (почтальон, радист, телеграфист), так и должностные лица, которые в силу выполнения своих служебных обязанностей оказывают услуги связи, имеют доступ к аппаратным средствам связи, их обслуживанию или ремонту, перевозке или доставке корреспонденции и др.

Действия должностных лиц могут быть квалифицированы по совокупности с должностными преступлениями при наличии состава этих преступлений.

Незаконный оборот специальных технических средств,

предназначенных для негласного получения информации

([ст. 138.1](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8986a807O) УК РФ)

**Объект** данного преступного посягательства составляют общественные отношения, возникающие в связи с реализацией права на тайну частной жизни. В соответствии с [ч. 1 ст. 24](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E8AAF147912E18ACA623268C33F45C31ABE58138F838Fa408O) Конституции РФ сбор, хранение, использование и распространение информации о частной жизни лица без его согласия не допускаются.

Непосредственным объектом преступления выступает установленный законом, иными нормативными правовыми актами порядок производства, приобретения, сбыта специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации.

**Предметом** рассматриваемого преступления выступают специальные технические средства, предназначенные для негласного получения информации.

Под специальными техническими средствами, предназначенными для негласного получения информации, понимаются аппаратура, техническое оборудование и (или) инструменты, разработанные, приспособленные или запрограммированные для негласного получения и регистрации акустической информации; прослушивания телефонных переговоров; перехвата и регистрации информации с технических каналов связи; контроля почтовых сообщений и отправлений; исследования предметов и документов; получения (изменения, уничтожения) информации с технических средств ее хранения, обработки и передачи <1>.

--------------------------------

<1> См.: [Постановление](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E8BA0147910BC80C23B3E6AC4a300O) Правительства РФ от 1 июля 1996 г. N 770 "Об утверждении Положения о лицензировании деятельности физических и юридических лиц, не уполномоченных на осуществление оперативно-розыскной деятельности, связанной с разработкой, производством, реализацией, приобретением в целях продажи, ввоза в Российскую Федерацию и вывоза за ее пределы специальных технических средств, предназначенных (разработанных, приспособленных, запрограммированных) для негласного получения информации, и Перечня видов специальных технических средств, предназначенных (разработанных, приспособленных, запрограммированных) для негласного получения информации в процессе осуществления оперативно-розыскной деятельности" (в ред. от 15.07.2002) // СЗ РФ. 1996. N 28. Ст. 3382; 2002. N 29. Ст. 2965.

К таким средствам относятся, например, специальные технические средства для негласного получения и регистрации акустической информации, для негласного визуального наблюдения и документирования, для негласного прослушивания телефонных переговоров, для негласного перехвата и регистрации информации с технических каналов связи, для негласного контроля почтовых сообщений и отправлений, для негласного исследования предметов и документов, для негласного проникновения и обследования помещений, транспортных средств и других объектов и иные.

**Объективная сторона** преступления выражается в активной форме поведения и состоит из выполнения любых незаконных альтернативных действий в виде производства, сбыта или приобретения специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации.

Незаконность совершения действий, указанных в диспозиции [ст. 138.1](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8986a804O) УК РФ, означает их совершение в нарушение установленного порядка.

Так, например, [ст. 12](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A11A7419B3DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864114a40BO) Федерального закона от 4 мая 2011 г. N 99-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" установлено требование лицензирования деятельности по разработке, производству, реализации и приобретению в целях продажи специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации, индивидуальными предпринимателями и юридическими лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность <1>. В развитие положений [Закона](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A11A7419B3DDC8336766C637a105O) принято [Постановление](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A716781DB4DDC8336766C637a105O) Правительства РФ от 15 июля 2002 г. N 526 "Об утверждении Положения о лицензировании деятельности по разработке, производству, реализации и приобретению в целях продажи специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации, индивидуальными предпринимателями и юридическими лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность" <2>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2001. N 33 (часть I). Ст. 3430.

<2> СЗ РФ. 2002. N 29. Ст. 2965.

Постановлением Правительства РФ от 10 марта 2000 г. N 214 утверждено [Положение](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A71B7E19B3DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864015a40AO) о ввозе указанных средств и их вывозе из Российской Федерации <1>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2000. N 12. Ст. 1292.

Объективную сторону рассматриваемого состава преступления образует совершение указанных в законе действий в нарушение приведенных и иных нормативных правовых актов. При наличии соответствующих признаков рассматриваемое деяние может быть квалифицировано по совокупности с преступлением, предусмотренным [ч. 2 ст. 138](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8987a80EO) УК РФ, - совершение деяния с техническими средствами, предназначенными для негласного получения информации.

Под производством специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации, следует понимать их промышленное или кустарное изготовление, приспособление бытовой аппаратуры под специальные цели, ее модернизацию для негласного получения информации и др. Сбыт предусматривает передачу предмета другому лицу (хотя бы одному), обмен, дарение и т.п. В качестве приобретения может рассматриваться любая форма завладения ими. Если способ завладения предметом содержит признаки самостоятельного состава преступления (например, кража), деяние следует квалифицировать по совокупности составов преступлений.

Состав рассматриваемого преступления формальный. Преступление окончено с момента выполнения действий по производству, сбыту или приобретению специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. При выполнении деяния лицо сознает, что оно незаконно производит, сбывает или приобретает специальные технические средства, предназначенные для негласного получения информации, и желает выполнить эти действия.

Мотив преступления не влияет на квалификацию деяния. Им может быть любопытство, корысть, зависть и др.

**Субъект преступления** - общий. Им является вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Нарушение неприкосновенности жилища ([ст. 139](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8386471Ca40FO) УК РФ)

Российская Конституция [(ст. 25)](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E8AAF147912E18ACA623268C33F45C31ABE58138F8286a400O) определяет, что жилище неприкосновенно. Никто не вправе проникать в жилище против воли проживающих в нем лиц иначе как в случаях, установленных федеральным законом, или на основании вынесенного в соответствии с ним судебного решения. Общественные отношения, возникающие в связи с реализацией данного конституционного права, составляют непосредственный объект преступного посягательства, запрещенного рассматриваемой [статьей](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8386471Ca40FO) УК РФ.

В квалифицированных составах рассматриваемого преступления следует выделить дополнительный объект, которым могут выступать здоровье, неприкосновенность, свобода, безопасность личности ([ч. 2 ст. 139](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8386471Ca400O) УК РФ), регламентированная законом деятельность органов государственной власти, органов местного самоуправления, а также интересы государственной службы, службы в коммерческих организациях ([ч. 3 ст. 139](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8386471Da408O) УК РФ).

**Предметом преступления** выступает жилище, под которым понимается индивидуальный жилой дом с входящими в него жилыми и нежилыми помещениями, жилое помещение, независимо от формы собственности, входящее в жилой фонд и пригодное для постоянного или временного проживания, а равно иное помещение или строение, не входящее в жилой фонд, но предназначенное для временного проживания.

Это могут быть индивидуальный дом, квартира, комната в гостинице или общежитии, дача, садовый домик, сборный домик, бытовка или иное временное сооружение, специально приспособленное и используемое в качестве жилья на строительстве железных дорог, ЛЭП и других сооружений в изыскательских партиях, на охотничьих промыслах и т.п.

К жилищу не относятся надворные постройки, погреба, амбары, гаражи и другие помещения, отделенные от жилых построек и не используемые для проживания людей. К жилищу, даже временному, не могут быть отнесены купе поезда, каюта теплохода, поскольку поезд и теплоход являются транспортными средствами.

Основным правом на неприкосновенность жилища обладают как лица, наделенные правом пользования или правом собственности на занимаемое жилое помещение в качестве места жительства либо места пребывания, которое подтверждено правоустанавливающими документами (договоры аренды, найма, субаренды, поднайма, ордер, свидетельство о праве собственности и т.п.) или должностными лицами, а равно титулодержателями, так и лица, вселенные в жилое помещение (в том числе на время) по воле проживающих в нем на законном основании. Они могут рассматриваться как потерпевшие от данного преступления, а также лица, к которым применялось насилие или угроза его применения при проникновении в жилище.

С **объективной стороны** рассматриваемое преступление характеризуется активной формой поведения в виде незаконного проникновения в жилище против воли проживающего в нем лица.

Способ проникновения в жилище для квалификации основного состава рассматриваемого преступления значения не имеет. Он может быть открытым или тайным, совершенным как в присутствии в жилище проживающих там лиц или других людей, так и в их отсутствие, включать как непосредственное проникновение человека в жилище, так и контролирование жилища изнутри с помощью специальных технических средств.

В то же время использование обмана, злоупотребления доверием для проникновения в жилище не образует рассматриваемого состава преступления, поскольку в этих случаях лицо проникает в жилище по воле проживающего в нем лица, хотя оно и находилось в заблуждении относительно тех или иных обстоятельств.

Состав преступления формальный. Преступление окончено с момента проникновения в жилище.

С **субъективной стороны** преступление характеризуется виной в виде прямого умысла. Виновный осознает, что незаконно проникает в жилище без согласия проживающих в нем лиц, и желает совершить это проникновение. В квалифицированном составе, помимо этого, лицо осознает, что его проникновение сопряжено с применением насилия или угрозой его применения либо что незаконное проникновение в жилище осуществляется с использованием своего служебного положения, и желает выполнения этих действий.

**Субъект** преступлений, предусмотренных [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8386471Ca40EO) и [2 ст. 139](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8386471Ca400O) УК РФ, - общий. Им является вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста, а субъект преступления, предусмотренного [ч. 3 этой статьи](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8386471Da408O), специальный - лицо, использующее для проникновения в жилище свое служебное положение.

Квалифицированный состав рассматриваемого преступления [(ч. 2)](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8386471Ca400O) предусматривает в качестве его обязательного признака способ незаконного проникновения в жилище - применение насилия или угрозу его применения.

Под насилием понимается физическое воздействие на потерпевшего, выразившееся в подавлении и устранении его сопротивления, нанесении ударов, побоев, умышленном причинении легкого вреда здоровью.

Под угрозой применения насилия понимается психическое воздействие на потерпевшего, выразившееся в демонстрации готовности нанести удары, побои, умышленно причинить вред здоровью.

Причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью потерпевшего при проникновении в жилое помещение квалифицируется по совокупности преступлений с преступлениями против здоровья ([ст. ст. 111](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864513a40AO) или [112](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8386451Da40BO) УК РФ). Угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью ([ст. 119](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864610a409O) УК РФ) охватывается рассматриваемым составом преступления и дополнительной квалификации не требует.

Нарушение неприкосновенности жилища хотя и против воли проживающего в нем лица, но основанное на положениях [Закона](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A0117911B6DDC8336766C637a105O) "О полиции", нормах Уголовно-процессуального [кодекса](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781AB1DDC8336766C637a105O), Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A2157C1ABEDDC8336766C637a105O) "Об оперативно-розыскной деятельности" и др., не образует рассматриваемого состава преступления. Так, не образует нарушения неприкосновенности жилища использование права беспрепятственного вхождения в него и их осмотр при преследовании лиц, подозреваемых в совершении преступлений, либо при наличии достаточных оснований полагать, что там совершено или совершается преступление, произошел несчастный случай <1>.

--------------------------------

<1> См.: [пункт 3 ст. 15](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A0117911B6DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864215a40BO) Закона "О полиции".

Не является нарушением неприкосновенности жилища проведение оперативно-розыскных мероприятий, сопряженное с вхождением в него с согласия хотя бы одного из проживающих в нем лиц либо в их отсутствие, но с разрешения и в присутствии администрации гостиницы, санатория, дома отдыха, пансионата, кемпинга, туристской базы, другого подобного учреждения, если такие мероприятия не связаны с отысканием, осмотром вещей, имущества, принадлежащего лицам, постоянно или временно в них проживающим, и при условии, если вхождение в помещение в их отсутствие представителей администрации предусмотрено правилами пребывания (проживания, внутреннего распорядка) или условиями договора (уборка помещения, ремонт сантехнического оборудования и др.).

Если проникновение в жилище выступает способом совершения другого преступления и является его квалифицирующим признаком, например кражи, грабежа, разбоя ([ст. ст. 158](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8384451Ca409O), [161](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864917a400O), [162](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83844616a40EO) УК РФ), то такое деяние не образует совокупности преступлений и дополнительной квалификации по [ст. 139](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8386471Ca40FO) УК РФ не требует.

Отказ в предоставлении гражданину информации

([ст. 140](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8386471Da40DO) УК РФ)

Объектом отказа в предоставлении информации являются общественные отношения в сфере обеспечения конституционного права на информацию.

В [ст. 24](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E8AAF147912E18ACA623268C33F45C31ABE58138F838Fa409O) Конституции РФ говорится, что органы государственной власти и органы местного самоуправления, их должностные лица обязаны обеспечить любому гражданину возможность ознакомления с документами и материалами, непосредственно затрагивающими его права и свободы, если иное не предусмотрено законом.

В зависимости от вида причиненного преступлением вреда возможен факультативный объект. Например, честь, достоинство в случае невозможности из-за неправомерного отказа в предоставлении информации опровергнуть порочащие человека сведения (отказано в предоставлении документов, свидетельствующих, что лицо освобождено от уголовной ответственности по реабилитирующим основаниям, о характере собранной в отношении его информации личного характера).

Обязательным признаком рассматриваемого состава преступления является его **предмет** - собранные в установленном порядке документы и материалы, непосредственно затрагивающие права и свободы гражданина, либо неполная или заведомо ложная информация.

В соответствии с Федеральным законом от 27 июля 2006 г. N 149-ФЗ "Об информации, информационных технологиях и о защите информации" [(ст. 2)](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A116751EB6DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864015a40FO) информация - это сведения (сообщения, данные) независимо от формы их представления.

Предметом рассматриваемого преступления является информация, закрепленная на материальном носителе в виде документов и материалов.

Определяющее значение в определении правомерности предоставления информации имеет ее статус (режим пользования).

Информация в зависимости от категории доступа к ней подразделяется на общедоступную информацию, а также на информацию, доступ к которой ограничен федеральными законами (информация ограниченного доступа).

Информация в зависимости от порядка ее предоставления или распространения подразделяется на:

1) информацию, свободно распространяемую;

2) информацию, предоставляемую по соглашению лиц, участвующих в соответствующих отношениях;

3) информацию, которая в соответствии с федеральными законами подлежит предоставлению или распространению;

4) информацию, распространение которой в Российской Федерации ограничивается или запрещается.

Документированная информация с ограниченным доступом по условиям ее правового режима подразделяется на информацию, отнесенную к государственной тайне, и конфиденциальную.

Порядок обязательного предоставления (получения) информации, отнесенной к государственной тайне, и конфиденциальной информации устанавливается и осуществляется в соответствии с законодательством об этих категориях информации.

Федеральными законами устанавливаются условия отнесения информации к сведениям, составляющим коммерческую, служебную тайну и иную тайну, обязательность соблюдения конфиденциальности такой информации, а также ответственность за ее разглашение.

Информация, полученная гражданами (физическими лицами) при исполнении ими профессиональных обязанностей или организациями при осуществлении ими определенных видов деятельности (профессиональная тайна), подлежит защите в случаях, если на эти лица федеральными законами возложена обязанность по соблюдению конфиденциальности такой информации.

Информация, составляющая профессиональную тайну, может быть предоставлена третьим лицам в соответствии с федеральными законами и (или) по решению суда.

[Законом](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A116751EB6DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864114a40BO) запрещено распространение информации, которая направлена на пропаганду войны, разжигание национальной, расовой или религиозной ненависти и вражды, а также иной информации, за распространение которой предусмотрена уголовная или административная ответственность.

Персональные данные (информация о гражданах) относятся к категории конфиденциальной информации. В соответствии с Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A1157C1CB6DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864217a40EO) от 27 июля 2006 г. N 152-ФЗ "О персональных данных" <1> персональные данные - это любая информация, относящаяся к определенному или определяемому на основании такой информации физическому лицу (субъекту персональных данных), в том числе его фамилия, имя, отчество, год, месяц, дата и место рождения, адрес, семейное, социальное, имущественное положение, образование, профессия, доходы, другая информация.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2006. N 31 (ч. 1). Ст. 3451.

Неправомерная выдача информации с ограниченным доступом может повлечь уголовную ответственность по соответствующим статьям [УК](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637a105O) РФ, в частности по [ст. ст. 155](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8386481Ca409O), [283](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83874811a40DO) и др.

**Объективная сторона** рассматриваемого состава преступления включает деяния, которые могут быть совершены как путем действия, так и путем бездействия. Содержание преступления с объективной стороны заключается в выполнении одного из альтернативных деяний: а) отказа в предоставлении гражданину информации; б) уклонения должностного лица от предоставления информации; в) предоставления заведомо неполной информации; г) предоставления заведомо ложной информации.

**Состав** рассматриваемого преступления материальный. В качестве обязательного признака он предусматривает последствие в виде вреда правам и законным интересам гражданина и причинную связь между деянием и наступившим вредом. Отсутствие причинной связи исключает уголовную ответственность должностного лица. Поскольку последствия не конкретизированы, ими могут быть, например, причинение материального ущерба, морального вреда либо причинение иного вреда правам и законным интересам человека.

Под предоставлением неполной информации понимается предложение для ознакомления части документов и материалов, части информации, содержащейся в них, либо составление письменного ответа на запрос, содержащего лишь часть сведений, которые требуются адресату.

Под предоставлением ложной информации следует понимать предложение для ознакомления либо письменное предоставление сведений, не соответствующих действительности хотя бы частично.

Под отказом в предоставлении информации следует понимать прежде всего прямой отказ, открытое проявление нежелания соответствующего лица дать запрашиваемую информацию. Отказ может быть как устным, так и письменным.

Под уклонением от предоставления информации следует понимать активное поведение, выражающее завуалированные формы отказа в виде непредоставления информации под различными предлогами, не имеющими ни юридических, ни фактических оснований (например, ссылка на отсутствие запрашиваемой информации, которая фактически имеется), а также бездействие, когда виновный не дает ни устного, ни письменного ответа на запрос.

Для квалификации деяния как преступления отказ должен быть неправомерным, т.е. не соответствовать предписаниям закона или иного нормативного акта. Вопрос о неправомерности отказа следует рассматривать в совокупности с правомерностью требования о предоставлении информации. Если такое требование неправомерно, то нельзя ставить вопрос о неправомерности отказа в предоставлении информации.

При определении правомерности требования о предоставлении информации следует руководствоваться следующими положениями: а) от кого исходит это требование; б) какова компетенция органа или лица, делающего запрос; в) какова форма запроса (устная, письменная); г) каков статус запрашиваемой информации.

**Субъективная сторона** рассматриваемого преступления выражается в умышленной форме вины. Деяние может рассматриваться как преступление только при наличии прямого или косвенного умысла. Виновный осознает, что он в прямой или завуалированной форме отказывает в предоставлении требуемых документов или материалов либо дает заведомо неполную или заведомо ложную информацию, предвидит, что этими действиями причиняет вред правам и законным интересам гражданина, и желает его причинить, допускает возможность причинения вреда либо относится к этому безразлично.

Мотивация совершения этих действий для квалификации значения не имеет.

Если виновный, руководствуясь нормами закона, ошибочно полагает, что он не вправе предоставлять запрашиваемую информацию, то его действия нельзя квалифицировать как преступные. Предоставление ложной либо неполной информации должно быть заведомым для виновного, т.е. он должен быть осведомлен о характере и неполноте содержания предоставляемой информации. Предоставление непроверенной либо ненадлежаще проверенной информации не образует в действиях виновного состава рассматриваемого преступления.

**Субъект** преступления специальный. Им являются те должностные лица органов государственной власти Российской Федерации, органов местного самоуправления, в компетенцию которых входит предоставление соответствующей информации.

Нарушение авторских и смежных прав ([ст. 146](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83844315a401O) УК РФ)

**Непосредственным объектом** преступления выступают общественные отношения, возникающие в связи с реализацией права на свободу литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества. Факультативным объектом могут быть честь, достоинство и деловая репутация автора и иного правообладателя.

**Потерпевшим** от преступления выступает автор или иной правообладатель. Автором произведения науки, литературы или искусства признается гражданин, творческим трудом которого оно создано. Лицо, указанное в качестве автора на оригинале или экземпляре произведения, считается его автором, если не доказано иное.

Иной правообладатель - физическое или юридическое лицо, которое в соответствии с законом является обладателем авторских прав (в соответствии с договором, по наследству и т.п.).

**Предметом** преступления при нарушении авторских прав выступают объекты авторского права, которыми являются произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения:

литературные произведения;

драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения;

хореографические произведения и пантомимы;

музыкальные произведения с текстом или без текста;

аудиовизуальные произведения;

произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства;

произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства; произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства, в том числе в виде проектов, чертежей, изображений и макетов;

фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии;

географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и к другим наукам;

другие произведения.

К объектам авторских прав также относятся программы для ЭВМ, которые охраняются как литературные произведения.

К объектам авторских прав также относятся:

1) производные произведения, то есть произведения, представляющие собой переработку другого произведения;

2) составные произведения, то есть произведения, представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда.

Авторские права распространяются как на обнародованные, так и на необнародованные произведения, выраженные в какой-либо объективной форме, в том числе в письменной, устной форме (в виде публичного произнесения, публичного исполнения и иной подобной форме), в форме изображения, в форме звуко- или видеозаписи, в объемно-пространственной форме.

Для возникновения, осуществления и защиты авторских прав не требуется регистрация произведения или соблюдение каких-либо иных формальностей.

В отношении программ для ЭВМ и баз данных возможна регистрация, осуществляемая по желанию правообладателя в соответствии с правилами [ст. 1262](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A0107910B6DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8386421Da408O) ГК РФ.

Авторские права не распространяются на идеи, концепции, принципы, методы, процессы, системы, способы решения технических, организационных или иных задач, открытия, факты, языки программирования.

Не являются объектами авторских прав:

1) официальные документы государственных органов и органов местного самоуправления муниципальных образований, в том числе законы, другие нормативные акты, судебные решения, иные материалы законодательного, административного и судебного характера, официальные документы международных организаций, а также их официальные переводы;

2) государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и тому подобное), а также символы и знаки муниципальных образований;

3) произведения народного творчества (фольклор), не имеющие конкретных авторов;

4) сообщения о событиях и фактах, имеющие исключительно информационный характер (сообщения о новостях дня, программы телепередач, расписания движения транспортных средств и тому подобное).

К объектам смежных прав относятся:

1) исполнения артистов-исполнителей и дирижеров, постановки режиссеров - постановщиков спектаклей (исполнения), если эти исполнения выражаются в форме, допускающей их воспроизведение и распространение с помощью технических средств;

2) фонограммы, то есть любые исключительно звуковые записи исполнений или иных звуков либо их отображений, за исключением звуковой записи, включенной в аудиовизуальное произведение;

3) сообщения передач организаций эфирного или кабельного вещания, в том числе передач, созданных самой организацией эфирного или кабельного вещания либо по ее заказу за счет ее средств другой организацией;

4) базы данных в части их охраны от несанкционированного извлечения и повторного использования составляющих их содержание материалов;

5) произведения науки, литературы и искусства, обнародованные после их перехода в общественное достояние, в части охраны прав публикаторов таких произведений.

При решении вопроса о наличии рассматриваемого состава преступления следует иметь в виду, что авторское право распространяется как на обнародованные, так и на необнародованные произведения науки, литературы и искусства, являющиеся результатом творческой деятельности и существующие в какой-либо объективной форме (письменной, устной, звуко- или видеозаписи, изобразительной, объемно-пространственной). Но авторское право не распространяется на идеи, методы, процессы, системы, способы, концепции, принципы, а следовательно, на них не распространяются и предусмотренные [ст. 146](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83844315a401O) УК РФ средства уголовно-правовой защиты.

**Объективная сторона** состава преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 146](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83844316a409O) УК РФ, выражается в деянии в виде присвоения авторства (плагиате), наступлении общественно опасных последствий в виде крупного ущерба и причинной связи между ними.

Плагиатом признается выпуск произведения другого автора под своим именем. При этом плагиатом будет являться как выпуск полного объема произведения другого автора, так и использование части его в своем произведении. Плагиат также может выражаться в опубликовании произведения, написанного в соавторстве, без указания имени соавтора.

Соавтором в соответствии с законом ([ст. 1258](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A0107910B6DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864210a40FO) ГК РФ) признаются граждане, создавшие произведение совместным творческим трудом, независимо от того, образует ли такое произведение неразрывное целое или состоит из частей, каждая из которых имеет самостоятельное значение.

Таким образом, присвоение авторства (плагиат) представляет собой объявление себя автором (соавтором) чужого произведения с целью использования авторских прав (плагиат), обнародование либо использование под своим именем или своим псевдонимом чужого произведения целиком или в части. Как присвоение авторства следует рассматривать и соавторство по принуждению.

Обязательным признаком объективной стороны состава преступления является причинение крупного ущерба автору или иному правообладателю.

Под крупным размером рассматривается стоимость экземпляров произведений или фонограмм либо стоимость прав на использование объектов авторского права и смежных прав, превышающая пятьдесят тысяч рублей.

Состав преступления материальный. Деяние является оконченным с момента причинения крупного ущерба.

[Частью 2 ст. 146](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83844316a40BO) УК РФ установлена уголовная ответственность за незаконное использование объектов авторского права или смежных прав, а равно приобретение, хранение, перевозку контрафактных экземпляров произведений или фонограмм в целях сбыта, совершенные в крупном размере.

Объективную сторону этого состава преступления образуют альтернативные действия в виде: 1) незаконного использования объектов авторского права или смежных прав; 2) незаконного приобретения, хранения, перевозки контрафактных экземпляров произведений или фонограмм, совершенных в крупном размере.

Под приобретением понимается совершение любых действий, в результате которых человек становится владельцем (фактическим обладателем) контрафактных экземпляров произведения и фонограммы. Это может быть покупка, обмен, дарение, получение в качестве уплаты долга и др.

Хранение заключается в содержании контрафактных экземпляров произведения и фонограмм в помещениях, на складах и в иных местах, обеспечивающих их сохранность.

Перевозка - это действия по перемещению рассматриваемых предметов из одного места в другое с использованием любого транспортного средства.

Под сбытом понимается совершение отчуждения экземпляров произведения или фонограммы любым способом. Это может быть продажа, дарение, обмен и др.

Под контрафактными понимаются экземпляры произведения и фонограммы, изготовление или распространение которых влечет за собой нарушение авторских и смежных прав.

Контрафактными являются также экземпляры охраняемых в Российской Федерации в соответствии с настоящим [Законом](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E8CAF157F1ABC80C23B3E6AC4a300O) произведений и фонограмм, импортируемые без согласия обладателей авторских и смежных прав в Российскую Федерацию из государства, в котором эти произведения и фонограммы никогда не охранялись или перестали охраняться.

Состав преступления материальный. Преступление окончено с момента наступления общественно опасных последствий, о которых говорилось выше.

[Частью 3 ст. 146](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83844316a40DO) УК РФ установлена ответственность за совершение деяний, предусмотренных [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83844316a409O) или [2 этой же статьи](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83844316a40BO) при квалифицирующих обстоятельствах. Этими обстоятельствами являются совершение преступления группой лиц по предварительному сговору или организованной группой ([ст. 35](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864110a40BO) УК РФ), в особо крупном размере, лицом с использованием своего служебного положения. Последний признак ранее рассматривался. Следует иметь в виду, что для наличия квалифицированного состава преступления по признакам совершения его группой лиц по предварительному сговору или организованной группой также необходимо, чтобы причиненный ущерб был крупным или особо крупным.

Особо крупный размер будет иметь место, если стоимость экземпляров произведений или фонограмм либо стоимость прав на использование объектов авторского права и смежных прав превышает один миллион рублей.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что присваивает авторство, незаконно использует объекты авторского права или смежных прав, незаконно приобретает, хранит, перевозит контрафактные экземпляры произведений или фонограмм, предвидит, что тем самым неизбежно причинит крупный (особо крупный) ущерб автору или иному правообладателю, и желает наступления этих последствий, т.е. причинить ущерб.

При приобретении, хранении, перевозке контрафактных экземпляров произведений или фонограмм обязательным субъективным признаком является **цель** сбыта этих предметов.

Субъект преступления - общий. Им является вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста. Только применительно к преступлению, предусмотренному [ч. 3 ст. 146](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83844316a40DO) УК РФ, для наличия квалифицированного состава преступления - его совершения лицом с использованием своего служебного положения необходим специальный субъект. Им может быть должностное или иное лицо, совершающее посягательство на авторские или смежные права с использованием своего служебного положения.

Нарушение изобретательских и патентных прав ([ст. 147](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864817a40BO) УК РФ)

Объектом рассматриваемого преступления выступают общественные отношения, возникающие по поводу создания и использования изобретений, полезных моделей и промышленных образцов.

Предметом преступления являются изобретение, полезная модель или промышленный образец.

В качестве изобретения может рассматриваться техническое решение, относящееся к устройству, способу, веществу, штамму микроорганизма, культуре клеток растений и животных, а также применение известного устройства, способа, вещества, штамма по новому назначению.

Под полезной моделью понимаются новые и промышленно применимые технические решения, относящиеся к устройству. Полезная модель признается соответствующей условиям патентоспособности, если она является новой и промышленно применимой. Право на полезную модель подтверждается патентом.

Промышленным образцом является художественно-конструкторское решение изделия, определяющее его внешний вид, являющееся новым и оригинальным.

**Потерпевшим** от преступления является автор или заявитель сущности изобретения, полезной модели или промышленного образца до официальной публикации сведений о них.

**Объективная сторона** преступления выражается:

1) в выполнении альтернативных деяний в виде:

а) незаконного использования изобретения, полезной модели или промышленного образца;

б) разглашения без согласия автора или заявителя сущности изобретения, полезной модели или промышленного образца до официальной публикации сведений о них;

в) присвоения авторства;

г) принуждения к соавторству;

2) в наступлении общественно опасных последствий в виде причинения крупного ущерба;

3) в наличии причинной связи между деянием и последствиями.

Незаконным является использование изобретения, полезной модели или промышленного образца, если оно осуществляется без заключения с правообладателем договора о передаче исключительных прав (уступки патента), зарегистрированных в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности; без разрешения правообладателя на основе заключенного в письменной форме и зарегистрированного в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности лицензионного договора, по окончании срока лицензионного договора либо с нарушением его условий.

Официальная публикация будет иметь место с момента опубликования в официальном бюллетене федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности сведений об изобретении, полезной модели или промышленном образце.

Разглашение рассматривается как доведение до третьего лица сущности основных положений, раскрывающих содержание изобретения, полезной модели или промышленного образца. Разглашение будет преступным, если оно сделано без согласия самого автора или заявителя до официальной публикации.

Присвоение авторства - это обнародование либо использование под своим именем чужого изобретения, полезной модели или промышленного образца, если указанные действия совершены до подачи автором заявки на получение патента.

В качестве принуждения к соавторству рассматриваются любые действия, совершенные с целью заставить автора или коллектив авторов указать виновного в качестве соавтора либо одного из соавторов изобретения, полезной модели или промышленного образца, если указанные действия совершены до подачи автором заявки на получение патента. Принуждение к соавторству может быть физическим (с применением насилия) или психическим (с угрозой применения насилия, уничтожения или повреждения имущества, распространения сведений, порочащих автора или коллектив авторов, и др.).

Понятие крупного ущерба носит оценочный характер. При признании ущерба крупным необходимо учитывать фактический размер причиненного ущерба, значимость этого ущерба для потерпевшего.

Состав преступления материальный. Преступление окончено с момента наступления общественно опасных последствий.

В квалифицированном составе в качестве обязательного признака предусмотрен способ совершения преступления - группой лиц по предварительному сговору или организованной группой ([ч. 2 ст. 147](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83844512a401O) УК РФ).

**Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что совершает любое из действий, характеризующих объективную сторону преступления, предусмотренного [ст. 147](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864817a40BO) УК РФ, предвидит, что этими действиями причинит крупный ущерб, и желает причинить указанный ущерб.

**Субъект** преступления - общий. Им является вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Нарушение права на свободу совести и вероисповеданий

([ст. 148](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8082a405O) УК РФ)

Согласно Конституции РФ [(ст. 28)](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E8AAF147912E18ACA623268C33F45C31ABE58138F8286a408O) каждому гарантируется свобода совести, свобода вероисповедания, включая право исповедовать индивидуально или совместно с другими любую религию или не исповедовать никакой, свободно выбирать, иметь и распространять религиозные и иные убеждения и действовать в соответствии с ними.

**Объектом преступления** являются общественные отношения, возникающие по поводу законной деятельности религиозных организаций, совершения обрядов, свободы совести и свободы вероисповедания.

**Объективная сторона** преступления заключается: 1) в публичных действиях, выражающих явное неуважение к обществу и совершенных в целях оскорбления религиозных чувств верующих; 2) в незаконном воспрепятствовании деятельности религиозной организации или совершению религиозного обряда. При этом каждое из указанных деяний может быть совершено и при наличии квалифицирующих обстоятельств.

Публичность действий означает их совершение открыто, гласно, доступно для внимания других лиц. Чаще всего фактор публичности имеет место, когда действия совершаются в общественных местах и (или) могут быть восприняты неопределенно большим кругом лиц. Вместе с тем наличие ограниченного круга лиц также не исключает публичности (например, совершение противоправных действий в помещении библиотеки, где находится 3 - 4 человека). При этом число лиц, на виду у которых совершаются указанные действия, не имеет решающего значения для решения вопроса о публичности, но должно учитываться наряду с другими обстоятельствами дела.

Явное неуважение лица к обществу выражается в умышленном нарушении общепризнанных норм и правил поведения, продиктованном желанием виновного противопоставить себя окружающим, продемонстрировать пренебрежительное отношение к ним.

Состав преступления формальный. Деяние окончено с момента совершения указанных в законе действий.

**Субъективная сторона** рассматриваемого состава преступления выражается в виде прямого умысла. Обязательным ее признаком является наличие специальной цели - оскорбить религиозные чувства верующих

**Субъект** преступления общий - физическое, вменяемое лицо, достигшее шестнадцатилетнего возраста.

Квалифицированным видом преступления ([ч. 2 ст. 148](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8082a408O) УК РФ) является его совершение в местах, специально предназначенных для проведения богослужений, других религиозных обрядов и церемоний.

[Частью 3 ст. 148](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8083a400O) УК РФ установлена ответственность за незаконное воспрепятствование деятельности религиозных организаций или проведению богослужений, других религиозных обрядов и церемоний.

Способ воспрепятствования не конкретизирован. Он может зависеть от того, кому - организации или лицам - оказывается воспрепятствование. Это может быть ограничение свободы, повреждение (уничтожение) вещей и др. с целью заставить человека отказаться от совершения религиозного обряда либо участвовать в работе религиозной организации, отказ в регистрации религиозной организации, умышленное уничтожение или повреждение ее имущества и т.п.

В зависимости от способа воспрепятствования и наступивших общественно опасных последствий деяние может квалифицироваться по совокупности составов преступлений, например, как умышленное уничтожение имущества и воспрепятствование осуществлению права на свободу совести и вероисповедания.

Религиозной организацией признается добровольное объединение граждан Российской Федерации, иных лиц, постоянно и на законных основаниях проживающих на территории Российской Федерации, образованное в целях совместного исповедания и распространения веры и в установленном законом порядке зарегистрированное в качестве юридического лица.

Право человека и гражданина на свободу совести и свободу вероисповедания может быть ограничено федеральным законом только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов человека и гражданина, обеспечения обороны страны и безопасности государства <1>.

--------------------------------

<1> См.: Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A0107A18B3DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864016a40CO) от 26 сентября 1997 г. N 125 ФЗ "О свободе совести и о религиозных объединениях" // СЗ РФ. 1997. N 39. Ст. 4465.

Исходя из этого не образует рассматриваемого состава преступления воспрепятствование деятельности официально не зарегистрированных религиозных организаций, тоталитарных сект, совершению псевдорелигиозных обрядов, посягающих на личность и права граждан.

Понуждение лица к участию в религиозном обряде, деятельности религиозной организации также не может быть квалифицировано по [ст. 148](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8082a405O) УК РФ. Такое деяние образует состав преступления в зависимости от способа преступного поведения и (или) наступивших общественно опасных последствий.

К религиозным обрядам относятся, например, богослужения, крещение, венчание, причастие, исповедание, участие в молитве, отпевание, религиозные шествия, паломничества и т.п. Богослужения и другие религиозные обряды и церемонии могут совершаться в культовых зданиях и сооружениях и на относящихся к ним территориях, в иных местах, предоставленных религиозным организациям для этих целей, в местах паломничества, в учреждениях и на предприятиях религиозных организаций, на кладбищах и в крематориях, а также в жилых помещениях.

**Состав** рассматриваемого преступления формальный. Преступление окончено с момента совершения самого деяния независимо от того, удалось ли воспрепятствовать деятельности религиозной организации или совершению богослужения, других религиозных обрядов и церемоний.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо сознает, что выполняет действия (бездействие), препятствующие деятельности религиозной организации или совершению религиозного обряда, и желает их выполнить.

**Субъект** преступления общий. Вменяемое, физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Квалифицированными видами состава являются незаконное воспрепятствование деятельности религиозных организаций или проведению богослужений, других религиозных обрядов и церемоний, совершенные лицом с использованием своего служебного положения или с применением насилия или с угрозой его применения.

При этом использование служебного положения означает, во-первых, занятие лицом какой-либо должности в организации независимо от формы собственности и, во-вторых, обязательное использование лицом тех полномочий и возможностей, которые предоставляет ему занимаемая должность.

Применение насилия связано с физическим воздействием на потерпевшего: связывание, приковывание наручниками, нанесение ударов и др. При применении насилия может быть причинен вред здоровью различной тяжести. Это требует дополнительной квалификации деяния по статьям, устанавливающим ответственность за соответствующие преступления против здоровья человека. Исключение составляет причинение легкого вреда здоровью при отсутствии квалифицирующих признаков.

Угроза применения насилия - это психическое воздействие на человека. Угроза может выражаться не только в прямых высказываниях, в которых выражалось намерение немедленного применения физического насилия к потерпевшему лицу или к другим лицам, но и такие угрожающие действия виновного, как, например, демонстрация оружия или предметов, которые могут быть использованы в качестве оружия (нож, бритва, топор и т.п.).

Если незаконное воспрепятствование деятельности религиозных организаций или проведению богослужений, других религиозных обрядов и церемоний было совершено с использованием угрозы применения насилия, то дополнительной квалификации деяния не требуется независимо от того, какие последствия для вреда здоровью включены в содержание угрозы.

Рассматривая вопрос о наличии квалифицированного (по признаку насилия) состава преступления, целесообразно обратить внимание на то, что применение насилия или угроза его применения могут быть осуществлены как непосредственно в отношении лица, которому хотят воспрепятствовать в совершении религиозных обрядов или в его лице воспрепятствовать деятельности религиозных организаций, так и в отношении других лиц. К числу этих других лиц следует отнести родственников потерпевшего лица, а также лиц, к которым виновное лицо в целях преодоления противодействия потерпевшего применяет насилие либо высказывает угрозу его применения.

§ 3. Преступления против политических прав и свобод

Воспрепятствование осуществлению избирательных прав или

работе избирательных комиссий ([ст. 141](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8386471Da40EO) УК РФ)

**Объектом** рассматриваемого преступления выступают гарантированные [Конституцией](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E8AAF147912E18ACA623268aC03O) РФ свободное и равное осуществление гражданами своего избирательного права, права на участие в референдуме, законная деятельность избирательной комиссии, комиссии референдума.

**Дополнительным объектом** в квалифицированном составе преступления ([ч. 2 ст. 141](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864814a409O) УК РФ) выступает здоровье, неприкосновенность, безопасность лица, законная деятельность предприятия, учреждения или организации независимо от форм собственности.

**Потерпевшим** может быть гражданин России, чье избирательное право или право на участие в референдуме было нарушено, член избирательной комиссии, комиссии по проведению референдума, а также близкие членов указанных комиссий.

**Объективная сторона** основного состава преступления выражается в совершении следующих альтернативных действий в виде: 1) воспрепятствования свободному осуществлению гражданином своих избирательных прав или права на участие в референдуме; 2) нарушения тайны голосования; 3) воспрепятствования работе избирательных комиссий, комиссий референдума либо деятельности члена избирательной комиссии, комиссии референдума, связанной с исполнением им своих обязанностей.

Под избирательными правами граждан понимаются конституционное право граждан Российской Федерации избирать и быть избранными в органы государственной власти и органы местного самоуправления, а также право участвовать в выдвижении кандидатов, списков кандидатов, в предвыборной агитации, в наблюдении за проведением выборов, работой избирательных комиссий, включая установление итогов голосования и определение результатов выборов, в других избирательных действиях в порядке, установленном [Конституцией](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E8AAF147912E18ACA623268aC03O) РФ, Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A1177D18B4DDC8336766C637a105O) от 12 июня 2002 г. N 67-ФЗ "Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации", иными федеральными законами, конституциями (уставами), законами субъектов Российской Федерации.

Референдум представляет собой форму прямого волеизъявления граждан Российской Федерации по наиболее важным вопросам государственного и местного значения в целях принятия решений, осуществляемого посредством голосования граждан Российской Федерации, обладающих правом на участие в референдуме.

К гарантиям избирательных прав и права на участие в референдуме относятся установленные [Конституцией](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E8AAF147912E18ACA623268aC03O) РФ, законом, иным нормативным правовым актом условия, правила и процедуры, обеспечивающие реализацию избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации.

Избирательная комиссия - коллегиальный орган, формируемый в порядке и сроки, которые установлены законом, организующий и обеспечивающий подготовку и проведение выборов.

Комиссия референдума - коллегиальный орган, формируемый в порядке и сроки, которые установлены законом, организующий и обеспечивающий подготовку и проведение референдума.

Тайна голосования - условие, обеспечивающее свободу волеизъявления лица при голосовании, исключающее возможность какого-либо контроля за избирателем.

Воспрепятствование свободному осуществлению гражданином своих избирательных прав или права на участие в референдуме и воспрепятствование работе избирательных комиссий, комиссий референдума либо деятельности члена избирательной комиссии, комиссии референдума, связанной с исполнением им своих обязанностей, может быть осуществлено различными способами, например недопуском гражданина на избирательный участок, отказом внесения его в списки избирателей. Воспрепятствование работе избирательных комиссий и комиссий по проведению референдума, а также ее отдельных членов может заключаться в непредоставлении комиссии помещений, притеснении членов избирательных комиссий на основном месте работы. Воспрепятствование может также выражаться и в необоснованном отказе в регистрации кандидата либо снятии его с регистрации и т.п.

При анализе рассматриваемой нормы следует разграничивать активное избирательное право (право избирать) и пассивное избирательное право (право быть избранным), что поможет более точно определить направленность преступного деяния.

Нарушение тайны голосования может проявиться в организации голосования без кабин, присутствии в кабинах посторонних лиц, пометке бюллетеней соответствующими цифрами или значками, позволяющими выявить, как проголосовал тот или иной человек, и иных действиях.

Состав преступления формальный. Деяние окончено с момента совершения указанных в законе действий.

**Квалифицированный состав** рассматриваемого преступления ([ч. 2 ст. 141](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864814a409O) УК РФ) предусматривает в качестве обязательного объективного признака способы его совершения: 1) подкуп; 2) обман; 3) принуждение; 4) применение насилия; 5) угроза применения насилия.

Под подкупом рассматривается обещание или предоставление предметов, ценностей, денежных средств, оказание услуг имущественного характера или иных имущественных выгод.

**Обман** может выражаться как в форме действия, так и в форме бездействия. В качестве обмана могут рассматриваться сообщение заведомо ложных сведений, а также умолчание о фактах, которые могут повлиять на решение избирателей при голосовании, на выполнение комиссиями своих обязанностей.

**Принуждение** рассматривается как психическое воздействие на человека. Может выражаться в нарушении или угрозе нарушения его законных прав и интересов.

**Насилие** - физическое воздействие, применяемое к лицу, участвовавшему в выборах, референдуме, или к его близким. Угроза насилием - психическое воздействие, применяемое к лицу, выражающееся в реальной возможности применения физического воздействия, причинения боли или страданий. Содержание насилия, которое применяется или которое грозит применить виновный, законодателем не конкретизировано. Оно может быть как опасным, так и не опасным для жизни или здоровья, применено непосредственно и немедленно или быть обращено в будущее, но обязательно должно восприниматься потерпевшим как реальное, дающее основания опасаться перерастания угрозы в конкретные действия.

В зависимости от содержания насилия, его последствий действия виновного могут быть квалифицированы по совокупности составов преступлений.

**Объективными признаками** состава преступления, предусмотренного [ч. 3 рассматриваемой статьи](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8A82a805O), являются: 1) вмешательство в осуществление избирательной комиссией, комиссией референдума ее полномочий, установленных законодательством о выборах и референдумах (форма такого вмешательства - требование или указание по вопросам регистрации кандидатов, списков кандидатов, избирательных блоков, подсчета голосов избирателей, участников референдума и по иным вопросам, относящимся к исключительной компетенции избирательной комиссии, комиссии референдума); 2) неправомерное вмешательство в работу Государственной автоматизированной системы Российской Федерации "Выборы".

Перечисленные действия должны быть направлены на искажение результатов выборов, их фальсификацию.

Функционирование Государственной автоматизированной системы Российской Федерации "Выборы" регламентируется Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A1137D1AB4DDC8336766C637a105O) от 10 января 2003 г. N 20-ФЗ "О Государственной автоматизированной системе Российской Федерации "Выборы". Достижение цели - повлиять на решения избирательной комиссии, комиссии по проведению референдума - не является обязательным и находится за рамками состава преступления.

Состав преступления формальный.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что препятствует гражданину избирать или быть избранным, работе избирательной комиссии или комиссии референдума, неправомерно вмешивается в систему "Выборы", нарушает тайну голосования, вмешивается в осуществление избирательной комиссией, комиссией референдума ее полномочий, установленных законодательством о выборах и референдумах, и желает выполнить такие действия. В квалифицированном составе умыслом виновного должен охватываться и способ совершения преступления (подкуп, насилие, использование служебного положения и др.).

При совершении преступления в составе группы содержанием умысла должен охватываться групповой способ совершения преступления.

В [ч. 3 рассматриваемой статьи](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8A82a805O) в качестве обязательного субъективного признака указана цель - повлиять на решение избирательной комиссии или комиссии референдума.

В основном составе субъект преступления общий - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. В квалифицированном - специальный - лицо, использующее для совершения преступления свое должностное или служебное положение.

Нарушение порядка финансирования избирательной кампании

кандидата, избирательного объединения, избирательного

блока, деятельности инициативной группы по проведению

референдума, иной группы участников референдума

([ст. 141.1](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8A82a802O) УК РФ)

**Объектом** основного состава преступления выступает установленный порядок финансирования избирательной кампании кандидата, избирательного объединения, избирательного блока, деятельности инициативной группы по проведению референдума, иной группы участников референдума. Объектом альтернативного состава преступления ([ч. 2 ст. 141.1](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8A82a803O) УК РФ) является установленный законом порядок использования финансовой (материальной) поддержки в процессе подготовки и проведения избирательной кампании и референдума.

В качестве обязательного признака объекта рассматриваемого состава преступления является его **предмет**, который составляют денежные средства или материальные ценности.

**Объективная сторона** преступления, предусмотренного [ч. 1 рассматриваемой статьи](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8385411Da40BO), выражается в активной форме поведения в виде выполнения любого из следующих альтернативных действий:

1) передачи кандидату, избирательному объединению денежных средств в крупных размерах, минуя соответствующий избирательный фонд;

2) расходования не перечисленных в избирательные фонды денежных средств в крупных размерах;

3) передачи кандидату, избирательному объединению материальных ценностей в крупных размерах без компенсации за счет средств соответствующего избирательного фонда;

4) выполнения оплачиваемых работ, реализации товаров, оказания платных услуг, прямо или косвенно связанных с выборами, осуществленных в крупных размерах без оплаты из соответствующего избирательного фонда;

5) выполнения оплачиваемых работ, реализации товаров, оказания платных услуг, прямо или косвенно связанных с выборами, с оплатой из соответствующего избирательного фонда по необоснованно заниженным расценкам;

6) передачи инициативной группе по проведению референдума, иной группе участников референдума денежных средств в крупных размерах, минуя соответствующий фонд референдума;

7) расходования не перечисленных в фонды референдума денежных средств в крупных размерах;

8) передачи инициативной группе по проведению референдума, иной группе участников референдума материальных ценностей в крупных размерах без компенсации за счет средств соответствующего фонда референдума;

9) выполнения оплачиваемых работ, реализации товаров, оказания платных услуг, прямо или косвенно связанных с референдумом, осуществленных в крупных размерах без оплаты из соответствующего фонда референдума;

10) выполнения оплачиваемых работ, реализации товаров, оказания платных услуг, прямо или косвенно связанных с референдумом, осуществленных в крупных размерах с оплатой из соответствующего фонда референдума по необоснованно заниженным расценкам;

11) внесения пожертвований в крупных размерах в избирательный фонд, фонд референдума через подставных лиц.

**Объективная сторона** преступления, предусмотренного [ч. 2](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8A82a803O), выражается в выполнении альтернативных действий в виде:

1) использования в крупных размерах, помимо средств соответствующего избирательного фонда, финансовой (материальной) поддержки;

2) расходования в крупных размерах пожертвований, запрещенных законодательством о выборах и референдумах и перечисленных на специальный избирательный счет, специальный счет фонда референдума.

Крупным размером являются суммы денег, стоимость имущества или выгод имущественного характера, которые составляют не менее 1 млн. рублей и превышают одну десятую предельной суммы всех расходов средств избирательного фонда соответственно кандидата, избирательного объединения, избирательного блока, фонда референдума, установленной законодательством о выборах и референдумах на момент совершения деяния, запрещенного рассматриваемой [статьей](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8A82a802O).

Состав преступления формальный. Преступление окончено с момента оказания или использования указанной финансовой (материальной) поддержки.

**Субъективная сторона** характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что оказывает незаконную финансовую (материальную) помощь в крупных размерах, использует при этом соответствующий способ [(ч. 1)](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8385411Da40BO) или использует, расходует ее [(ч. 2)](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8A82a803O) и желает выполнить эти действия.

В случаях, указанных в законе, обязательным признаком субъективной стороны преступления по [ч. 1 рассматриваемой статьи](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8385411Da40BO) являются специальные **цели** - 1) достижение определенного результата на выборах (референдуме); 2) выдвижение инициативы проведения референдума, получение определенного результата на референдуме, а по [ч. 2](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8A82a803O) - цель проведения избирательной кампании кандидата, избирательного объединения.

**Субъект** преступления, предусмотренного [ч. 1 рассматриваемой статьи](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8385411Da40BO), - общий. Им является вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста. Для наличия состава преступления, предусмотренного [ч. 2 ст. 141.1](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8A82a803O) УК РФ, необходим специальный субъект. Им может быть: 1) кандидат, участвующий в избирательной кампании; 2) его уполномоченный представитель по финансовым вопросам; 3) уполномоченный представитель по финансовым вопросам избирательного объединения; 4) уполномоченный представитель по финансовым вопросам инициативной группы по проведению референдума, иной группы участников референдума.

Под кандидатом понимается лицо, выдвинутое в установленном законом порядке в качестве претендента на замещаемую посредством прямых выборов должность или на членство в органе (палате органа) государственной власти или органе местного самоуправления либо зарегистрированное соответствующей избирательной комиссией в качестве кандидата.

Фальсификация избирательных документов, документов

референдума, неправильный подсчет голосов ([ст. 142](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83844310a40EO) УК РФ)

Референдум или свободные выборы являются непосредственным выражением народовластия. **Непосредственный объект** рассматриваемого состава преступления составляет установленный порядок проведения выборов или референдума организаторами или функционерами комиссии по проведению референдума или выборов либо членами инициативных групп.

**Предметом** преступления являются избирательные документы, документы референдума, подписные листы, списки кандидатов, избирательные бюллетени, бюллетени для голосования на референдуме, документы о праве голосования не по месту жительства (открепительное удостоверение).

С **объективной стороны** преступление, предусмотренное [ч. 1 ст. 142](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8A82a801O) УК РФ, состоит в фальсификации избирательных документов, документов референдума.

Фальсификация избирательных документов (документов референдума) может заключаться в подчистке, внесении ложных записей, их дополнении несуществующими данными, подмене документов и другом искажении данных.

Объективную сторону состава преступления, предусмотренного [ч. 2 рассматриваемой статьи](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8A82a80EO), составляет выполнение альтернативных действий: 1) подделка подписей избирателей, участников референдума в поддержку выдвижения кандидата, списка кандидатов, выдвинутого избирательным объединением, избирательного блока, инициативы проведения референдума; 2) заверение заведомо подделанных подписей (подписных листов).

Под подделкой подписей избирателей (участников референдума) рассматривается выполнение подписей от имени одного лица другим лицом.

Обязательными признаками объективной стороны данного состава преступления являются: 1) совершение деяния группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, 2) подкуп, 3) принуждение, 4) применение насилия или угроза его применения, 5) уничтожение имущества или угрозой его уничтожения.

Подкуп рассматривается как выплата денежных средств, передача имущества или предметов (ценностей), выполнение услуг имущественного характера, погашение долга и др.

Уничтожение имущества предполагает его разрушение или повреждение, влекущее полную утрату его потребительских свойств и экономической ценности.

Угроза уничтожения имущества означает психическое воздействие на потерпевшего, которое позволяет ему оценивать возможность их перерастания в реальное уничтожение принадлежащего или вверенного ему имущества.

Как насилие рассматривается физическое воздействие на человека в виде причинения вреда его здоровью, нанесения побоев, причинения физических страданий.

Под угрозой понимается психическое воздействие на человека, позволяющее оценить реальную возможность применить к нему насилие.

В качестве альтернативы способу совершения преступления законодателем предусмотрены **общественно опасные последствия** в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства.

Существенное нарушение указанных прав и законных интересов - понятие оценочное. Такое нарушение может заключаться в причинении имущественного ущерба в крупном размере, в срыве избирательной кампании или кампании по проведению референдума, в дезорганизации деятельности органа государственной власти или органа местного самоуправления, в подрыве деловой репутации гражданина, организации, массовом нарушении прав граждан и др.

Объективная сторона преступления, предусмотренного [ч. 3 ст. 142](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8D82a805O) УК РФ, выражается в выполнении следующих незаконных действий: 1) изготовлении, 2) хранении, 3) перевозке незаконно изготовленных избирательных бюллетеней, бюллетеней для голосования на референдуме, открепительных удостоверений.

Незаконное изготовление избирательных бюллетеней (бюллетеней для голосования на референдуме) может заключаться в производстве, тиражировании выше установленного количества, в нарушении установленного порядка, времени или места их изготовления.

Под хранением рассматривается фактическое размещение (владение) незаконно изготовленных бюллетеней у какого-либо лица, организации.

Перевозка - это перемещение незаконно изготовленных избирательных бюллетеней (бюллетеней для голосования на референдуме) из одного места в другое с использованием любого вида транспортного средства.

Состав рассматриваемого преступления формальный, за исключением альтернативно указанного в части второй материального состава.

**Субъективная сторона** характеризуется виной в виде прямого умысла (при формальном составе) и прямым или косвенным умыслом (при материальном составе). Виновный осознает, что совершает одно из действий, предусмотренных [ст. 142](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83844310a40EO) УК РФ, и желает выполнить такие действия. Виновный должен сознавать также способ совершения преступления и иметь желание выполнить действия именно таким способом.

В материальном составе виновный должен предвидеть наступление общественно опасных последствий и желать или сознательно допускать их наступление.

**Субъект** преступления, предусмотренного [частью первой рассматриваемой статьи](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8A82a801O), - специальный. Им может быть только: 1) член избирательной комиссии, комиссии референдума, 2) уполномоченный представитель избирательного объединения, избирательного блока, группы избирателей, инициативной группы по проведению референдума, иной группы участников референдума, 3) кандидат, 4) уполномоченный кандидатом представитель.

Субъект преступления, предусмотренного [частью второй рассматриваемой статьи](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8A82a80EO), общий - вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста. При совершении преступления путем заверения заведомо поддельных подписей (подписных листов) субъект - специальный. Им может быть только лицо, уполномоченное заверять подписи (подписные листы) лиц.

Субъект преступления, предусмотренного [ч. 3 ст. 142](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8D82a805O) УК РФ, общий - вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Фальсификация итогов голосования ([ст. 142.1](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83844311a40CO) УК РФ)

Основным **объектом** рассматриваемого преступления выступает гарантированное [Конституцией](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E8AAF147912E18ACA623268aC03O) РФ свободное и равное осуществление избирательного права, права на участие в референдуме. В качестве факультативного объекта может быть нормальная деятельность избирательной комиссии или комиссии референдума, интересы государственной власти, государственной службы, службы в органах местного самоуправления.

В структуру состава преступления включен предмет преступления, который могут составлять бюллетени, списки избирателей, списки участников референдума, протоколы об итогах голосования, протоколы об итогах референдума.

**Объективная сторона** преступления выражается в активной форме поведения и предусматривает выполнение альтернативных действий в виде:

1) включения неучтенных бюллетеней в число бюллетеней, использованных при голосовании (дополнение количества изготовленных бюллетеней не зарегистрированными избирательной комиссией (комиссией референдума) бюллетенями);

2) представления заведомо неверных сведений об избирателях, участниках референдума (передача в избирательную комиссию (комиссию референдума) данных, искажающих действительные сведения об избирателях (участниках референдума), касающиеся их фамилии, имени, отчества, даты рождения, документа, удостоверяющего личность, и др.);

3) заведомо неправильного составления списков избирателей, участников референдума, выражающегося во включении в них лиц, не обладающих активным избирательным правом, правом на участие в референдуме, или вымышленных лиц (не достигших 18-летнего возраста, недееспособных, осужденных по приговору суда, умерших или лиц, которых не существует);

4) фальсификации подписей избирателей, участников референдума в списках избирателей, участников референдума (оставление подписей иными лицами вместо подписей соответствующих избирателей (участников референдума), как схожих с подлинной подписью, так и отличающихся от нее);

5) замены действительных бюллетеней с отметками избирателей, участников референдума (изъятие бюллетеней из урны для голосования или из общей массы бюллетеней при их подсчете и представление на рассмотрение (подсчет) фальсифицированных бюллетеней);

6) порчи бюллетеней, приводящей к невозможности определить волеизъявление избирателей, участников референдума (внесение пометок, делающих бюллетень недействительным, нарушение его целостности, подчистка и др.);

7) незаконного уничтожения бюллетеней (физическая утрата бюллетеней во время подсчета, их уничтожение до срока или в нарушение порядка, утвержденного ЦИК РФ, избирательными комиссиями субъектов Федерации);

8) заведомо неправильного подсчета голосов избирателей, участников референдума (искажение фактического количества голосов избирателей - участников референдума);

9) подписания протокола об итогах голосования до подсчета голосов или установления итогов голосования;

10) заведомо неверного (не соответствующего действительным итогам голосования) составления протокола об итогах голосования (заверение организаторами выборов (референдума) несуществующих результатов голосования);

11) незаконного внесения в протокол об итогах голосования изменений после его заполнения (изменений содержания итогового документа избирательной кампании или кампании референдума вопреки законодательству о выборах и референдуме);

12) заведомо неправильного установления итогов голосования (умышленного искажения результатов голосования);

13) заведомо неправильного определения результатов выборов, референдума.

Состав преступления формальный. Преступление окончено с момента выполнения любого из действий, образующих объективную сторону преступления.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что совершает хотя бы одно из указанных деяний, и желает его совершить.

**Субъект** преступления специальный - член избирательной комиссии, комиссии референдума, лицо, участвующее в подсчете голосов, в подведении итогов голосования, или иное лицо, имеющее отношение к работе избирательной комиссии или комиссии референдума.

Воспрепятствование проведению собрания, митинга,

демонстрации, шествия, пикетирования или участию в них

([ст. 149](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864810a409O) УК РФ)

Согласно российской Конституции [(ст. 31)](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E8AAF147912E18ACA623268C33F45C31ABE58138F8287a409O) граждане Российской Федерации имеют право собираться мирно, без оружия, проводить собрания, митинги и демонстрации, шествия и пикетирование. Исходя из этого **объектом преступления** выступает установленный порядок проведения или участия в собрании, митинге, демонстрации, шествии, пикетировании.

В зависимости от способа воспрепятствования осуществлению указанного права возможен дополнительный непосредственный объект - здоровье лица, интересы государственной власти, государственной службы, службы в органах местного самоуправления.

**Объективная сторона** преступления выражается в выполнении любого из альтернативных действий:

1) незаконное воспрепятствование проведению собрания, митинга, демонстрации, шествия, пикетирования (например, незаконное запрещение их проведения);

2) незаконное воспрепятствование участию в них (лицо не пустили на митинг или удалили с него);

3) принуждение к участию в них.

В качестве обязательного признака объективной стороны включен способ совершения преступления - применение насилия или угроза его применения либо использование служебного положения.

**Собрание** - совместное присутствие граждан в специально отведенном или приспособленном для этого месте для коллективного обсуждения каких-либо общественно значимых вопросов.

**Митинг** - массовое присутствие граждан в определенном месте для публичного выражения общественного мнения по поводу актуальных проблем преимущественно общественно-политического характера.

**Демонстрация** - организованное публичное выражение общественных настроений группой граждан с использованием во время передвижения плакатов, транспарантов и иных средств наглядной агитации.

**Шествие** - массовое прохождение граждан по заранее определенному маршруту в целях привлечения внимания к каким-либо проблемам.

**Пикетирование** - форма публичного выражения мнений, осуществляемого без передвижения и использования звукоусиливающих технических средств путем размещения у пикетируемого объекта одного или более граждан, использующих плакаты, транспаранты и иные средства наглядной агитации <1>.

--------------------------------

<1> См.: [ст. 2](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A11A781CBEDDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864015a40FO) Федерального закона "О собраниях, митингах, демонстрациях, шествиях и пикетированиях".

Воспрепятствование проведению собрания, митинга, демонстрации, шествия, пикетирования будет незаконным, если оно выразится в их необоснованном запрете вопреки нормам закона либо под благовидным предлогом, оборудовании заграждений или выделении сил охраны правопорядка для недопущения людей к месту проведения разрешенной законной акции, а равно в разгоне уже начавшегося собрания, митинга или шествия.

Как незаконное воспрепятствование участию в публичном мероприятии или принуждение к участию в нем может рассматриваться физическое или психическое воздействие на человека, в результате которого он вынужден принять участие либо отказаться от участия в мероприятии, например угроза увольнением с работы, переводом на нижеоплачиваемую должность, рукоприкладство и т.п.

Состав преступления формальный. Преступление окончено с момента совершения любого из деяний, образующих объективную сторону преступления. Преступление составляют действия, препятствующие только законному проведению указанных акций или участию в них. Условия и порядок проведения акций установлены Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A11A781CBEDDC8336766C637a105O) от 19 июня 2004 г. N 54-ФЗ <1> "О собраниях, митингах, демонстрациях, шествиях и пикетированиях".

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2004. N 25. Ст. 2485.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что незаконно препятствует проведению собрания, митинга, демонстрации, шествия, пикетирования или участию в них либо принуждает к участию в них, совершает это деяние, используя свое служебное положение, применяет насилие или угрозу его применения и желает выполнить такие действия.

В зависимости от обстоятельств совершения преступления субъект преступления может быть как общий - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет, так и специальный - должностное лицо либо иное лицо, выполняющее незаконные действия с использованием своего служебного положения.

§ 4. Преступления против социально-экономических прав и

свобод человека и гражданина

Нарушение требований охраны труда ([ст. 143](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8687a406O) УК РФ)

Общественная опасность преступления заключается в нарушении конституционного права на труд в условиях, отвечающих требованиям безопасности и гигиены ([ч. 3 ст. 37](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E8AAF147912E18ACA623268C33F45C31ABE58138F8282a404O) Конституции РФ). Рассматриваемое преступление препятствует реализации государственной политики в области охраны труда, одним из направлений которой является обеспечение приоритета сохранения жизни и здоровья работников ([ст. 210](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A1167411B1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83874211a400O) Трудового кодекса РФ).

**Основным объектом** рассматриваемого состава преступления выступают отношения в области обеспечения охраны труда, условий труда, отвечающих требованиям безопасности и гигиены. Дополнительным объектом являются жизнь и здоровье человека.

**Объективная сторона** преступления включает:

1) деяние в форме действия или бездействия, заключающееся в нарушении требований охраны труда;

2) общественно опасные последствия в виде тяжкого вреда здоровью (в основном составе преступления), смерти работника (в квалифицированном составе с отягчающими обстоятельствами) или смерти двух или более лиц в особо квалифицированном составе;

3) причинную связь между действием (бездействием) и общественно опасными последствиями.

Под требованиями охраны труда понимаются государственные нормативные требования охраны труда, содержащиеся в федеральных законах и иных нормативных правовых актах Российской Федерации, законах и иных нормативных правовых актах субъектов Российской Федерации.

Под охраной труда следует понимать систему сохранения жизни и здоровья работников в процессе трудовой деятельности, включающую в себя правовые, социально-экономические, организационно-технические, санитарно-гигиенические, лечебно-профилактические, реабилитационные и иные мероприятия (см. [ч. 1 ст. 209](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A1167411B1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83874211a409O) ТК РФ).

**Объективную сторону** нарушения требований охраны труда образуют действия или бездействие субъектов, которые отступают от общих отраслевых или локальных норм, обеспечивающих безопасность труда работников. Это может быть, например, непроведение инструктажа о соблюдении правил техники безопасности; работа на неисправном оборудовании, нарушение технологического процесса, необеспечение специальными средствами защиты и др.

Учитывая, что диспозиция [ст. 143](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8687a406O) УК РФ бланкетная, для установления признаков состава преступления необходимо руководствоваться положениями нормативных актов, в которых указаны правила техники безопасности и другие требования охраны труда при выполнении конкретных работ.

Состав преступления материальный. Деяние окончено с момента наступления общественно опасных последствий.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется только неосторожной формой вины в виде легкомыслия или небрежности. Виновный, нарушая правила техники безопасности или другие требования охраны труда, предвидит, что тем самым может причинить вред здоровью или смерть, но без достаточных к тому оснований рассчитывает на предотвращение этих последствий (легкомыслие) либо не предвидит возможности наступления указанных последствий, но должен был и мог предвидеть (небрежность).

В случае, когда умысел виновного был направлен на достижение преступного результата, а способом реализации такого умысла явилось нарушение требований охраны труда и безопасности работ, содеянное надлежит квалифицировать по соответствующей статье [УК](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637a105O) РФ, предусматривающей ответственность за совершение умышленного преступления.

Если же виновный путем нарушения указанных требований преследовал цель причинить одни последствия, а отношение его к наступлению других последствий выступало в форме неосторожной вины, содеянное следует квалифицировать по совокупности преступлений, совершенных умышленно и по неосторожности <1>.

--------------------------------

<1> См.: [Постановление](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E8EA1107818BC80C23B3E6AC4301AD41DF754128F838642a102O) Пленума Верховного Суда РСФСР от 23 апреля 1991 г. N 1 "О судебной практике по делам о нарушениях правил охраны труда и безопасности при ведении горных, строительных или иных работ" (в ред. от 21.12.1993) // Сборник постановлений Пленума Верховного Суда Российской Федерации. М.: Юридическая литература, 1994.

**Субъект** преступления специальный - это лица, на которых в силу их служебного положения или по специальному распоряжению непосредственно возложена обязанность обеспечивать соблюдение требований охраны труда на определенном участке работ, а также руководители предприятий и организаций, их заместители, главные инженеры, главные специалисты предприятий, если они не приняли мер к устранению заведомо известного им нарушения требований охраны труда либо дали указания, противоречащие этим правилам, или, взяв на себя непосредственное руководство отдельными видами работ, не обеспечили соблюдение тех же правил.

В иных случаях должностные лица, виновные в ненадлежащем выполнении своих служебных обязанностей по обеспечению безопасных условий труда, могут нести ответственность за должностные преступления (например, за непринятие мер по разработке соответствующих инструкций, по созданию условий для выполнения требований охраны труда, по осуществлению надлежащего контроля за их соблюдением).

При этом субъектами названных преступлений могут быть граждане Российской Федерации, иностранные граждане, а также лица без гражданства.

Если нарушение правил и норм охраны труда допущено работником, не являвшимся лицом, указанным в [ст. 143](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8687a406O) УК РФ, и повлекло последствия, перечисленные в этой [статье](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8687a406O), содеянное должно рассматриваться как преступление против личности независимо от того, имеет ли потерпевший отношение к данному производству или нет.

Воспрепятствование законной профессиональной деятельности

журналистов ([ст. 144](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864815a40AO) УК РФ)

[Статьей 29](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E8AAF147912E18ACA623268C33F45C31ABE58138F8287a400O) Конституции РФ гарантирована каждому гражданину свобода мысли и слова, а также свобода массовой информации. Реализация этих прав во многом сопряжена с профессиональной деятельностью журналистов.

Основным **объектом** рассматриваемого преступления является установленный порядок профессиональной деятельности журналиста. Дополнительным объектом выступает свобода печати и других средств массовой информации.

Потерпевшим от этого преступления может быть журналист, выполняющий свой профессиональный долг.

Под профессиональной деятельностью журналистов понимаются редактирование, создание, сбор или подготовка сообщений и материалов для редакции зарегистрированного СМИ на основе трудовых или иных договорных отношений журналиста с редакцией зарегистрированного СМИ либо по ее уполномочию <1>.

--------------------------------

<1> См.: [статья 2](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A0127E1CB2DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864016a40DO) Закона РФ "О средствах массовой информации" // ВСНД и ВС РФ. 1992. N 7. Ст. 300.

Профессиональная деятельность журналистов в Российской Федерации осуществляется в соответствии с [Законом](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A0127E1CB2DDC8336766C637a105O) РФ от 27 декабря 1991 г. N 2124-1 "О средствах массовой информации".

[Статьей 47](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A0127E1CB2DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8386421Ca401O) этого Закона предусмотрены права журналиста. В частности, он имеет право:

1) искать, запрашивать, получать и распространять информацию;

2) посещать государственные органы и организации, предприятия и учреждения, органы общественных объединений либо их пресс-службы;

3) быть принятым должностными лицами в связи с запросом информации;

4) получать доступ к документам и материалам, за исключением их фрагментов, содержащих сведения, составляющие государственную, коммерческую или иную специально охраняемую законом тайну;

5) копировать, публиковать, оглашать или иным способом воспроизводить документы и материалы при условии соблюдения требований [ч. 1 ст. 42](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A0127E1CB2DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864212a409O) настоящего Закона;

6) производить записи, в том числе с использованием средств аудио- и видеотехники, кино- и фотосъемки, за исключением случаев, предусмотренных законом;

7) посещать специально охраняемые места стихийных бедствий, аварий и катастроф, массовых беспорядков и массовых скоплений граждан, а также местности, в которых объявлено чрезвычайное положение; присутствовать на митингах и демонстрациях;

8) проверять достоверность сообщаемой ему информации;

9) излагать свои личные суждения и оценки в сообщениях и материалах, предназначенных для распространения за его подписью;

10) отказаться от подготовки за своей подписью сообщения или материала, противоречащего его убеждениям;

11) снять свою подпись под сообщением или материалом, содержание которого, по его мнению, было искажено в процессе редакционной подготовки, либо запретить или иным образом оговорить условия и характер использования данного сообщения или материала в соответствии с [ч. 1 ст. 42](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A0127E1CB2DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864212a409O) настоящего Закона;

12) распространять подготовленные им сообщения и материалы за своей подписью, под псевдонимом или без подписи.

Журналист пользуется также иными правами, предоставленными ему законодательством Российской Федерации о средствах массовой информации.

Перечисленные и иные права журналиста являются реализацией конституционного права свободно искать, получать, передавать, производить и распространять информацию любым законным способом ([ч. 4 ст. 29](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E8AAF147912E18ACA623268C33F45C31ABE58138F8287a404O) Конституции РФ).

**Объективная сторона** преступления выражается в деянии в форме воспрепятствования законной профессиональной деятельности журналиста, а также характеризуется способом воспрепятствования - принуждением к распространению либо к отказу от распространения информации.

Воспрепятствование - это противодействие со стороны других лиц путем принуждения журналистов к распространению информации. Принуждение может быть осуществлено как путем воздействия на орган массовой информации - угроза прекращения или приостановления его деятельности, уничтожение тиража или его части и иные подобные деяния, так и путем воздействия на самого журналиста. В частности, принуждение может выразиться в применении к самому журналисту или его близким насилия, в угрозе его применения, в уничтожении или угрозе уничтожения имущества, угрозе увольнением, понижением в должности, шантаже, т.е. угрозе разглашения нежелательных сведений и других действиях, нарушающих законные права и интересы журналиста (распространение сведений, порочащих журналиста и его близких), и т.д.

Под распространением информации понимается любая форма доведения ее до неопределенно большого круга лиц, массового потребителя: опубликование, выступление по радио, по телевидению и т.п.

Состав преступления формальный. Преступление окончено с момента совершения самого деяния независимо от того, удалось ли добиться от журналиста распространения или отказа от распространения той или иной информации.

[Частью 2 ст. 144](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864815a40FO) УК РФ установлена повышенная ответственность за преступление, совершенное лицом с использованием служебного положения.

[Частью 3 ст. 144](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8984a806O) УК РФ предусмотрен особо квалифицированный состав воспрепятствования законной профессиональной деятельности журналистов. К особо квалифицирующим признакам рассматриваемого преступления законодатель отнес применение насилия к журналисту или его близким либо повреждение или уничтожение их имущества, а равно с угрозой применения такого насилия.

Применение насилия в данном случае охватывает насилие любого характера и причинение легкого вреда здоровью и вреда здоровью средней тяжести. Причинение тяжкого вреда здоровью при совершении деяния требует дополнительной квалификации по [ст. 111](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864513a40AO) УК РФ.

По [ч. 3 ст. 144](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8984a806O) УК РФ следует квалифицировать деяние не только в тех случаях, когда насилие реально применено, но и тогда, когда имела место угроза применения насилия.

Под уничтожением имущества следует понимать приведение его в полную негодность для использования по целевому назначению при невозможности восстановления имущества. Повреждение же предполагает приведение имущества в частичную негодность или полную негодность, но при возможности восстановления.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что препятствует законной профессиональной деятельности журналиста, применяя при этом принуждение его к распространению либо к отказу от распространения информации, и желает выполнить такие действия.

**Субъект** основного состава преступления - общий. Им является вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. В квалифицированном составе [(ч. 2)](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864815a40FO) субъект специальный - должностное лицо средства массовой информации, где работает журналист, или лицо, служебное положение которым используется для воспрепятствования законной профессиональной деятельности журналиста.

Необоснованный отказ в приеме на работу или необоснованное

увольнение беременной женщины или женщины, имеющей детей в

возрасте до трех лет ([ст. 145](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864815a401O) УК РФ)

**Объектом** рассматриваемого преступления являются гарантированные Конституцией РФ [(ст. 19)](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E8AAF147912E18ACA623268C33F45C31ABE58138F838Ea401O) равенство в правах и свободах женщины и мужчины и равенство в возможностях для их реализации, право свободно распоряжаться своими способностями к труду, обеспечение защиты интересов материнства и детства.

В диспозиции [статьи](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864815a400O) в качестве обязательного признака состава преступления указана потерпевшая от преступления - беременная женщина или женщина, имеющая ребенка в возрасте до 3 лет.

**Объективная сторона** преступления предусматривает выполнение альтернативных действий в виде: 1) необоснованного отказа в приеме на работу; 2) необоснованного увольнения.

Отказ в приеме на работу беременной женщины либо женщины, имеющей детей в возрасте до 3 лет, является необоснованным в случае, если работодатель при наличии вакансий отказал в заключении трудового договора женщине, которая по своим деловым качествам, законно установленным требованиям и критериям соответствует предлагаемой работе.

В соответствии с Трудовым кодексом РФ [(ст. 261)](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A1167411B1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8B87a407O) расторжение трудового договора по инициативе работодателя с беременными женщинами не допускается, за исключением случаев ликвидации организации либо прекращения деятельности индивидуальным предпринимателем.

В случае истечения срочного трудового договора в период беременности женщины работодатель обязан по ее письменному заявлению и при предоставлении медицинской справки, подтверждающей состояние беременности, продлить срок действия трудового договора до окончания беременности. Женщина, срок действия трудового договора с которой был продлен до окончания беременности, обязана по запросу работодателя, но не чаще чем 1 раз в 3 месяца, представлять медицинскую справку, подтверждающую состояние беременности. Если при этом женщина фактически продолжает работать после окончания беременности, то работодатель имеет право расторгнуть трудовой договор с ней в связи с истечением срока его действия в течение недели со дня, когда работодатель узнал или должен был узнать о факте окончания беременности.

Допускается увольнение женщины в связи с истечением срока трудового договора в период ее беременности, если трудовой договор был заключен на время исполнения обязанностей отсутствующего работника и невозможно с письменного согласия женщины перевести ее до окончания беременности на другую имеющуюся у работодателя работу (как вакантную должность или работу, соответствующую квалификации женщины, так и вакантную нижестоящую должность или нижеоплачиваемую работу), которую женщина может выполнять с учетом ее состояния здоровья. При этом работодатель обязан предлагать ей все отвечающие указанным требованиям вакансии, имеющиеся у него в данной местности. Предлагать вакансии в других местностях работодатель обязан, если это предусмотрено коллективным договором, соглашениями, трудовым договором.

Расторжение трудового договора с женщинами, имеющими детей в возрасте до 3 лет, по инициативе работодателя не допускается за исключением:

1) ликвидации организации либо прекращения деятельности индивидуальным предпринимателем;

2) неоднократного неисполнения ею без уважительных причин трудовых обязанностей, если она имеет дисциплинарное взыскание;

3) однократного грубого нарушения обязанностей:

а) прогула, т.е. отсутствия на рабочем месте без уважительных причин в течение всего рабочего дня (смены), независимо от его (ее) продолжительности, а также в случае отсутствия на рабочем месте без уважительных причин более 4 часов подряд в течение рабочего дня (смены);

б) появления на работе (на своем рабочем месте либо на территории организации-работодателя или объекта, где по поручению работодателя работник должен выполнять трудовую функцию) в состоянии алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения;

в) разглашения охраняемой законом тайны (государственной, коммерческой, служебной и иной), ставшей известной в связи с исполнением ею трудовых обязанностей, в том числе разглашения персональных данных другого работника;

г) совершения по месту работы хищения (в том числе мелкого) чужого имущества, растраты, умышленного его уничтожения или повреждения, установленных вступившим в законную силу приговором суда или постановлением судьи, органа, должностного лица, уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях;

д) установленного комиссией по охране труда или уполномоченным по охране труда нарушения работником требований охраны труда, если это нарушение повлекло за собой тяжкие последствия (несчастный случай на производстве, авария, катастрофа) либо заведомо создавало реальную угрозу наступления таких последствий;

4) совершения виновных действий работником, непосредственно обслуживающим денежные или товарные ценности, если эти действия дают основание для утраты доверия к нему со стороны работодателя;

5) совершения работником, выполняющим воспитательные функции, аморального проступка, несовместимого с продолжением данной работы;

6) однократного грубого нарушения руководителем организации (филиала, представительства), его заместителями своих трудовых обязанностей;

7) представления работником работодателю подложных документов при заключении трудового договора;

8) применение, в том числе однократное, методов воспитания, связанных с физическим и (или) психическим насилием над личностью обучающегося, воспитанника, является основанием прекращения трудового договора с педагогическим работником.

Состав преступления формальный. Преступление окончено с момента отказа в приеме на работу или необоснованного увольнения женщины.

Форма отказа не имеет значения для наличия состава преступления. Отказ может быть совершен в устной или письменной форме, лично или с использованием технических средств (например, по телефону, по электронной почте). Увольнение с работы оформляется соответствующим приказом.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что необоснованно отказывает в приеме на работу беременной или имеющей ребенка в возрасте до 3 лет женщине либо необоснованно увольняет ее, и желает выполнить такие действия.

Обязательным признаком субъективной стороны рассматриваемого преступления является **мотив** совершения деяния - в связи с фактом беременности или наличием у женщины ребенка в возрасте до 3 лет.

Субъект преступления специальный - лицо, имеющее право принимать решение о приеме на работу и увольнении с работы.

Невыплата заработной платы, пенсий, стипендий, пособий и

иных выплат ([ст. 145.1](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8D81a80EO) УК РФ)

В соответствии с [ч. 3 ст. 37](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E8AAF147912E18ACA623268C33F45C31ABE58138F8282a404O) Конституции каждый имеет право на труд в условиях, отвечающих требованиям безопасности и гигиены, на вознаграждение за труд без какой бы то ни было дискриминации и не ниже установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда, а также право на защиту от безработицы. Поэтому невыплата заработной платы и иных выплат является одним из нарушений конституционных прав гражданина.

В этой связи **объектом** рассматриваемого преступления выступает обеспечение права каждого работника на своевременную в полном размере выплату справедливой заработной платы, а также права на социальное обеспечение по возрасту, в случае болезни, инвалидности, потери кормильца, для воспитания детей и в иных случаях, установленных законом.

Предметом преступления выступает заработная плата, пенсия, стипендия, пособие, установленные законом выплаты.

**Объективная сторона** преступления заключается в деянии в виде невыплаты (бездействие) свыше определенного законом срока заработной платы, пенсий, стипендий, пособий и иных установленных законом выплат. [Частью 1 комментируемой статьи](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8D81a80FO) установлена ответственность за частичную свыше трех месяцев невыплату заработной платы, пенсий, стипендий, пособий и иных установленных законом выплат. Таким образом, задолженность по указанным выплатам в течение трех месяцев с момента установленного срока первоначальной выплаты является необходимым условием объективной стороны состава преступления.

В соответствии с [примечанием к комментируемой статье](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8D80a803O) под частичной невыплатой заработной платы, пенсий, стипендий, пособий и иных установленных законом выплат следует понимать осуществление платежа в размере менее половины подлежащей выплате суммы.

**Квалифицированный состав** преступления [(ч. 2 комментируемой статьи)](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8D80a807O) образует полная невыплата свыше двух месяцев заработной платы, пенсий, стипендий, пособий и иных установленных законом выплат или выплата заработной платы свыше двух месяцев в размере ниже установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда.

[**Частью 3** комментируемой статьи](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8D80a805O) установлена ответственность за совершение деяний, предусмотренных [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8D81a80FO) и [2 этой статьи](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8D80a807O), в случае, если они повлекли наступление тяжких последствий. Для наличия объективной стороны данного квалифицированного состава необходимо и наличие причинной связи между деянием и наступившими последствиями.

**Составы преступлений,** предусмотренные [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8D81a80FO) и [2 комментируемой статьи](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8D80a807O), являются формальными. Они будут окончены соответственно по истечении трех или двух месяцев с начальной даты возникновения невыполненной обязанности по производству выплат. **Материальный состав** преступления [(ч. 3 комментируемой статьи)](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8D80a805O) будет окончен по истечении указанных выше сроков с момента наступления тяжких последствий.

Понятие тяжких последствий не конкретизировано и носит оценочный характер. Это может быть утрата трудоспособности, заболевание, инвалидность, вред здоровью, смерть человека, уничтожение или повреждение имущества и др.

Состав невыплаты будет только в том случае, если невыплата имела место при наличии реальной возможности выплатить заработную плату и т.д. В противном случае состав рассматриваемого преступления отсутствует.

Следует также обратить внимание на то обстоятельство, что объективная сторона невыплаты заработной платы осуществляется путем бездействия в течение свыше двух или трех месяцев подряд. Поэтому объективная сторона будет отсутствовать, например, тогда, когда до достижения двухмесячного срока производится выплата заработной платы и т.д., а затем выплаты вновь не осуществляются. Таким образом, факт выплаты прерывает установленный законом срок невыплаты. Однако также следует учесть, что при определенных обстоятельствах полная невыплата заработной платы и иных выплат может преобразоваться в невыплату частичную.

**Субъективная сторона** формальных составов преступлений ([ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8D81a80FO) и [2 комментируемой статьи](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8D80a807O)) основного состава преступления характеризуется виной в виде **прямого умысла.** Субъективная сторона материального состава преступления [(ч. 3 комментируемой статьи)](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8D80a805O) характеризуется **двумя формами вины.** Отношение к деянию характеризуется **умыслом,** а к последствиям - **неосторожностью.**

Обязательным признаком субъективной стороны состава преступления является **мотив** - корыстная или иная личная заинтересованность.

Корыстная заинтересованность - стремление лица путем совершения неправомерных действий получить для себя или других лиц выгоду имущественного характера, не связанную с незаконным безвозмездным обращением имущества в свою пользу или пользу других лиц.

Иная личная заинтересованность - стремление лица извлечь выгоду неимущественного характера, обусловленное такими побуждениями, как карьеризм, семейственность, желание приукрасить действительное положение, получить взаимную услугу, заручиться поддержкой в решении какого-либо вопроса, скрыть свою некомпетентность и т.п.

**Субъект преступления** - **специальный** - руководитель организации, работодатель - физическое лицо, руководитель филиала, представительства или иного обособленного структурного подразделения организации.

Глава 26. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ СЕМЬИ И НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

§ 1. Общая характеристика преступлений против семьи

и несовершеннолетних

Уровень цивилизации общества во многом оценивается его отношением к семье и детям.

Впервые на международном уровне необходимость особой защиты прав детей была признана Женевской декларацией прав ребенка 1924 г. Впоследствии каждый международный документ о правах человека в той или иной степени затрагивал указанную проблему.

Семья является естественной и основной ячейкой общества и имеет право на защиту со стороны общества и государства - это положение провозглашено Всеобщей декларацией прав человека 1948 г. [(п. 3 ст. 16)](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A5137419B2DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864011a409O) <1> и Международным пактом о гражданских и политических правах 1966 г. [(ч. 1 ст. 23)](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E8DA2107D12E18ACA623268C33F45C31ABE58138F8285a402O) <2>. В [п. 1 ст. 24](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E8DA2107D12E18ACA623268C33F45C31ABE58138F8285a407O) Международного пакта указывается, что каждый ребенок без всякой дискриминации по признаку расы, цвета кожи, пола, языка, религии, национального и социального происхождения, имущественного положения или рождения имеет право на такие меры защиты, которые требуются в его положении как малолетнего со стороны его семьи, общества и государства.

--------------------------------

<1> РГ. 1998. 10 дек.

<2> ВВС СССР. 1976. N 17. Ст. 291.

В развитие указанных позиций мировое сообщество приняло ряд специальных документов, гарантирующих права и интересы детей. Среди них следует отметить в первую очередь [Конвенцию](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E81AE167512E18ACA623268aC03O) ООН о правах ребенка 1989 г. <1> и Всемирную [декларацию](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE3561F9E8D869E89A21B7511BC80C23B3E6AC4a300O) об обеспечении выживания, защиты и развития детей 1990 г. <2>. Исходя из того что "ребенок, ввиду его физической и умственной незрелости, нуждается в специальной охране и заботе, включая надлежащую правовую защиту, как до, так и после рождения", [Конвенция](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E81AE167512E18ACA623268aC03O) провозгласила важнейшие права ребенка на жизнь, здоровье, заботу со стороны родителей, защиту от любых форм агрессии, эксплуатации и негативной информации. Обеспечение и защита этих прав ребенка является, в соответствии с [Конвенцией](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E81AE167512E18ACA623268aC03O), обязанностью любого государства.

--------------------------------

<1> ВВС СССР. 1990. N 45. Ст. 955.

<2> Социальные аспекты прав человека в документах мирового сообщества. М., 1996.

Являясь своего рода детской конституцией, [Конвенция](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E81AE167512E18ACA623268aC03O) о правах ребенка 1989 г. дополняется рядом иных международно-правовых документов, защищающих права несовершеннолетних. В их числе [Конвенция](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE3561F9E8D869E8AA4127F1ABC80C23B3E6AC4a300O) о гражданских аспектах похищения детей 1980 г. <1>, [Конвенция](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE3561F9E8D869E89A2117D1BBC80C23B3E6AC4a300O) о защите детей и сотрудничестве в отношении иностранного усыновления 1993 г. <2>, [Конвенция](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE3561F9E8D869E89A2127A18BC80C23B3E6AC4301AD41DF754128F838640a10CO) о борьбе с торговлей людьми и с эксплуатацией проституции третьими лицами 1950 г. <3>, [Конвенция](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E8BA7117E1BBC80C23B3E6AC4a300O) о защите прав человека и основных свобод 1950 г. <4> и др.

--------------------------------

<1> Международное частное право: Сб. документов. М., 1997. С. 704 - 712.

<2> Там же. С. 712 - 720.

<3> Российская юстиция. 1995. N 7.

<4> СЗ РФ. 2001. N 2. Ст. 163.

Перечисленные выше международно-правовые нормы служат основой формирования российской ювенальной уголовной политики. Исходным национальным актом при этом является Конституция РФ <1>, установившая в [ст. 38](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E8AAF147912E18ACA623268C33F45C31ABE58138F8282a408O), что материнство и детство, семья находятся под защитой государства. Аналогичная норма предусмотрена [ст. 1](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A1167F1DB2DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864015a409O) Семейного кодекса РФ <2> (далее - СК РФ). Это общее положение конкретизировано и в ряде федеральных законов и иных нормативных актах. Важнейшим документом об охране детства является Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A2167D11B5DDC8336766C637a105O) от 24 июля 1998 г. N 124-ФЗ "Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации" <3> (в ред. от 5 апреля 2013 г.), в котором сформулированы цели и принципы государственной политики Российской Федерации в отношении детей.

--------------------------------

<1> РГ. 1993. 25 дек.

<2> Семейный [кодекс](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A1167F1DB2DDC8336766C637a105O) Российской Федерации от 29 декабря 1995 г. N 223-ФЗ (в ред. от 12 ноября 2012 г.) // СЗ РФ. 1996. N 1. Ст. 16.

<3> Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A2167D11B5DDC8336766C637a105O) от 24 июля 1998 г. N 124-ФЗ "Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации" (ред. от 05.04.2013) // СЗ РФ. 1998. N 31. Ст. 3802.

Для решения этих задач приняты специальная [программа](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A613751BB7DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864015a408O) "Дети России", реализуемая с 1994 г. <1>, Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A0107E10BFDDC8336766C637a105O) от 24 июня 1999 г. N 120-ФЗ "Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних" <2> (в ред. от 30 декабря 2012 г.), приняты и поэтапно выполняются [Основные направления](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE35A099A8D869E8AA216781CB5DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864015a401O) государственной семейной политики <3>, Национальная [стратегия](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A4137918B1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864015a40EO) действий в интересах детей на 2012 - 2017 годы <4>, предпринимаются меры по материальной и социальной поддержке нуждающихся слоев населения, осуществляется их психологическая адаптация. Кроме того, одним из обязательных элементов комплекса мер по охране и защите семьи, детства, прав родителей и детей является криминализация деяний, посягающих на права и законные интересы несовершеннолетних, разрушающих общепринятые семейные ценности, посягающих на права и интересы членов семьи.

--------------------------------

<1> [Постановление](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE35A099A8D869E8AA5167C18B6DDC8336766C637a105O) Президиума ВС РФ от 8 февраля 1993 г. N 4435-1 "О включении Государственной программы "Дети России" в перечень федеральных целевых программ" // ВСНД и ВС РФ. 1993. N 8. Ст. 315; [Постановление](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE35A099A8D869E8AA5157911BEDDC8336766C637a105O) Правительства РФ от 9 сентября 1993 г. N 909 "О Федеральной программе "Дети России" // САПП РФ. 1993. N 38. Ст. 3572. В настоящее время реализуется [Постановление](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A613751BB7DDC8336766C637a105O) Правительства РФ от 21 марта 2007 г. N 172 "О федеральной целевой программе "Дети России" на 2007 - 2010 годы" (в ред. от 29.12.2009) // СЗ РФ. 2007. N 14. Ст. 1688.

<2> Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A0107E10BFDDC8336766C637a105O) от 24 июня 1999 г. N 120-ФЗ "Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних" (ред. от 30 декабря 2012 г.) // СЗ РФ. 1999. N 26. Ст. 3177.

<3> [Указ](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE35A099A8D869E8AA216781CB5DDC8336766C637a105O) Президента РФ от 14 мая 1996 г. N 712 "Об Основных направлениях государственной семейной политики" (в ред. от 05.10.2002) // СЗ РФ. 1996. N 21. Ст. 2460; 2002. N 40. Ст. 3905.

<4> [Указ](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A4137918B1DDC8336766C637a105O) Президента РФ от 1 июня 2012 г. N 761 "О Национальной стратегии действий в интересах детей на 2012 - 2017 годы" // СЗ РФ. 2012. N 23. Ст. 2994.

Такая криминализация была осуществлена в 1996 г. с принятием Уголовного кодекса РФ, который среди прочих содержит [гл. 20](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864810a40AO) "Преступления против семьи и несовершеннолетних". Помимо указанной [главы](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864810a40AO), в УК РФ содержатся нормы, расположенные в других главах, но также обеспечивающие уголовно-правовую защиту семьи и несовершеннолетних.

С учетом сказанного понятие преступлений против семьи и несовершеннолетних можно рассматривать в узком и широком смысле. В первом значении оно употребляется в названии [гл. 20](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864810a40AO) Особенной части УК, в которой впервые в отечественном уголовном праве осуществлена консолидация норм о преступлениях, основным объектом которых выступают устои семьи и интересы несовершеннолетних. В качестве дополнительного объекта могут выступать телесная и духовная неприкосновенность личности, ее честь и достоинство, здоровье, жизнь.

В ряде других глав имеются нормы, также призванные содействовать уголовно-правовой охране семьи и несовершеннолетних. И данные нормы при широком толковании могут быть отнесены к категории устанавливающих защиту интересов семьи и несовершеннолетних. Поэтому к числу рассматриваемых преступлений можно отнести и следующие преступления, предусмотренные [ст. ст. 106](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864511a40BO), [125](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864613a40DO), [134](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83854713a40FO), [135](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83854410a409O), [145](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864815a401O), [163](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864912a400O), [179](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83874115a40BO), [242.1](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83854815a40EO), [245](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83874616a40CO), [295](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83874917a40FO), [296](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83874917a400O), [309](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83844015a409O), [311](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83844016a40BO), [317](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83844011a408O), [318](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83844011a40DO), [321](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83844012a401O), [357](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83844213a400O) УК РФ. В этих составах интересы семьи и несовершеннолетних выступают в качестве дополнительного объекта. В ряде составов в качестве квалифицирующего признака предусматривается причинение вреда близким потерпевшему лицам. Практика показывает, что близкими указанного лица, в отношении которых осуществляется посягательство, довольно часто являются несовершеннолетние.

Для многих преступлений, ответственность за которые предусматривается различными главами УК, квалифицирующим признаком является посягательство в отношении несовершеннолетних: [п. "г" ч. 2 ст. 117](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864616a40CO), [ч. 2 ст. 121](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83854712a408O), [ч. 3 ст. 122](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83854712a40BO), [п. "д" ч. 2 ст. 126](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8386461Ca40FO), [п. "д" ч. 2 ст. 127](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864714a40CO), [п. "б" ч. 2 ст. 127.1](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83854712a40DO), [п. "б" ч. 2 ст. 127.2](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83854712a40FO), [п. "а" ч. 3 ст. 131](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83854414a40EO), [п. "б" ч. 4 ст. 131](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83854415a40BO), [п. "а" ч. 3 ст. 132](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83854416a40AO), [п. "б" ч. 4 ст. 132](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83854416a401O), [ч. 2 ст. 202](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83844815a40EO), [п. "д" ч. 2 ст. 206](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83874316a400O), [п. "в" ч. 3 ст. 228.1](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A41B7F1FBFDDC8336766C637158B0AF01D1E8E83854411a40BO), [п. "а" ч. 3 ст. 230](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83854411a40FO), [п. "б" ч. 2 ст. 238](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E878Aa80EO), [ч. 3 ст. 240](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83854814a409O), [п. "в" ч. 2 ст. 241](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83854814a40BO), [ч. 2 ст. 359](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8384421Ca401O) УК РФ.

В ряде норм в качестве признаков состава преступления указан малолетний возраст: [п. "в" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8385431Da40CO); [п. "б" ч. 2 ст. 111](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8385431Da40FO); [п. "в" ч. 2 ст. 112](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8385431Da40EO); [ст. 125](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864613a40DO); [ч. 1 ст. 245](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83874616a40FO) УК РФ.

Кроме того, ст. 63 УК РФ относит к обстоятельствам, отягчающим наказание: привлечение к совершению преступления лиц, не достигших возраста, с которого наступает уголовная ответственность [(п. "д")](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8386421Da408O); совершение преступления в отношении малолетнего [(п. "з")](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8386421Da40DO); совершение преступления в отношении несовершеннолетнего (несовершеннолетней) родителем или иным лицом, на которое законом возложены обязанности по воспитанию несовершеннолетнего (несовершеннолетней), а равно педагогом или другим работником образовательного, воспитательного, лечебного либо иного учреждения, обязанным осуществлять надзор за несовершеннолетним (несовершеннолетней) [(п. "п")](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8080a407O).

Также следует иметь в виду, что если в диспозициях статей Особенной части Уголовного кодекса (ст. 117 [(п. "г" ч. 2)](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864616a40CO), 120 [(ч. 2)](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864610a40FO), 127.1 [(п. "з" ч. 2)](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83854316a40FO), 131 [(ч. 1)](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8385431Da400O), 132 [(ч. 1)](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83854415a40CO) УК РФ) содержится упоминание о беспомощном состоянии, то к лицам, находящимся в беспомощном состоянии, относятся и малолетние дети <1>.

--------------------------------

<1> См.: [пункт 3](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A3147B1FB7DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864014a401O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 15 июня 2004 г. N 11 "О судебной практике по делам о преступлениях, предусмотренных статьями 131 и 132 Уголовного кодекса Российской Федерации" // БВС РФ. 2004. N 8; [п. 7](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E81A316781DBC80C23B3E6AC4301AD41DF754128F838641a102O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 января 1999 г. N 1 "О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)" (в ред. от 03.12.2009) // БВС РФ. 1999. N 3.

В данной главе нами будет рассмотрен вопрос об уголовно-правовой защите семьи и несовершеннолетних в узком смысле, т.е. в рамках составов преступлений, предусмотренных [гл. 20](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864810a40AO) УК РФ "Преступления против семьи и несовершеннолетних".

Как уже отмечалось, в [гл. 20](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864810a40AO) УК РФ впервые осуществлена консолидация норм о преступлениях, основным объектом которых выступают устои семьи и интересы несовершеннолетних. В качестве дополнительного объекта могут выступать телесная и духовная неприкосновенность личности, ее честь и достоинство, здоровье, жизнь. Потерпевшими от преступления чаще всего являются несовершеннолетние лица ([ст. ст. 150](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864810a40DO), [151](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864811a40AO), [151.1](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8A80a802O), [156](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8386481Ca40AO); [ч. 1 ст. 157](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8386481Ca40EO) УК РФ). Ими могут быть также родители и иные члены семьи ([ст. ст. 153](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864813a40DO) - [155](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8386481Ca409O), [ч. 2 ст. 157](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8386481Ca400O) УК РФ).

[Глава 20](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864810a40AO) УК РФ по объему невелика - она включает всего 8 статей. Видовой объект ее сложный, состоящий из двух взаимосвязанных объектов. Соответственно им все преступления данной [главы](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864810a40AO) могут быть разделены на две группы:

1) преступления, посягающие на нормальное физическое и нравственное развитие несовершеннолетних:

- вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления ([ст. 150](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864810a40DO) УК РФ);

- вовлечение несовершеннолетнего в совершение антиобщественных действий ([ст. 151](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864811a40AO) УК РФ);

- розничная продажа несовершеннолетним алкогольной продукции ([ст. 151.1](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8A80a802O) УК РФ);

- неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего ([ст. 156](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8386481Ca40AO) УК РФ);

2) преступления, посягающие на семейный уклад, интересы семьи:

- подмена ребенка ([ст. 153](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864813a40DO) УК РФ);

- незаконное усыновление или удочерение ([ст. 154](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864813a40EO) УК РФ);

- разглашение тайны усыновления или удочерения ([ст. 155](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8386481Ca409O) УК РФ);

- злостное уклонение от уплаты средств на содержание детей, нетрудоспособных родителей ([ст. 157](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8386481Ca40FO) УК РФ).

Такое деление, конечно же, условно и предпринято ради структурирования учебного материала, поскольку совершение любого преступления в отношении несовершеннолетнего посягает и на интересы семьи, и наоборот.

Если характеризовать в целом [гл. 20](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864810a40AO) УК РФ, то объективная сторона указанных преступлений выражается в действиях, в активном поведении (вовлечении, продаже, подмене и т.п.). Совершение некоторых преступлений возможно и путем бездействия, пассивного поведения (например, неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего - [ст. 156](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8386481Ca40AO) УК РФ, уклонение от содержания детей или родителей - [ст. 157](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8386481Ca40FO) УК РФ).

Составы преступлений рассматриваемой [главы](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864810a40AO) сконструированы по типу формальных: акцент делается на поведении виновного, последствия в качестве обязательного признака составов не фигурируют. Преступления являются оконченными в момент выполнения деяний, указанных в диспозициях статей.

Определенными особенностями характеризуется субъект анализируемой группы преступлений. В ряде случаев предусматривается повышенный (18 лет) возраст ([ст. ст. 150](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864810a40DO), [151](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864811a40AO), [154](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864813a40EO), [ч. 2 ст. 157](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8386481Ca400O) УК РФ), в иных случаях он обычный - 16 лет. Отдельные составы: розничная продажа несовершеннолетним алкогольной продукции ([ст. 151.1](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8A80a802O) УК РФ), разглашение тайны усыновления или удочерения ([ст. 155](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8386481Ca409O) УК РФ), неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего ([ст. 156](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8386481Ca40AO) УК РФ), злостное уклонение от уплаты средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей ([ст. 157](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8386481Ca40FO) УК РФ) - предполагают наличие специального субъекта. Это лица, непосредственно осуществляющие отпуск алкогольной продукции несовершеннолетнему (продавцы); обязанные хранить сведения об усыновлении (удочерении) как служебную или профессиональную тайну; родители или иные лица, на которых возложены обязанности по воспитанию несовершеннолетнего или осуществлению контроля за ним; родители или совершеннолетние трудоспособные дети. Признаки специального субъекта в некоторых составах выступают усиливающими наказание обстоятельствами. Таковым является вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления и в совершение антиобщественных действий ([ч. 2 ст. 150](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8081a404O), [ст. 151](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864811a40AO) УК РФ), совершенное родителем, педагогом либо иным лицом, на которое законом возложена обязанность по воспитанию несовершеннолетнего. Вопрос о наличии этого квалифицирующего признака должен решаться исходя из положений, предусмотренных [СК](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A1167F1DB2DDC8336766C637a105O) РФ. Так, ответственность по [ч. 2 ст. 150](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8081a404O), [ст. 151](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864811a40AO) УК РФ должны нести мачеха, отчим, если ребенок проживает с ними. В то же время родитель, лишенный родительских прав, может быть признан субъектом квалифицированного состава преступления только в случае, если будет установлено, что он сохранил свое влияние на ребенка после аннулирования родительских прав решением суда. Иные близкие родственники, например брат или сестра, дедушка или бабушка, у которых проживает несовершеннолетний, если на них в установленном законом порядке не возложена обязанность по его воспитанию, в случае совершения преступления, предусмотренного [ст. ст. 150](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864810a40DO), [151](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864811a40AO) УК РФ, должны нести ответственность не по ч. 2, а по ч. 1 этих статей.

Субъективная сторона рассматриваемых преступлений выражается в прямом умысле. В некоторых случаях конструктивным признаком основного состава выступают корыстные или иные низменные побуждения ([ст. ст. 153](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864813a40DO) - [155](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8386481Ca409O) УК РФ).

Следует отметить, что вопросам уголовно-правовой защиты несовершеннолетних большое внимание уделяется со стороны судебных органов. Так, указанным проблемам посвящено [Постановление](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A317791DB5DDC8336766C637a105O) Пленума Верховного Суда РФ от 1 февраля 2011 г. N 1 "О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних" <1>. Кроме того, отдельные вопросы, касающиеся уголовно-правовой защиты несовершеннолетних, содержатся в [Постановлении](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E8EA1117B19BC80C23B3E6AC4a300O) Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г. N 10 "О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей" <2> (в ред. от 6 февраля 2007 г.) и [Постановлении](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A216751BB5DDC8336766C637a105O) Пленума Верховного Суда РФ от 20 апреля 2006 г. N 8 "О применении судами законодательства при рассмотрении дел об усыновлении (удочерении) детей" <3>.

--------------------------------

<1> РГ. 2011. 11 февр. N 29.

<2> [Постановление](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E8EA1117B19BC80C23B3E6AC4a300O) Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г. N 10 "О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей" (ред. от 06.02.2007) // БВС РФ. 1998. N 7.

<3> [Постановление](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A216751BB5DDC8336766C637a105O) Пленума Верховного Суда РФ от 20 апреля 2006 г. N 8 "О применении судами законодательства при рассмотрении дел об усыновлении (удочерении) детей" // БВС РФ. 2006. N 6.

§ 2. Преступления, посягающие на нормальное физическое

и нравственное развитие несовершеннолетних

Вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления

([ст. 150](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864810a40DO) УК РФ)

**Основным объектом** преступления, предусмотренного [ст. 150](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864810a40DO) УК РФ, являются общественные отношения, связанные с обеспечением нормального физического развития и нравственного воспитания несовершеннолетних, а в качестве **дополнительного объекта** может выступать здоровье несовершеннолетнего.

**Объективная сторона** преступления характеризуется специфическим действием - вовлечением несовершеннолетнего в совершение преступления - и способом - путем обещаний, обмана, угроз или иным способом.

Роль, которая отводится несовершеннолетнему взрослым, - исполнитель, пособник и т.д. - для квалификации действий виновного по [ст. 150](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864810a40DO) УК РФ значения не имеет.

Под **обещанием** следует понимать обещания различного характера, связанные с выполнением виновным в будущем действий, благоприятных для вовлекаемого: передать несовершеннолетнему деньги или иное имущество, в том числе в качестве платы за совершение преступления; спрятать его после совершения преступления; оказать какую-либо помощь его родным или близким и т.п.

**Обман** означает сообщение несовершеннолетнему заведомо ложных сведений, поддерживающих решимость подростка совершить преступление. Например, уверение несовершеннолетнего в том, что тот в силу своего возраста не будет нести уголовную ответственность за содеянное. Или совершить действия, которые не кажутся ему преступными, например взять в доме потерпевшего какую-либо ценную вещь, убедив подростка в том, что эту вещь не желает отдавать потерпевший, а она нужна больной матери взрослого лица, от которого исходит просьба. В этих случаях несовершеннолетний не осознает, что совершает преступление, вследствие своего добросовестного на этот счет заблуждения, вызванного обманом со стороны взрослого преступника. Обман может иметь место и в тех случаях, когда несовершеннолетний осознает преступность своего поведения. К примеру, взрослый склоняет несовершеннолетнего совершить преступление, убеждая его, что только так он может помочь своим близким выйти из трудного материального положения. Обман может относиться и к юридической оценке деяния, когда сообщаются неверные сведения относительно квалификации деяния и возможного наказания и т.д. Варианты обмана могут быть весьма разнообразны, но суть их сводится к тому, что взрослое лицо сообщает несовершеннолетнему недостоверную информацию, касающуюся объективных или субъективных факторов, характеризующих деяние, и тем самым формирует у него установку на совершение преступления.

Под **угрозой** понимается предупреждение несовершеннолетнего о наступлении для него или его близких различного рода неблагоприятных последствий в случае отказа от совершения преступления. Угроза может, например, выражаться в уничтожении или повреждении имущества, разглашении позорящих сведений и т.д. (кроме угрозы применения физического насилия, которая охватывается [ч. 3 ст. 150](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864810a400O) УК РФ).

**Иной** способ вовлечения несовершеннолетнего в совершение преступления может быть связан, например, с возбуждением у последнего чувства мести, зависти и других низменных побуждений, послуживших мотивацией совершения им преступного деяния.

Верховный Суд РФ в своем Постановлении по делу Д., Г. и Н. указал, что вовлечение несовершеннолетнего в преступную деятельность может проявляться в форме предложения совершить преступление <1>.

--------------------------------

<1> См.: БВС РСФСР. 1965. N 11. С. 7; [Определение](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE35E03888D869E8BA1107411BC80C23B3E6AC4a300O) Верховного Суда РФ от 9 августа 2006 г. N 1-о06-19 // СПС "КонсультантПлюс".

В то же время Верховный Суд РФ обращал внимание, что сам по себе один лишь факт совместного участия взрослых с несовершеннолетними в совершении преступления не образует состава вовлечения несовершеннолетнего в совершение преступления <1>.

--------------------------------

<1> См.: БВС РСФСР. 1978. N 6. С. 9, 10.

Согласно [абз. 3 п. 42](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A317791DB5DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8386401Da40FO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 1 февраля 2011 г. N 1 под вовлечением несовершеннолетнего в совершение преступления или совершение антиобщественных действий следует понимать действия взрослого лица, направленные на возбуждение желания совершить преступление или антиобщественные действия. Действия взрослого лица могут выражаться как в форме обещаний, обмана и угроз, так и в форме предложения совершить преступление или антиобщественные действия, разжигания чувства зависти, мести и иных действий.

Преступления, ответственность за которые предусмотрена [ст. ст. 150](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864810a40DO) и [151](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864811a40AO) УК РФ, являются **оконченными** с момента совершения несовершеннолетним преступления, приготовления к преступлению, покушения на преступление или после совершения хотя бы одного из антиобщественных действий, предусмотренных диспозицией [ч. 1 ст. 151](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E878Ea409O) УК РФ (систематическое употребление спиртных напитков, одурманивающих веществ, занятие бродяжничеством или попрошайничеством). Если последствия, предусмотренные диспозициями названных норм, не наступили по независящим от виновных обстоятельствам, то их действия могут быть квалифицированы по [ч. 3 ст. 30](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864116a409O) УК РФ и по [ст. 150](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864810a40DO) УК РФ либо [ст. 151](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864811a40AO) УК РФ ([абз. 4 п. 42](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A317791DB5DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8386401Da40EO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 1 февраля 2011 г. N 1).

При оценке действий взрослого лица необходимо обратить внимание на то, что вовлечение в совершение преступления не одного, а нескольких несовершеннолетних по смыслу закона не образует совокупности преступлений, предусмотренных [ст. 150](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864810a40DO) УК РФ.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Виновный сознает, что вовлекает несовершеннолетнего в совершение преступления, и желает этого.

В [абз. 2 п. 42](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A317791DB5DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8386401Da40CO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 1 февраля 2011 г. N 1 указывается, что к уголовной ответственности за вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления или совершение антиобщественных действий могут быть привлечены лица, достигшие восемнадцатилетнего возраста и совершившие преступление умышленно. Судам необходимо устанавливать, осознавал ли взрослый, что своими действиями вовлекает несовершеннолетнего в совершение преступления или совершение антиобщественных действий. Если взрослый не осознавал этого, то он не может привлекаться к ответственности по [ст. ст. 150](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864810a40DO) и [151](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864811a40AO) УК РФ.

Данная точка зрения Пленума является логическим продолжением существовавшей ранее позиции Верховного Суда РФ, указывавшего, что с субъективной стороны подобные преступления предполагают наличие у взрослого лица прямого умысла на вовлечение несовершеннолетнего, и для этого он совершает определенные активные действия, связанные с непосредственным психическим или физическим воздействием на несовершеннолетнего <1>.

--------------------------------

<1> [Определение](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE35E03888D869E80A116774FEB82936E30a60FO) Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 26 марта 1992 г. "Преступление, предусмотренное ст. 210 УК, может быть совершено только с прямым умыслом" // БВС РФ. 1993. N 1. С. 8.

В отдельных случаях судебная практика при установлении субъективной стороны состава преступления исходит из того, что несовершеннолетнее лицо должно осознавать, что его вовлекают в совершение преступления. А отсутствие такого осознания исключает наличие состава вовлечения несовершеннолетнего в совершение преступления. С такой позицией нельзя согласиться, поскольку согласно [ст. 150](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864810a40DO) УК РФ ответственность за вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления несет взрослое лицо, если оно сознавало, что своими действиями вовлекало несовершеннолетнего в совершение преступления, и желало этого.

**Субъект** преступления специальный. В силу прямого указания закона им является вменяемое лицо, достигшее 18-летнего возраста.

В [абз. 5 п. 42](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A317791DB5DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8386401Da401O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 1 февраля 2011 г. N 1 говорится, что в случае совершения преступления несовершеннолетним, не подлежащим уголовной ответственности, лицо, вовлекшее его в совершение преступления, в силу [ч. 2 ст. 33](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864117a40BO) УК РФ несет уголовную ответственность за содеянное как исполнитель путем посредственного причинения.

Действия взрослого лица по подстрекательству несовершеннолетнего к совершению преступления при наличии признаков состава указанного преступления должны квалифицироваться по [ст. 150](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864810a40DO) УК РФ, а также по закону, предусматривающему ответственность за соучастие (в виде подстрекательства) в совершении конкретного преступления [(абз. 6 п. 42)](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A317791DB5DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8386401Da400O).

[**Частью 2 ст. 150**](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8081a404O) **УК РФ** предусмотрена повышенная уголовная ответственность родителя, педагогического работника и иных лиц, на которых законом возложены обязанности по воспитанию несовершеннолетних, в случае совершения ими этих преступлений.

Под **родителями** следует понимать отца и мать, вовлекающих в преступление несовершеннолетнего (в том числе лишенных родительских прав, если они не утратили своего влияния на несовершеннолетнего), а также его усыновителей.

Следует иметь в виду, что ответственность по [ч. 2 ст. 150](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8081a404O) УК РФ должен нести не только **педагог,** но и иной педагогический работник, который в отношении конкретного подростка, вовлеченного в совершение преступления, выполняет воспитательные функции (например, тренер подростка, занимающегося в спортивной секции, руководитель художественного кружка в досуговом центре и т.д.).

Лица, выполняющие воспитательные функции в детских учреждениях, за вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления могут быть в соответствии со [ст. 47](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864214a40DO) УК РФ лишены права занимать эти должности или лишены права заниматься соответствующей деятельностью.

К **иным лицам** следует отнести опекуна (попечителя), приемных родителей <1>, отчима, мачеху, родственников несовершеннолетнего, взявших несовершеннолетнего на постоянное воспитание и содержание и вовлекающих его в совершение преступления.

--------------------------------

<1> Согласно [п. 2 ст. 153](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A1167F1DB2DDC8336766C637158B0AF01D1E89a802O) Семейного кодекса РФ права и обязанности приемных родителей совпадают с правами и обязанностями опекуна (попечителя).

**Субъект** преступления, предусмотренного [ч. 2 ст. 150](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8081a404O) УК РФ, - специальный.

Вовлечение несовершеннолетних в совершение преступления может сопровождаться применением физического насилия ([ч. 3 ст. 150](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864810a400O) УК РФ). Физическое насилие может выражаться в нанесении побоев, не влекущих кратковременного расстройства здоровья или незначительной стойкой утраты общей трудоспособности, в умышленном причинении легкого или средней тяжести вреда здоровью, истязании без отягчающих обстоятельств, изнасиловании или насильственных действиях сексуального характера без отягчающих обстоятельств.

Если здоровью потерпевшего будет умышленно причинен тяжкий вред ([ст. 111](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864513a40AO) УК РФ) либо насилие совершено в виде истязания при отягчающих обстоятельствах ([ч. 2 ст. 117](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864616a408O) УК РФ), или в виде изнасилования, или насильственных действий сексуального характера при отягчающих обстоятельствах ([ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83854414a408O), [3 ст. 131](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83854414a40FO), [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83854415a40EO), [3 ст. 132](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83854416a40BO) УК РФ), вовлечение несовершеннолетнего в преступление квалифицируется по совокупности с указанными статьями [УК](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637a105O) РФ.

Угроза применения насилия включает угрозу нанесения побоев, причинения вреда здоровью любой тяжести, угрозу истязанием, изнасилованием, совершением насильственных действий сексуального характера.

Особо квалифицированными ([ч. 4 ст. 150](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8385421Da40DO) УК РФ) являются деяния, связанные с вовлечением несовершеннолетнего в преступную группу ([ст. 35](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864110a40BO) УК РФ) либо в совершение тяжкого или особо тяжкого преступления ([ст. 15](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864011a400O) УК РФ). Указание о вовлечении несовершеннолетнего в преступную группу относится к вовлечению в группу лиц без предварительного сговора, в группу лиц по предварительному сговору, а также в организованную группу и преступное сообщество.

Обоснованно суд признал У.А. виновным и по [ч. 4 ст. 150](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8385421Da40DO) УК РФ, поскольку из установленных судом обстоятельств следует, что У.А. предложил своему несовершеннолетнему сыну принять участие в избиении потерпевшего, с чем он согласился и вместе с отцом с целью лишения жизни Х. наносил удары последнему гаечными ключами <1>.

--------------------------------

<1> [Определение](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE35E03888D869E8BA1107411BC80C23B3E6AC4a300O) Верховного Суда РФ от 9 августа 2006 г. N 1-о06-19 // СПС "КонсультантПлюс".

В случае если лицо вовлекло несовершеннолетнего в совершение преступления, предусмотренного [ст. 213](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83844817a400O) УК РФ, его действия подлежат квалификации по совокупности преступлений, предусмотренных соответствующей частью [ст. 213](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83844817a400O) УК РФ и [ч. 4 ст. 150](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8385421Da40DO) УК РФ (за вовлечение несовершеннолетнего в преступную группу) <1>.

--------------------------------

<1> См.: [пункт 6](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E8FA5157C18BC80C23B3E6AC4301AD41DF754128F838641a102O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 15 ноября 2007 г. N 45 "О судебной практике по уголовным делам о хулиганстве и иных преступлениях, совершенных из хулиганских побуждений" // БВС РФ. 2008. N 1.

К числу особо отягчающих обстоятельств относится и совершение преступления по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы. Вовлечение несовершеннолетних в совершение преступления по указанным мотивам также подлежит квалификации по [ч. 4 ст. 150](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8385421Da40DO) УК РФ.

Согласно [п. 43](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A317791DB5DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864114a409O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 1 февраля 2011 г. N 1: "По делам в отношении обвиняемых в вовлечении несовершеннолетнего в совершение преступления по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы необходимо устанавливать и отражать в приговоре, в чем конкретно выразились преступные действия таких лиц, подтверждающие их виновность в совершении деяний, которые предусмотрены [ч. 4 ст. 150](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8385421Da40DO) УК РФ".

Вовлечение несовершеннолетнего в совершение

антиобщественных действий ([ст. 151](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864811a40AO) УК РФ)

**Основным объектом** преступления, предусмотренного [ст. 151](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864811a40AO) УК РФ, являются общественные отношения, связанные с обеспечением нормального физического развития и нравственного воспитания несовершеннолетних, а в качестве **дополнительного объекта** может выступать здоровье несовершеннолетнего.

**Объективная сторона** данного преступления состоит в вовлечении несовершеннолетнего в систематическое употребление (распитие) алкогольной (например, водка, вино, коньяк и др.) и спиртосодержащей продукции (различного рода лекарственные средства на спиртовой основе, одеколон, технические жидкости и т.п.), одурманивающих веществ, в занятие бродяжничеством и попрошайничеством.

При вовлечении несовершеннолетних в совершение антиобщественных действий виновный пользуется, по существу, теми же средствами и методами, что и при вовлечении несовершеннолетнего в преступление.

Из законодательной конструкции "вовлечение в занятие (единственное число. - **Авт.**) бродяжничеством и попрошайничеством" следует, что требование закона о вовлечении несовершеннолетнего "в систематическое употребление спиртных напитков, одурманивающих веществ" относится только к названным антиобщественным действиям. Для наступления уголовной ответственности за вовлечение в занятие бродяжничеством или попрошайничеством систематичности действий виновного не требуется.

В соответствии со [ст. 2](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A0107E1FB6DDC8336766C637158B0AF01D1Ea808O) Федерального закона от 22 ноября 1995 г. "О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции" <1> (далее - Закон N 171-ФЗ):

--------------------------------

<1> Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A0107E1FB6DDC8336766C637a105O) от 22 ноября 1995 г. N 171-ФЗ "О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции" (ред. от 30.12.2012) // СЗ РФ. 1995. N 48. Ст. 4553.

- спиртные напитки - алкогольная продукция, которая произведена с использованием этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, и (или) спиртосодержащей пищевой продукции и не относится к винным напиткам [(п. 9)](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A0107E1FB6DDC8336766C637158B0AF01D1E8D8Aa803O);

- алкогольная продукция - пищевая продукция, которая произведена с использованием или без использования этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, и (или) спиртосодержащей пищевой продукции, с содержанием этилового спирта более 0,5 процента объема готовой продукции, за исключением пищевой продукции в соответствии с [перечнем](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A113791DB2DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864014a401O), установленным Правительством Российской Федерации <1>. Алкогольная продукция подразделяется на такие виды, как спиртные напитки (в том числе водка), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива, сидр, пуаре, медовуха [(п. 7)](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A0107E1FB6DDC8336766C637158B0AF01D1E8C80a805O);

--------------------------------

<1> [Постановление](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A113791DB2DDC8336766C637a105O) Правительства РФ от 28 июня 2012 г. N 656 "Об утверждении перечня пищевой продукции, которая произведена с использованием или без использования этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, и (или) спиртосодержащей пищевой продукции, с содержанием этилового спирта более 0,5 процента объема готовой продукции, не относящейся к алкогольной продукции" // СЗ РФ. 2012. N 27. Ст. 3765.

- спиртосодержащая пищевая продукция - пищевая продукция, в том числе виноматериалы, любые растворы, эмульсии, суспензии, виноградное сусло, иное фруктовое сусло, пивное сусло (за исключением алкогольной продукции) с содержанием этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, более 1,5 процента объема готовой продукции [(п. 4)](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A0107E1FB6DDC8336766C637158B0AF01D1E8D8Aa804O);

- винный напиток - алкогольная продукция с содержанием этилового спирта от 1,5 процента до 22 процентов объема готовой продукции с насыщением или без насыщения двуокисью углерода, содержащая не менее 50 процентов виноматериалов с добавлением или без добавления ректификованного этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, и (или) спиртованных виноградного или иного фруктового сусла, и (или) винного дистиллята, и (или) фруктового дистиллята, и (или) сахаросодержащих продуктов, и (или) ароматических и вкусовых добавок, и (или) пищевых красителей, и (или) воды [(п. 12.3)](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A0107E1FB6DDC8336766C637158B0AF01D1E8C83a806O).

Кроме того, при квалификации деяния по [ст. 151](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864811a40AO) УК РФ следует различать также одурманивающие вещества и наркотические средства.

Ответственность за вовлечение в потребление последних предусмотрена [ст. 230](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83854811a408O) "Склонение к потреблению наркотических средств или психотропных веществ" УК РФ. В соответствии со [ст. 1](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A217751DB5DDC8336766C637158B0AF01D1E8E82a803O) Федерального закона от 8 января 1998 г. N 3-ФЗ "О наркотических средствах и психотропных веществах" <1> наркотические средства - вещества синтетического или естественного происхождения, препараты, растения, включенные в [Перечень](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A0117E18B4DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864014a400O) наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации <2>, в соответствии с законодательством Российской Федерации, международными договорами Российской Федерации, в том числе Единой [конвенцией](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A4167A1BBFDDC8336766C637a105O) ООН о наркотических средствах 1961 г. <3>.

--------------------------------

<1> Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A217751DB5DDC8336766C637a105O) от 8 января 1998 г. N 3-ФЗ "О наркотических средствах и психотропных веществах" (ред. от 01.03.2012) // СЗ РФ. 1998. N 2. Ст. 219.

<2> [Постановление](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A0117E18B4DDC8336766C637a105O) Правительства РФ от 30 июня 1998 г. N 681 "Об утверждении перечня наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации" (ред. от 26.02.2013) // СЗ РФ. 1998. N 27. Ст. 3198.

<3> Бюллетень международных договоров. 2000. N 8.

К **средствам, оказывающим одурманивающее действие,** относятся смесь клофелина и алкоголя в любом процентном соотношении, смесь димедрола с алкоголем в любых процентах, смесь барбитуратов с алкоголем в любом процентном соотношении, хлороформ, эфир, толуол, хлорэтил, закись азота, спиртовые экстракты растений, содержащие алкалоиды тропановой группы (красавка (белладонна), дурман индейский и др.), ксенон, смесь доксиламина сукцината с алкоголем в любом процентном соотношении, смесь клозапина с алкоголем в любом процентном соотношении и др. При употреблении этих средств у человека наступает затормаживание или расслабление психики. Рассматриваемыми средствами могут быть и предметы бытовой химии (например, ацетон, хлороформ, эфир), вдыхание паров которых также вызывает одурманивание.

Список одурманивающих веществ приводится по утвержденному Постоянным комитетом по контролю наркотиков [Списку](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE35A099A8D869E8BA21A7A10B0DDC8336766C637a105O) одурманивающих веществ от 1 ноября 2005 г. <1>. Согласно [примечанию](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE35A099A8D869E8BA21A7A10B0DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864015a40FO) к списку одурманивающими веществами необходимо считать все вещества этого списка, независимо от использования для обозначения указанных веществ других терминов или синонимов. Кроме того, в [примечании](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE35A099A8D869E8BA21A7A10B0DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864015a401O) указывается, что список одурманивающих веществ является динамичным и при появлении официальных данных об использовании конкретных веществ с целью получения одурманивающего эффекта, а также случаев злоупотребления и регистрации противоправных действий с другими конкретными нейролептиками и алкоголем Постоянным комитетом по контролю наркотиков принимается решение по этим веществам и они включаются в данный [Список](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE35A099A8D869E8BA21A7A10B0DDC8336766C637a105O) <2>.

--------------------------------

<1> [Список](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE35A099A8D869E8BA21A7A10B0DDC8336766C637a105O) одурманивающих веществ (по состоянию на 1 ноября 2005 г.), утв. Постоянным комитетом по контролю наркотиков, протоколы от 9 октября 1996 г. [N 51/7-96](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE35A099A8D869E8AAF137B11B3DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864014a400O), от 22 апреля 1998 г. N 2/64-98, от 14 апреля 1999 г. N 2/71-99, от 13 апреля 2005 г. N 2/98-2005 // Новые лекарственные препараты. 2005. Вып. 11.

<2> [Критерии и перечни](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE35A099A8D869E8BA6177F18B0DDC8336766C637a105O) психотропных веществ, одурманивающих веществ, крупных и особо крупных размеров количеств наркотических средств и психотропных веществ, обнаруживаемых в незаконном хранении или обороте; Список веществ, находящихся под специальным контролем, используемых при незаконном изготовлении наркотических средств или психотропных веществ, в соответствии с Конвенцией ООН 1988 г.; критерии и Список инструментов и оборудования, находящихся под специальным контролем, используемых при незаконном изготовлении наркотических средств, психотропных или сильнодействующих веществ (утв. Постоянным комитетом по контролю наркотиков, протоколы от 09.10.1996 [N 51/7-96](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE35A099A8D869E8AAF137B11B3DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864014a400O), от 17.12.1996 N 53/9-96, от 25.12.1996 N 54/10-96) // БВС РФ. 1997. N 3.

В случае причинения вреда здоровью вследствие вовлечения несовершеннолетнего в систематическое употребление спиртных напитков или одурманивающих веществ действия виновного квалифицируются по совокупности со статьями, предусматривающими ответственность за преступления против личности.

**Систематическое употребление спиртных напитков или одурманивающих веществ** предполагает склонение его к этому более двух раз в течение непродолжительного времени (например, раз в неделю, каждый месяц).

Под **бродяжничеством** обычно понимается образ жизни в виде беспрестанного перемещения, скитания из одной местности в другую либо в пределах одной местности (города, района) без постоянного места жительства и занятия с существованием за счет случайных заработков, мелких краж или попрошайничества.

**Попрошайничество** - постоянное (зачастую назойливое) выпрашивание у посторонних лиц денег, продуктов питания, одежды, других предметов, из которых можно извлечь материальную выгоду. Практика показывает, что эти действия совершаются, как правило, в целях паразитического существования взрослого за счет средств, добываемых несовершеннолетним.

Состав преступления **формальный.** Преступление является оконченным с момента совершения действий, указанных в диспозиции рассматриваемой нормы.

При оценке действий взрослого лица необходимо обратить внимание на то, что вовлечение в совершение антиобщественных действий не одного, а нескольких несовершеннолетних по смыслу закона не образует совокупности преступлений, предусмотренных [ст. 151](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864811a40AO) УК РФ.

С **субъективной стороны** преступление, предусмотренное [ст. 151](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864811a40AO) УК РФ, во всех его формах характеризуется прямым умыслом: виновный осознает, что вовлекает несовершеннолетнего в ту или иную антиобщественную деятельность, и желает совершить эти действия.

Если лицо объективно способствовало этому, но не имело намерений вовлечь несовершеннолетнего в антиобщественную деятельность, формы которой перечислены в [ст. 151](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864811a40AO) УК РФ, в его действиях нет состава преступления, предусмотренного этой [статьей](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864811a40AO). Отсутствует состав преступления и в тех случаях, когда лицо не осознавало, что вовлекаемый не достиг совершеннолетия.

Субъектом преступления, предусмотренного [ст. 151](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864811a40AO) УК РФ, может быть любое вменяемое физическое лицо, достигшее восемнадцатилетнего возраста.

Квалифицирующий признак, изложенный в [ч. 2 ст. 151](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8081a405O) УК РФ, аналогичен квалифицирующему признаку, предусмотренному [ч. 2 ст. 150](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8081a404O) УК РФ. Субъект данного преступления специальный.

Вовлечение несовершеннолетнего в совершение антиобщественных действий может сопровождаться применением физического насилия ([ч. 3 ст. 151](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83844513a40AO) УК РФ). Физическое насилие может выражаться в нанесении побоев, не влекущих кратковременного расстройства здоровья или незначительной стойкой утраты общей трудоспособности, в умышленном причинении легкого или средней тяжести вреда здоровью, истязании без отягчающих обстоятельств. Если здоровью потерпевшего будет умышленно причинен тяжкий вред ([ст. 111](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864513a40AO) УК РФ) либо насилие совершено в виде истязания при отягчающих обстоятельствах ([ч. 2 ст. 117](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864616a408O) УК РФ), или в виде изнасилования, или в виде насильственных действий сексуального характера ([ст. 131](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E8385431Da401O), [ст. 132](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83854415a40DO) УК РФ), вовлечение несовершеннолетнего в совершение антиобщественных действий квалифицируется по совокупности с указанными статьями [УК](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637a105O) РФ.

Следует иметь в виду, что в соответствии с [примечанием к ст. 151](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83844513a40DO) УК РФ действие этой [статьи](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8E83864811a40AO) не распространяется на случаи вовлечения несовершеннолетнего в занятие бродяжничеством, если это деяние совершено родителем вследствие стечения тяжелых жизненных обстоятельств, вызванных утратой источника средств существования или отсутствием места жительства.

Розничная продажа несовершеннолетним алкогольной продукции

([ст. 151.1](consultantplus://offline/ref=F95CFE413C93544D0CE353109D8D869E89A010781CB1DDC8336766C637158B0AF01D1E8A80a802O) УК РФ) (введена Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8B0FECF2AFCF3772A831F6455C50914B72911EA7849F27b60CO) от 21 июля

2011 г. N 253-ФЗ)

**Основным объектом** преступления, предусмотренного [ст. 151.1](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911AA4b800O) УК РФ, являются общественные отношения, связанные с обеспечением нормального физического развития и нравственного воспитания несовершеннолетних, а в качестве **дополнительного объекта** может выступать здоровье несовершеннолетнего.

Для правильного правоприменения необходимо определиться с понятиями.

[Статья 492](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BEBFFA8CF3772A831F6455C50914B72911EA7849E2Eb605O) ГК РФ <1> устанавливает специальный правовой режим для договора розничной купли-продажи, согласно которому продавцом по такому договору может выступать только лицо, ведущее предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу.

--------------------------------

<1> Гражданский [кодекс](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BEBFFA8CF3772A831F645b50CO) Российской Федерации (ч. II) от 26.01.1996 N 14-ФЗ (ред. от 14.06.2012) // СЗ РФ. 1996. N 5. Ст. 410.

При этом определения понятия "розница" в [ГК](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BEBFFA8CF3772A831F645b50CO) РФ нет. Наиболее близкое по смыслу понятие - "розничная торговля" - содержится в [ст. 346.27](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8F0FEBF2A5CF3772A831F6455C50914B729118AE87b90BO) НК РФ <1>, которой является предпринимательская деятельность, связанная с торговлей товарами (в том числе за наличный расчет, а также с использованием платежных карт) на основе договоров розничной купли-продажи. К розничной торговле не относится реализация алкогольных напитков в барах, ресторанах, кафе и других объектах организации общественного питания, товаров по образцам и каталогам вне стационарной торговой сети (в том числе в виде почтовых отправлений (посылочная торговля), а также через телемагазины, телефонную связь и компьютерные сети), а также продукции собственного производства (изготовления). Реализация через торговые автоматы товаров и (или) продукции общественного питания, изготовленной в этих торговых автоматах, относится к розничной торговле.

--------------------------------

<1> Налоговый [кодекс](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8F0FEBF2A5CF3772A831F645b50CO) Российской Федерации (ч. II) от 5 августа 2000 г. N 117-ФЗ (ред. от 6 декабря 2011 г.) // СЗ РФ. 2000. N 32. Ст. 3340.

В [письме](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390D830FEEF9A6923D7AF13DF442530F864C3B9D1FA7849Db207O) Росздравнадзора от 21 декабря 2006 г. N 01И-984/06 под розничной торговлей понимается деятельность по перепродаже (продаже без изменения) товаров широким слоям населения для личного потребления или для домашнего пользования, не связанного с предпринимательской деятельностью <1>.

--------------------------------

<1> [Письмо](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390D830FEEF9A6923D7AF13DF4b402O) Росздравнадзора от 21 декабря 2006 г. N 01И-984/06 "О порядке применения Постановления Правительства Российской Федерации от 15 ноября 2006 г. N 683" // СПС "КонсультантПлюс".

Применительно к [ст. 151.1](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911AA4b800O) УК РФ под розничной продажей алкогольной продукции следует понимать реализацию алкогольной продукции юридическими лицами (организациями) независимо от их организационно-правовых форм и форм собственности, индивидуальными предпринимателями, физическими лицами, состоящими с указанными организациями и индивидуальными предпринимателями в трудовых отношениях и непосредственно осуществляющими отпуск алкогольной продукции покупателям по договорам розничной купли-продажи (продавцы) <1>.

--------------------------------

КонсультантПлюс: примечание.

[Комментарий](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4483012160B390A8D0BECF9A6923D7AF13DF442530F864C3B9D1FA4859Bb20EO) к Уголовному кодексу Российской Федерации (отв. ред. В.М. Лебедев) включен в информационный банк согласно публикации - Юрайт, 2013 (13-е издание, переработанное и дополненное).

<1> Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. В.М. Лебедев. 12-е изд., перераб. и доп. М.: Юрайт, 2012.

Согласно [п. 2 ст. 16](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BEFFDACCF3772A831F6455C50914B72911DA3b80CO) Федерального закона от 22 ноября 1995 г. N 171-ФЗ "О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции" (далее - Закон N 171-ФЗ) не допускается розничная продажа алкогольной продукции несовершеннолетним.

В случае возникновения у лица, непосредственно осуществляющего отпуск алкогольной продукции несовершеннолетним (продавца), сомнения в достижении этим покупателем совершеннолетия продавец вправе потребовать у этого покупателя документ, удостоверяющий личность (в том числе документ, удостоверяющий личность иностранного гражданина или лица без гражданства в Российской Федерации) и позволяющий установить возраст этого покупателя. Перечень соответствующих документов устанавливается уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти <1>. Согласно [Приказу](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8B0CEBFFA5CF3772A831F6455C50914B72911EA7849F27b60DO) Минпромторга России от 15 апреля 2011 г. N 524 <2>, такими документами являются:

--------------------------------

<1> Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BEFFDACCF3772A831F6455C50914B72911DA3b80CO) от 22 ноября 1995 г. N 171-ФЗ "О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции" (ред. от 30.12.2012) // СЗ РФ. 1995. N 48. Ст. 4553.

<2> [Приказ](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8B0CEBFFA5CF3772A831F645b50CO) Минпромторга РФ от 15 апреля 2011 г. N 524 "Об утверждении Перечня документов, удостоверяющих личность и позволяющих установить возраст покупателя алкогольной продукции, которые продавец вправе потребовать в случае возникновения у него сомнения в достижении этим покупателем совершеннолетия" // Российская газета. 2011. 10 июня. N 125.

1) паспорт гражданина Российской Федерации, удостоверяющий личность гражданина Российской Федерации на территории Российской Федерации;

2) общегражданский заграничный паспорт;

3) временное удостоверение личности гражданина Российской Федерации;

4) паспорт моряка (удостоверение личности моряка);

5) дипломатический паспорт;

6) служебный паспорт;

7) удостоверение личности военнослужащего или военный билет гражданина Российской Федерации;

8) паспорт иностранного гражданина;

9) вид на жительство в Российской Федерации;

10) разрешение на временное проживание в Российской Федерации;

11) удостоверение беженца;

12) свидетельство о предоставлении временного убежища на территории Российской Федерации.

Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8E08EFF2AECF3772A831F6455C50914B72911EA7849F25b60AO) N 218-ФЗ <1> в [подп. 7 ст. 2](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BEFFDACCF3772A831F6455C50914B72911CA4b807O) Закона N 171-ФЗ внесены изменения, согласно которым действие [Закона](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BEFFDACCF3772A831F645b50CO) N 171-ФЗ распространяется на деятельность по производству и обороту пива и пивных напитков.

--------------------------------

<1> Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8E08EFF2AECF3772A831F645b50CO) от 18 июля 2011 г. N 218-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции" и отдельные законодательные акты Российской Федерации и признании утратившим силу Федерального закона "Об ограничениях розничной продажи и потребления (распития) пива и напитков, изготавливаемых на его основе" (ред. от 30 декабря 2012 г.) // СЗ РФ. 2011. N 30 (ч. 1). Ст. 4566.

Таким образом, **"алкогольная продукция** - пищевая продукция, которая произведена с использованием или без использования этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, и (или) спиртосодержащей пищевой продукции, с содержанием этилового спирта более 0,5 процента объема готовой продукции, за исключением пищевой продукции в соответствии с перечнем, установленным Правительством Российской Федерации. Алкогольная продукция подразделяется на такие виды, как спиртные напитки (в том числе водка), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива".

Согласно [ч. 2.1 ст. 14.16](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEA8CF3772A831F6455C50914B72911DAF84b907O) КоАП РФ <1> за розничную продажу несовершеннолетнему алкогольной продукции, если это действие не содержит уголовно наказуемого деяния, предусматривается административная ответственность.

--------------------------------

<1> [Кодекс](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEA8CF3772A831F645b50CO) Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 г. N 195-ФЗ (ред. от 05.04.2013) // СЗ РФ. 2002. N 1 (ч. 1). Ст. 1.

Деяние, являющееся обязательным признаком **объективной стороны** состава, предусмотренного [ст. 151.1](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911AA4b800O) УК РФ, заключается в розничной продаже несовершеннолетним алкогольной продукции, если оно совершено неоднократно.

Согласно [примечанию к ст. 151.1](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911AA4b803O) УК под **розничной продажей несовершеннолетнему алкогольной продукции**, совершенной лицом неоднократно, следует понимать розничную продажу лицом, которое ранее привлекалось к административной ответственности за аналогичное деяние в течение 180 дней.

Продажа алкогольной продукции после истечения 180 дней со дня назначения административного наказания, а равно разовая ее продажа влечет административную ответственность по [ст. 14.16](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEA8CF3772A831F6455C50914B72911BAF87b907O) КоАП РФ.

**Преступление окончено** с момента повторной продажи алкогольной продукции несовершеннолетнему лицом, которое ранее привлекалось к административной ответственности.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо сознает, что совершает розничную продажу несовершеннолетнему алкогольной продукции неоднократно, и желает совершить данные действия.

**Субъект** данного преступления специальный. Согласно [п. 2 ст. 16](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BEFFDACCF3772A831F6455C50914B72911EA7849B22b60CO) Федерального закона N 171-ФЗ им является физическое лицо, непосредственно осуществляющее отпуск алкогольной продукции несовершеннолетнему (продавец). Должностные лица организаций, индивидуальные предприниматели, которые непосредственно не осуществляли продажу алкогольной продукции несовершеннолетнему, однако способствовали либо подстрекали продавца к совершению преступления, подлежат ответственности по [ст. 151.1](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911AA4b800O) УК РФ со ссылкой на соответствующую часть [ст. 33](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849E25b60CO) УК РФ.

Неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетних

([ст. 156](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb60FO) УК РФ)

**Основным объектом** рассматриваемого преступления являются общественные отношения, связанные с обеспечением нормального развития несовершеннолетнего и его воспитания, а **дополнительным** - здоровье несовершеннолетнего.

При этом под **воспитанием** понимается процесс целенаправленного, систематического формирования личности в целях подготовки ее к активному участию в общественной, производственной и культурной жизни. Обязанность родителей и иных упомянутых лиц состоит не только в воспитании несовершеннолетних, но и в защите их прав и законных интересов, а также в заботе об их содержании.

**Объективная сторона** преступления выражается в действии или бездействии, т.е. в ненадлежащем исполнении или неисполнении обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего, возложенных на лицо законом, подзаконными, в том числе ведомственными, нормативными правовыми актами, а в организациях - и правилами внутреннего распорядка, соединенном с жестоким обращением. Ответственность за бездействие возможна при условии, если виновный должен был и мог выполнить возложенные на него обязанности. Возможность лица выполнить возложенные на него обязанности определяется объективными условиями, необходимыми для выполнения этих обязанностей, и субъективными, личностными качествами лица (образование, квалификация, опыт и пр.).

Статистика свидетельствует о том, что ежегодно в российских семьях около 2 млн. детей подвергаются насилию, жестокому и грубому обращению <1>.

--------------------------------

<1> См.: РГ. 1996. 26 сент.

Для оконченного состава преступления наступления каких-либо последствий не требуется **(формальный состав)**.

Понятие **жестокого обращения** раскрыто в [абз. 4 п. 11](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390D8C0AEAFBA6923D7AF13DF442530F864C3B9D1FA7849Db201O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г. N 10 "О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей": "Жестокое обращение с детьми может проявляться не только в осуществлении родителями физического или психического насилия над ними либо в покушении на их половую неприкосновенность, но и в применении недопустимых способов воспитания (в грубом, пренебрежительном, унижающем человеческое достоинство обращении с детьми, оскорблении или эксплуатации детей)" <1>.

--------------------------------

<1> БВС РФ. 1998. N 7; БВС РФ. 2007. N 5.

Исходя из сложившейся практики применения [ст. 156](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb60FO) УК РФ, [ст. 65](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8C0DEEFFA8CF3772A831F6455C50914B72911EA7849D2Fb605O) СК РФ и [п. 11](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390D8C0AEAFBA6923D7AF13DF442530F864C3B9D1FA7849Db202O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г. N 10 жестоким обращением с несовершеннолетним следует признавать:

а) само по себе невыполнение или ненадлежащее выполнение обязанностей по воспитанию ребенка, совершенное как путем действия, так и путем бездействия, которое по своему характеру и причиняемым последствиям носит жестокий характер: лишение питания, обуви и одежды, грубое нарушение режима дня, обусловленного психофизиологическими потребностями ребенка определенного возраста, лишение сна и отдыха, невыполнение элементарных гигиенических норм (влекущее за собой, например, педикулез, чесотку и пр.), невыполнение рекомендаций и предписаний врача по профилактике заболеваний и лечению ребенка, отказ или уклонение от оказания ребенку необходимой медицинской помощи и др.;

б) активные действия, грубо попирающие основные обязанности субъекта воспитательной деятельности, состоящие в применении к ребенку недопустимых (в правовом и нравственном смысле) методов воспитания и обращения и включающие все виды психического, физического и сексуального насилия над детьми.

По смыслу диспозиции [ст. 156](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb60FO) УК РФ понятием "жестокое обращение" могут охватываться и такие действия родителей, воспитателей, педагогов, которые сознательно и целенаправленно побуждают или принуждают зависимых от них детей применять насилие к своим сверстникам или к самим себе. В уголовном праве такого рода действия рассматриваются как посредственное причинение вреда здоровью другого человека, влекущее такие же правовые последствия, как и в случае непосредственного совершения преступления <1>.

--------------------------------

<1> Пристанская О.В. Применение уголовно-правовых норм, направленных против жестокого обращения с несовершеннолетними // Журнал российского права. 2001. N 8.

Для квалификации по [ст. 156](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb60FO) УК РФ неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего в сочетании с жестоким обращением с ним должно представлять систему таких действий (бездействия). Если имел место один случай причинения вреда здоровью, оскорбления и т.д., то может наступить уголовная ответственность только за иное, конкретно совершенное преступление. В тех случаях, когда сам способ совершения преступления, предусмотренного [ст. 156](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb60FO) УК РФ, образует самостоятельный состав преступления (истязание: например, систематические побои либо длительное лишение питья, пищи и сна, сечение, удушение, вырывание волос, связывание конечностей и т.д. - [п. "г" ч. 2 ст. 117](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849924b609O) УК РФ; оставление в опасности: умышленное оставление тяжело больного или находящегося в опасном состоянии ребенка без помощи, отказ от оказания ему медицинской помощи - [ст. 125](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849921b608O) УК РФ; причинение вреда здоровью - [ст. ст. 111](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849A21b60FO), [112](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849A2Fb60EO), [115](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849927b60EO) УК РФ; сексуальные посягательства - [ст. ст. 131](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7879C2Fb604O) - [135](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7879B22b60CO) и др. УК РФ), необходима квалификация по совокупности преступлений.

Аналогичный подход к квалификации содеянного должен быть и в случае, когда при систематически наносимых ударах ребенку в область головы после нанесения очередных ударов он теряет сознание и при падении ударяется головой, в связи с чем ему причиняется тяжкий вред здоровью, то такие действия должны квалифицироваться по [ст. 156](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb60FO) УК РФ и соответствующей части [ст. 118](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7869B20b608O) УК РФ. Доведение несовершеннолетнего до самоубийства путем жестокого обращения с ним квалифицируется по совокупности [ст. 156](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb60FO) и [ст. 110](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849A21b60CO) УК РФ.

В то же время не образует совокупности преступлений убийство, совершенное с особой жестокостью, например путем оставления ребенка без воды и пищи, поскольку в таких случаях жестокое обращение охватывается [п. "д" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849A22b60EO) УК РФ <1>.

--------------------------------

<1> См.: [Определение](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B44A2F12160B390E8E01EFF0FB983523FD3FbF03O) Верховного Суда РФ от 14 июля 2004 г. N 58-о04-43 // БВС РФ. 2005. N 3.

Одновременно необходимо помнить, что согласно [ч. 2 ст. 14](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849F23b608O) УК РФ не является преступлением действие, хотя формально и содержащее признаки какого-либо деяния, предусмотренного [УК](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F645b50CO) РФ, но в силу малозначительности не представляющее общественной опасности.

Приговором мирового судьи 314 судебного участка Серебряно-Прудского судебного района, оставленным без изменения судом апелляционной инстанции, Л. осужден за ненадлежащее исполнение своих обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего ребенка родителем, соединенное с жестоким обращением с несовершеннолетним, т.е. за совершение преступления, предусмотренного [ст. 156](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb60FO) УК РФ.

Как установлено в судебном заседании, Л. в наказание за плохое поведение нанес своему несовершеннолетнему сыну несколько ударов ремнем и отрезком телевизионного кабеля, причинив потерпевшему физическую боль.

Каких-либо иных обстоятельств, свидетельствующих о ненадлежащем исполнении Л. своих обязанностей по воспитанию своего сына, судом установлено не было.

Судебная коллегия пришла к выводу, что хотя действия Л. формально и содержат признаки деяния, предусмотренного [УК](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F645b50CO) РФ, но в силу малозначительности они не представляют общественной опасности, а потому не являются преступлением, в силу чего приговор мирового судьи и постановление апелляционного суда подлежат отмене, а уголовное дело в отношении Л. - прекращению <1>.

--------------------------------

<1> Извлечение из [Определения](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B458321A160B39088B0CE8FDAECF3772A831F6455C50914B72911EA7849B22b608O) судебной коллегии по уголовным делам Московского областного суда от 27.09.2011 по делу N 22-6547 // Бюллетень судебной практики Московского областного суда за третий квартал 2011 года (утв. президиумом Мособлсуда 21.12.2011); СПС "КонсультантПлюс".

С **субъективной стороны** преступление характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что нарушает правовую обязанность по воспитанию несовершеннолетнего, что обращается с потерпевшим жестоко; он желает совершать такие действия и целенаправленно не выполняет свои обязанности по воспитанию несовершеннолетнего. По отношению к наступлению вредных последствий для здоровья ребенка вина может состоять в неосторожности.

Невыполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего - преступление, совершаемое **специальным субъектом**. [Статья 156](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb60FO) УК РФ, предусматривающая уголовную ответственность за неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего, направлена на обеспечение выполнения родителями конституционной обязанности воспитывать своих детей и заботиться о них ([ст. 38](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B3909820FE8F0FB983523FD3FF34D0C188105379C1FA680b906O) Конституции РФ). Обязанность заниматься воспитанием несовершеннолетних и заботиться о защите их прав возложена на родителей, а при их отсутствии или неспособности выполнять эти обязанности - на усыновителей, опекунов или попечителей, приемных родителей, а также на отчима и мачеху, братьев, сестер, дедушку и бабушку ([ст. ст. 56](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8C0DEEFFA8CF3772A831F6455C50914B72911EA7849D23b60EO), [63](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8C0DEEFFA8CF3772A831F6455C50914B72911EA7849D2Eb605O) - [65](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8C0DEEFFA8CF3772A831F6455C50914B72911EA7849D2Fb605O), [93](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8C0DEEFFA8CF3772A831F6455C50914B72911EA7849B22b60DO), [94](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8C0DEEFFA8CF3772A831F6455C50914B72911EA7849B22b60FO), [150](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390C8208ECFAA6923D7AF13DF442530F864C3B9D1FA7839Fb207O) и др. СК РФ).

Под **педагогами,** работниками образовательных, воспитательных (дошкольных детских учреждений, образовательных школ, профессионально-технических училищ, школ-интернатов и воспитательных учреждений для трудных детей и подростков), лечебных либо иных учреждений имеются в виду прежде всего педагоги, воспитатели, врачи, обязанные осуществлять соответствующий надзор за несовершеннолетними в силу своих служебных обязанностей и выполнения профессионального долга.

Ответственность за невыполнение родителями или лицами, их заменяющими, обязанностей по воспитанию и обучению детей, не сопряженное с жестоким обращением с ними, предусмотрена [ст. 5.35](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEA8CF3772A831F6455C50914B72911EA7849D2Fb60EO) КоАП РФ.

В средствах массовой информации неоднократно приводились данные о совершении преступлений, предусмотренных [ст. 156](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb60FO) УК РФ, содеянные руководителями детских домов, интернатов, иных детских учреждений, т.е. субъектами с признаками должностного лица <1>.

--------------------------------

<1> См., в частности: беседа с академиком РАО, председателем Российского детского фонда Альбертом Анатольевичем Лихановым в статье: Попова Н. Младенцы из собачьей будки // Аргументы недели. 28 мая 2009 г. N 21 (159).

Официально опубликованной судебной практики, касающейся квалификации преступлений, имеющих признаки конкретно [ст. 156](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb60FO) УК РФ, совершенных должностным лицом, нами не обнаружено.

Когда в статье УК назван общий субъект, а преступление-способ - использование служебного положения (полномочий) не обозначено, преступное деяние может альтернативно совершаться общим и специальным субъектом с использованием своего служебного положения. При квалификации потребуется решение: наличествует единый сложный состав или совокупность преступлений. Указанная дилемма возникает, в частности, при квалификации преступлений рассматриваемой [главы](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849722b60FO): незаконное усыновление (удочерение) [(ст. 154)](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849721b60BO), разглашение тайны усыновления (удочерения) [(ст. 155)](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb60CO), неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего [(ст. 156)](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb60FO), совершенное лицом с использованием служебного положения (полномочий). Наука уголовного права, в частности, Н.Ф. Кузнецова, решает этот вопрос следующим образом: преступления, предусмотренные [ст. ст. 154](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849721b60BO) и [155](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb60CO) УК РФ, относятся к преступлениям небольшой тяжести. Злоупотребление же должностными полномочиями [(ч. 1 ст. 285)](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7859720b608O) и превышение должностных полномочий [(ч. 1 ст. 286)](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7859721b609O) относятся к преступлениям средней тяжести, поэтому они не могут служить преступлением-способом деяния по [ст. ст. 154](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849721b60BO) и [155](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb60CO) УК РФ. Налицо идеальная совокупность двух преступлений по [ст. ст. 154](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849721b60BO) [(155)](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb60CO) и [285](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7859720b60FO) либо [286](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7859721b608O) УК РФ <1>. Указанные теоретические выводы теперь применимы и к [ст. 156](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb60FO) УК РФ, так как после вступления в законную силу Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8F0EE8F2ACCF3772A831F645b50CO) от 7 декабря 2011 г. N 420-ФЗ <2> [ст. 156](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb60FO) УК РФ также относится к преступлениям небольшой тяжести.

--------------------------------

<1> Подробнее см.: Кузнецова Н.Ф. Квалификация сложных преступлений, совершаемых посредством других преступлений-способов // [Проблемы квалификации преступлений](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4483012160B390A8F0FEDFAA6923D7AF13DF442530F864C3B9D1FA6839Cb20FO): Лекции по спецкурсу "Основы квалификации преступлений" / Науч. ред. В.Н. Кудрявцев. М.: Городец, 2007. 336 с.

<2> Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8F0EE8F2ACCF3772A831F645b50CO) от 7 декабря 2011 г. N 420-ФЗ "О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации" // СЗ РФ. 2011. N 50. Ст. 7362.

Верховный Суд РФ, рассматривая вопросы квалификации сложных преступлений, совершаемых посредством других преступлений-способов, положительно воспринял линию, предложенную теорией уголовного права. Однако уточнил, что руководствоваться необходимо санкциями, предусмотренными за совершение преступлений, указав: на практике основным способом решения указанной проблемы является сопоставление строгости конкретных санкций, поскольку характер общественной опасности преступления, степень важности того или иного объекта уголовно-правовой охраны, в том числе и опасность причиненного ему вреда, формально отражены в санкции. Квалификация сложного преступления производится по одной статье (или части) в тех случаях, когда санкция за такое преступление является более строгой по сравнению с санкциями преступления, являющегося способом совершения указанного преступления <1>. В случае равенства санкций или более строгой санкции преступления-способа - квалификация по совокупности преступлений.

--------------------------------

<1> Обзор судебной практики Верховного Суда РФ "Обзор качества рассмотрения окружными (флотскими) военными судами уголовных дел по первой инстанции [(п. 2.1)](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B44A2F12160B390E890AECF0FB983523FD3FF34D0C188105379C1FA780b908O) (утвержден Постановлением Президиума Верховного Суда Российской Федерации от 26 января 2005 г.) // СПС "КонсультантПлюс".

Наука уголовного права отнюдь не изобилует предложениями по квалификации преступлений, описываемых [ст. 156](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb60FO) УК РФ, совершенных должностным лицом, причем и единого решения не предлагается. Диапазон: от "[ст. 156](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb60FO) УК РФ является специальным составом по отношению к преступлениям по службе в [главе 30](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7859720b60EO) УК РФ" <1> до "должностные лица образовательного, воспитательного, лечебного либо иного учреждения при превышении должностных полномочий подлежат ответственности по [ст. 286](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7859721b608O) УК" (с разной степенью уточнения. - **Авт**.) <2>. В единственном случае позиция более взвешенная, но опять же альтернативная "либо-либо" <3>.

--------------------------------

<1> Зателепин О.К. [Конкуренция уголовно-правовых норм](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4483719160B390D8A0EE9F0FB983523FD3FF34D0C188105379C1FA784b909O) при квалификации некоторых преступлений против военной службы // Российский военно-правовой сборник. 2004. N 1.

<2> См.: Дубровская И.А. Права ребенка: [Пособие](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4483012160B390A8F01E8FAA6923D7AF13DF442530F864C3B9D1FA6869Bb206O). М.: ГроссМедиа; РОСБУХ, 2008. 176 с.; Уголовное право. Общая и Особенная части: [Учебник](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4483012160B390A8F01E4F8A6923D7AF13DF442530F864C3B9D1FA5819Eb205O) для вузов / Н.И. Ветров, Г.В. Дашков, В.И. Динека и др.; под ред. Н.Г. Кадникова. М.: Городец, 2006. 912 с.; [Комментарий](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4483012160B390A8F01EDFEA6923D7AF13DF442530F864C3B9D1FA68397b206O) к Уголовному кодексу Российской Федерации (постатейный) / В.П. Верин, О.К. Зателепин, С.М. Зубарев и др.; отв. ред. В.И. Радченко, науч. ред. А.С. Михлин, В.А. Казакова. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2008. 704 с.

<3> См.: Боровиков В.Б. [Ответственность за неисполнение обязанностей](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4483719160B390D8309E4F0FB983523FD3FF34D0C188105379C1FA780b908O) по воспитанию несовершеннолетнего (ст. 156 УК РФ) // Российский судья. 2005. N 2.

Наша позиция сформирована исходя из буквального (собственно юридического) толкования [УК](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F645b50CO) РФ и рекомендаций судебной практики, в том числе [Постановления](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B39028908ECF8A6923D7AF13DF4b402O) Пленума Верховного Суда РФ от 16 октября 2009 г. N 19 "О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностных полномочий" <1> и вышеупомянутого [Постановления](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B44A2F12160B390E890AECF0FB983523FD3FbF03O) Президиума Верховного Суда РФ от 26 января 2005 г.

--------------------------------

<1> БВС РФ. 2009. N 12.

Если должностное лицо, являющееся работником образовательного, воспитательного, лечебного либо иного учреждения, обязанного осуществлять надзор за несовершеннолетним, при выполнении, в частности, организационно-распорядительных функций, связанных, например, с наложением дисциплинарных взысканий, отдал распоряжение о помещении ребенка в не предусмотренный положением о детском учреждении, самочинно учрежденный "карцер", лишении несовершеннолетнего еды и т.п., то содеянное с учетом существенного нарушения прав и законных интересов несовершеннолетнего, находящегося в этом учреждении, следует квалифицировать по [ст. 286](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7859721b608O) УК РФ. Исходя из диспозиции [ст. 286](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7859721b608O) УК РФ для квалификации содеянного как превышение должностных полномочий мотив преступления значения не имеет, но может учитываться при назначении наказания.

Если жестокое обращение в отношении несовершеннолетних было проявлено при исполнении функциональных обязанностей, не связанных с исполнением должностных полномочий (например, во время проведения уроков, если субъект преподает учебный предмет, ведет кружок, проводит экскурсию и т.п.), то содеянное следует квалифицировать по [ст. 156](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb60FO) УК РФ.

Если субъект во время проведения урока по читаемой им дисциплине отдает распоряжение о наказании, скажем, за невыученное стихотворение или плохое поведение во время урока в виде помещения в описанный выше "карцер", т.е. выполняет объективные стороны преступлений, предусмотренных [ст. ст. 156](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb60FO) и [286](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7859721b608O) УК РФ, содеянное надлежит квалифицировать по совокупности.

Также необходимо помнить, что [п. "а" ч. 3 ст. 286](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA785972Eb60CO) УК РФ предусмотрена уголовная ответственность за совершение должностным лицом действий, явно выходящих за пределы его полномочий и повлекших существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства, совершенных с применением насилия или с угрозой его применения. При этом под применением насилия при превышении должностных полномочий подразумевается как причинение гражданину физического вреда (побои, истязание, причинение иного вреда здоровью, ограничение свободы), так и психическое воздействие на него, которое может выражаться в угрозах физической расправы с целью подавления воли потерпевшего.

Аналогичный подход следует применять, если в содеянном будут присутствовать признаки преступления, предусмотренного [ст. 285](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7859720b60FO) УК РФ.

§ 3. Преступления, посягающие на семейный уклад,

интересы семьи

Подмена ребенка ([ст. 153](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849721b608O) УК РФ)

**Объектом** данного преступления является семейный уклад, интересы семьи.

С **объективной стороны** преступление заключается в замене одного ребенка другим без согласия на то родителей по крайней мере одного из подменяемых детей. Состав преступления возможен не только в виде подмены чужого ребенка другим чужим, но и чужого ребенка своим или своего чужим ребенком.

Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8F0DECF3AFCF3772A831F6455C50914B72911EA7849F27b608O) "Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации" определяет понятие "ребенок" - "лицо до достижения им возраста 18 лет (совершеннолетия)" <1>.

--------------------------------

<1> Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8F0DECF3AFCF3772A831F645b50CO) от 24 июля 1998 г. N 124-ФЗ "Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации" (ред. от 05.04.2013) // СЗ РФ. 1998. N 31. Ст. 3802.

Однако с точки зрения рассматриваемой [статьи](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849721b608O) необходимо уточнение.

Как правило, подмена ребенка возможна только в отношении грудных детей, обычно новорожденных. Такая ситуация возможна, когда у ребенка не проявились еще четко индивидуально-определенные признаки либо родители еще не успели их осознать. Место совершения преступления значения не имеет. Обычно им является роддом или иное детское учреждение, но может быть и улица, если ребенок, скажем, оставлен в коляске на улице.

Однако возможна ситуация, когда после каких-либо, возможно трагических, событий ребенка, находящегося в более старшем, нежели грудничковом, возрасте, передают родственникам, которые не могут идентифицировать передаваемого ребенка.

В любом случае законодательно ни возраст ребенка, ни место совершения не определено.

Состав преступления **формальный.** Преступление считается оконченным после совершения фактической подмены ребенка.

С **субъективной стороны** действия по подмене ребенка считаются преступными, если они совершены с прямым умыслом. Обязательным признаком состава рассматриваемого преступления являются корыстные или иные низменные побуждения. Корыстными считаются побуждения, направленные на получение материальной выгоды от лиц, заинтересованных в подмене (например, получить вознаграждение) или избавлении от материальных затрат (например, в случае рождения физически неполноценного ребенка). Низменными побуждениями в теории и практике считаются хулиганство, месть, зависть и т.д. Только при наличии такой мотивации деяние является уголовно наказуемым. Однако если подмена ребенка была совершена, например, из чувства сострадания, то состав преступления отсутствует.

Если подмена сопровождается последующим предъявлением требований имущественного характера как условия возврата ребенка, то при соответствующих условиях содеянное может квалифицироваться по совокупности со [ст. 163](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849620b605O) УК РФ.

Учитывая вышеназванные мотивы преступления, можно сделать вывод, что, если замена осуществляется по взаимному согласию родителей обоих детей (например, при желании иметь ребенка противоположного пола), состав подмены ребенка отсутствует. Также не образует состава преступления воспитание подкинутого ребенка. Правда, необходимо отметить, что полного единодушия в последнем вопросе среди ученых и практиков нет.

Когда подмене ребенка предшествовало его похищение, содеянное должно квалифицироваться по совокупности преступлений по [п. "д" ч. 2 ст. 126](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784992Eb60AO) и [ст. 153](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849721b608O) УК РФ.

Если ребенка не подменяют, а отнимают у родителей (например, объявив умершим при рождении, а затем передавая заинтересованной стороне), то такие действия рассматриваются как похищение человека ([ст. 126](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849921b604O) УК РФ).

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста. Когда ребенка подменяет должностное лицо (например, заведующая родильным домом), то содеянное надлежит квалифицировать по совокупности со статьей о должностном преступлении.

При замене ребенка в родильном доме по неосторожности виновные, при наличии оснований и отвечающие требованиям должностного лица, могут быть привлечены к ответственности за халатность ([ст. 293](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7859624b60FO) УК РФ) или к дисциплинарной ответственности.

Незаконное усыновление (удочерение) ([ст. 154](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849721b60BO) УК РФ)

**Объектом** преступления являются семейный уклад, интересы семьи.

**Объективная сторона** преступления выражается в совершении незаконных действий по усыновлению детей, передаче их под опеку (попечительство), на воспитание в приемные семьи, совершенных неоднократно или из корыстных побуждений.

Диспозиция комментируемой [статьи](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849721b604O) является бланкетной, и для определения незаконности соответствующих действий необходимо обращаться к нормам [СК](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8C0DEEFFA8CF3772A831F645b50CO) РФ, [ГК](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8C0AEAFFAFCF3772A831F645b50CO) РФ, [ГПК](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BEFF3ACCF3772A831F645b50CO) РФ, [Постановлению](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8F00E4F3ABCF3772A831F645b50CO) Правительства РФ от 29 марта 2000 г. N 275 "Об утверждении Правил передачи детей на усыновление (удочерение) и осуществления контроля за условиями их жизни и воспитания в семьях усыновителей на территории Российской Федерации и Правил постановки на учет консульскими учреждениями Российской Федерации детей, являющихся гражданами Российской Федерации и усыновленных иностранными гражданами или лицами без гражданства" <1>, [Постановлению](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8C0EECF3AACF3772A831F645b50CO) Правительства РФ от 4 апреля 2002 г. N 217 "О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей, и осуществлении контроля за его формированием и использованием" <2> (в ред. от 11 апреля 2006 г.), [Постановлению](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0AE9FBA8CF3772A831F645b50CO) Правительства РФ от 4 ноября 2006 г. N 654 "О деятельности органов и организаций иностранных государств по усыновлению (удочерению) детей на территории Российской Федерации и контроле за ее осуществлением" (в ред. от 27 октября 2011 г.) <3>, [Постановлению](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8F00E4F3A8CF3772A831F645b50CO) Правительства РФ от 18 мая 2009 г. N 423 "Об отдельных вопросах осуществления опеки и попечительства в отношении несовершеннолетних граждан" (вместе с Правилами подбора, учета и подготовки граждан, выразивших желание стать опекунами или попечителями несовершеннолетних граждан либо принять детей, оставшихся без попечения родителей, в семью на воспитание в иных установленных семейным законодательством Российской Федерации формах, Правилами осуществления отдельных полномочий органов опеки и попечительства в отношении несовершеннолетних граждан образовательными организациями, медицинскими организациями, организациями, оказывающими социальные услуги, или иными организациями, в том числе организациями для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, Правилами заключения договора об осуществлении опеки или попечительства в отношении несовершеннолетнего подопечного, Правилами создания приемной семьи и осуществления контроля за условиями жизни и воспитания ребенка (детей) в приемной семье, Правилами осуществления органами опеки и попечительства проверки условий жизни несовершеннолетних подопечных, соблюдения опекунами или попечителями прав и законных интересов несовершеннолетних подопечных, обеспечения сохранности их имущества, а также выполнения опекунами или попечителями требований к осуществлению своих прав и исполнению своих обязанностей, Правилами ведения личных дел несовершеннолетних подопечных) (в ред. от 26 июля 2010 г.) <4>.

--------------------------------

<1> [Постановление](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8F00E4F3ABCF3772A831F645b50CO) Правительства РФ от 29.03.2000 N 275 "Об утверждении правил передачи детей на усыновление (удочерение) и осуществления контроля за условиями их жизни и воспитания в семьях усыновителей на территории Российской Федерации и Правил постановки на учет консульскими учреждениями Российской Федерации детей, являющихся гражданами Российской Федерации и усыновленных иностранными гражданами или лицами без гражданства" (ред. от 14.02.2013) // СЗ РФ. 2000. N 15. Ст. 1590.

<2> [Постановление](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8C0EECF3AACF3772A831F645b50CO) Правительства РФ от 04.04.2002 N 217 "О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей, и осуществлении контроля за его формированием и использованием" (ред. от 11.04.2006) // СЗ РФ. 2002. N 15. Ст. 1434.

<3> [Постановление](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0AE9FBA8CF3772A831F645b50CO) Правительства РФ от 04.11.2006 N 654 "О деятельности органов и организаций иностранных государств по усыновлению (удочерению) детей на территории Российской Федерации и контроле за ее осуществлением" (ред. от 27.09.2011) // СЗ РФ. 2006. N 46. Ст. 4801.

<4> СЗ РФ. 2009. N 21; СЗ РФ. 2010. N 31. Ст. 4257.

Вопросы усыновления (удочерения) рассмотрены Верховным Судом РФ в [Постановлении](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8F0DE4F9AFCF3772A831F645b50CO) от 20 апреля 2006 г. N 8 "О применении судами законодательства при рассмотрении дел об усыновлении (удочерении) детей" <1>.

--------------------------------

<1> БВС РФ. 2006. N 6.

Порядок усыновления, правовые вопросы его последствия и воспитание в приемной семье подростка регулируются соответственно [гл. 19](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8C0DEEFFA8CF3772A831F6455C50914B72911EA7849A20b60EO) и [21](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8C0DEEFFA8CF3772A831F6455C50914B72911EA7849827b60CO) СК РФ, вопросы опеки (попечительства) - Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D08E8FBA9CF3772A831F645b50CO) от 24 апреля 2008 г. N 48-ФЗ "Об опеке и попечительстве" (в ред. от 22 июля 2011 г.) <1> [ст. ст. 31](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8C0AEAFFAFCF3772A831F6455C50914B72911EA7849E21b604O) - [40](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8C0AEAFFAFCF3772A831F6455C50914B72911EA7849D24b60EO) ГК РФ и [гл. 20](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8C0DEEFFA8CF3772A831F6455C50914B72911EA7849921b60DO) СК РФ. Вопросы применения законодательства по опеке и попечительству в отношении несовершеннолетних разрешены в [письме](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8A0DEFFDA5CF3772A831F645b50CO) Минобрнауки РФ от 31 августа 2010 г. <2>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2008. N 17; СЗ РФ. 2011. N 31. Ст. 4764.

<2> [Письмо](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8A0DEFFDA5CF3772A831F645b50CO) Минобрнауки РФ от 31.08.2010 N 06-364 "О применении законодательства по опеке и попечительству в отношении несовершеннолетних" // Официальные документы в образовании. 2010. Ноябрь. N 32 (начало), Официальные документы в образовании. 2010. Ноябрь. N 33 (окончание).

Согласно [ч. 1 ст. 124](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8C0DEEFFA8CF3772A831F6455C50914B72911EA7849A20b608O) СК РФ усыновление допускается в отношении несовершеннолетних детей и только в их интересах. Как следует из [ст. 31](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8C0AEAFFAFCF3772A831F6455C50914B729117bA01O) ГК РФ, опека и попечительство устанавливаются для защиты прав и интересов, а также в целях воспитания несовершеннолетнего.

Потерпевшими в случаях незаконного усыновления или передачи на воспитание в приемную семью ([ст. ст. 124](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8C0DEEFFA8CF3772A831F6455C50914B72911EA7849A20b60FO), [151](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390C8208ECFAA6923D7AF13DF442530F864C3B9D1FA7839Eb207O) СК РФ) могут быть несовершеннолетние, т.е. лица, не достигшие 18 лет; в случае установления опеки - малолетние, т.е. дети, не достигшие 14 лет, а в случае установления попечительства ([п. 2 ст. 145](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8C0DEEFFA8CF3772A831F6455C50914B72911EA7849921b608O) СК РФ) - несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет.

Объективная сторона может заключаться в нарушении условий усыновления, установления опеки, попечительства, передачи несовершеннолетнего в приемную семью, совершенном вопреки указаниям [ст. ст. 127](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8C0DEEFFA8CF3772A831F6455C50914B72911EA7849A2Eb604O), [146](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8C0DEEFFA8CF3772A831F6455C50914B72911EA7849921b60BO), [153](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8C0DEEFFA8CF3772A831F6455C50914B72911AbA0FO) СК РФ, согласно которым усыновителями, опекунами, попечителями, приемными родителями не могут быть, например, лица, лишенные по суду родительских прав или ограниченные судом в родительских правах, а также лица, которые по состоянию здоровья не могут осуществлять обязанности по воспитанию ребенка.

Ответственность за незаконные действия по усыновлению (удочерению) ребенка, передаче его под опеку (попечительство) или в приемную семью при отсутствии корыстных побуждений и признака неоднократности предусмотрена [ст. 5.37](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEA8CF3772A831F6455C50914B72911EA7849C26b60CO) КоАП РФ.

Под **неоднократностью** понимается совершение действий, одинаковых в юридическом смысле, два и более раза. Фактически неоднократность могут составить и нетождественные акты поведения, например незаконные действия по усыновлению и последующие незаконные действия по передаче под опеку или на воспитание в приемную семью. Также неоднократностью будет признаваться одновременное оформление документов в отношении двух или более детей.

Состав преступления **формальный**. Преступление признается оконченным с момента выполнения действий, указанных в диспозиции [статьи](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849721b604O).

С **субъективной стороны** указанные деяния характеризуются прямым умыслом. Виновный осознает, что противозаконно совершает действия по усыновлению (удочерению) или передаче под опеку (попечительство) либо в приемные семьи, и желает совершить эти действия. Обязательным признаком субъективной стороны являются корыстные побуждения, т.е. стремление получить материальную выгоду от незаконного усыновления (удочерения), установления опеки и попечительства. Типичным примером этого, как показывает практика, может служить стремление пользоваться жилой площадью или имуществом усыновленного (удочеренной) или подопечного.

**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. Соисполнителем преступления будет лицо, которое незаконно приобрело права усыновителя (удочерителя), опекуна (попечителя) либо приемных родителей.

Поскольку признаки специального субъекта не указаны в диспозиции [ст. 154](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849721b604O) УК РФ, можно сказать, что субъект рассматриваемого преступления общий. Фактически преступление может быть совершено судьями, вынесшими решение об усыновлении ребенка, государственными служащими, осуществляющими регистрацию усыновления, служащими органов опеки и попечительства, осуществляющими передачу детей под опеку, попечительство, в приемные семьи, а также иными лицами, осуществившими рассматриваемые действия по фальшивым документам.

Дела об усыновлении (удочерении) ребенка подсудны судам общей юрисдикции ([ст. 269](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BEFF3ACCF3772A831F6455C50914B72911EA7859D23b604O) ГПК РФ), и если субъектом преступления является судья и он умышленно выносит заведомо неправосудное решение об усыновлении, то ответственность наступает и по [ст. 305](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA785962Fb60CO) УК РФ.

Указанные действия могут быть связаны с фальсификацией документов, на основании которых совершается усыновление, учреждаются опека или попечительство. В подобных случаях ответственность наступает по совокупности двух преступлений: [ст. 154](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849721b60BO) и соответствующей части [ст. 327](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7869E26b60EO) УК РФ.

Если сфальсифицированные документы послужили доказательствами по гражданскому делу, то ответственность также наступает и по [ч. 1 ст. 303](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA785962Eb60DO) УК РФ.

Если незаконное усыновление сопряжено с внесением должностным лицом, а также государственным служащим или служащим органа местного самоуправления, не являющимся должностным лицом, в официальные документы заведомо ложных сведений, а равно внесением в указанные документы исправлений, искажающих их действительное содержание, и если эти деяния совершены из корыстной или иной личной заинтересованности, то ответственность наступает также и по [ст. 292](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7859624b60CO) УК РФ.

Случаи незаконного усыновления, являющиеся скрытой формой торговли несовершеннолетними, должны квалифицироваться по совокупности [ст. ст. 127.1](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7869B2Eb60DO) и [154](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849721b60BO) УК РФ.

Также такого рода преступления нередко бывают связаны со взяточничеством, злоупотреблением должностными полномочиями или превышением должностных полномочий, что также требует дополнительной квалификации. На связи со злоупотреблениями и превышениями полномочий остановимся подробнее.

Когда в статье [УК](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F645b50CO) назван общий субъект, а преступление-способ - использование служебного положения (полномочий) не обозначено, преступное деяние может альтернативно совершаться общим и специальным субъектом с использованием своего служебного положения. При квалификации потребуется решение: наличествует единый сложный состав или совокупность преступлений. Указанная дилемма возникает, в частности, при квалификации преступлений рассматриваемой [главы](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849722b60FO): [(ст. 154)](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849721b60BO), разглашение тайны усыновления (удочерения) [(ст. 155)](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb60CO), неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего [(ст. 156)](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb60FO), совершенное лицом с использованием служебного положения (полномочий). Наука уголовного права, в частности Н.Ф. Кузнецова, решает этот вопрос следующим образом: преступления, предусмотренные [ст. ст. 154](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849721b60BO) и [155](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb60CO) УК РФ, относятся к преступлениям небольшой тяжести. Злоупотребление же должностными полномочиями [(ч. 1 ст. 285)](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7859720b608O) и превышение должностных полномочий [(ч. 1 ст. 286)](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7859721b609O) относятся к преступлениям средней тяжести, поэтому они не могут служить преступлением-способом деяния по [ст. ст. 154](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849721b60BO) и [155](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb60CO) УК РФ. Налицо идеальная совокупность двух преступлений по [ст. ст. 154](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849721b60BO) [(155)](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb60CO) и [285](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7859720b60FO) либо [286](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7859721b608O) УК РФ <1>.

--------------------------------

<1> Подробнее см.: Кузнецова Н.Ф. [Квалификация сложных преступлений](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4483012160B390A8F0FEDFAA6923D7AF13DF442530F864C3B9D1FA6839Cb20FO), совершаемых посредством других преступлений способов // Проблемы квалификации преступлений: Лекции по спецкурсу "Основы квалификации преступлений" / Науч. ред. В.Н. Кудрявцев. М.: Городец, 2007. 336 с.

Указанные теоретические выводы теперь применимы и к [ст. 156](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb60FO) УК РФ, так как после вступления в законную силу Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8F0EE8F2ACCF3772A831F645b50CO) от 7 декабря 2011 г. N 420-ФЗ <1> [ст. 156](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb60FO) УК РФ также относится к преступлениям небольшой тяжести.

--------------------------------

<1> Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8F0EE8F2ACCF3772A831F645b50CO) от 7 декабря 2011 г. N 420-ФЗ "О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации" // СЗ РФ. 2011. N 50. Ст. 7362.

Верховный Суд РФ, рассматривая вопросы квалификации сложных преступлений, совершаемых посредством других преступлений-способов, положительно воспринял линию, предложенную теорией уголовного права. Однако уточнил, что руководствоваться необходимо санкциями, предусмотренными за совершение преступлений, указав: на практике основным способом решения указанной проблемы является сопоставление строгости конкретных санкций, поскольку характер общественной опасности преступления, степень важности того или иного объекта уголовно-правовой охраны, в том числе и опасность причиненного ему вреда, формально отражены в санкции. Квалификация сложного преступления производится по одной статье (или части) в тех случаях, когда санкция за такое преступление является более строгой по сравнению с санкциями преступления, являющегося способом совершения указанного преступления <1>. В случае равенства санкций или более строгой санкции преступления-способа - квалификация по совокупности преступлений.

--------------------------------

<1> Обзор судебной практики Верховного Суда РФ "Обзор качества рассмотрения окружными (флотскими) военными судами уголовных дел по первой инстанции [(п. 2.1)](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B44A2F12160B390E890AECF0FB983523FD3FF34D0C188105379C1FA780b908O)" (утвержден Постановлением Президиума Верховного Суда РФ от 26 января 2005 г.) // СПС "КонсультантПлюс".

Нарушение закона в практике усыновления неоднократно обсуждалось в Госдуме РФ <1>. Для решения проблемы злоупотребления или превышения должностных полномочий при усыновлении предлагается [ст. 154](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849721b60BO) УК РФ изменить, предусмотрев в ней квалифицированный состав с субъектом - служащими и со злоупотреблением служебными полномочиями или их превышением как способами совершения данного преступления с санкцией не менее семи лет. При такой конструкции не потребуется квалификации по совокупности [ст. 154](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849721b60BO) со [ст. ст. 285](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7859720b60FO), [286](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7859721b608O) УК РФ <2>.

--------------------------------

<1> См., в частности: [Постановление](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B44E2500160B39098A0CEAF8A9CF3772A831F645b50CO) Государственной Думы ФС РФ от 19 сентября 1997 г. N 1728-II ГД "О неотложных мерах по повышению государственного контроля за усыновлением" // СЗ РФ. 1997. N 39. Ст. 4521 и др.

<2> Кузнецова Н.Ф. [Указ. соч.](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4483012160B390A8F0FEDFAA6923D7AF13DF442530F864C3B9D1FA6839Bb207O)

Необходимо отметить, что санкция [ст. 154](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B729119AFb800O) УК РФ не предусматривает дополнительного наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, однако суд имеет право такое дополнительное наказание назначить согласно [ч. 3 ст. 47](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849D26b60BO) УК РФ, если с учетом характера и степени общественной опасности совершенного преступления и личности виновного признает невозможным сохранение за ним права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью.

Разглашение тайны усыновления (удочерения) ([ст. 155](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb60CO) УК РФ)

**Объектом** разглашения тайны усыновления (удочерения) являются и сама семья, и условия нормального развития и формирования личности несовершеннолетнего.

Согласно [ст. 23](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B3909820FE8F0FB983523FD3FF34D0C188105379C1FA78Db90AO) Конституции РФ каждый имеет право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени. Усыновление - один из важных институтов, направленных на укрепление семьи и охрану интересов ребенка. В соответствии со [ст. 139](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8C0DEEFFA8CF3772A831F6455C50914B72911EA7849923b60CO) СК РФ тайна усыновления охраняется законом, и лица, разгласившие тайну усыновления ребенка, привлекаются к ответственности в установленном законом порядке. Судьи, вынесшие решение об усыновлении ребенка, или должностные лица, осуществляющие государственную регистрацию усыновления, а также лица, иным образом осведомленные об усыновлении, обязаны сохранять тайну усыновления ребенка.

Согласно [п. 6](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8F0DE4F9AFCF3772A831F6455C50914B72911EA7849F24b609O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 20 апреля 2006 г. N 8 "О применении судами законодательства при рассмотрении дел об усыновлении (удочерении) детей" <1> в целях обеспечения охраняемой законом тайны усыновления ([ст. 139](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8C0DEEFFA8CF3772A831F6455C50914B72911EA7849922b605O) СК РФ) суд в соответствии со [ст. 273](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BEFF3ACCF3772A831F6455C50914B72911EA7859D2Fb60DO) ГПК РФ рассматривает все дела данной категории в закрытом судебном заседании, включая объявление решения. В этих же целях участвующие в рассмотрении дела лица должны быть предупреждены о необходимости сохранения в тайне ставших им известными сведений об усыновлении, а также о возможности привлечения к уголовной ответственности за разглашение тайны усыновления вопреки воле усыновителя в случаях, предусмотренных в [ст. 155](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb60CO) УК РФ, что отражается в протоколе судебного заседания и подтверждается подписями указанных лиц.

--------------------------------

<1> БВС РФ. 2006. N 6.

Нарушение тайны усыновления способно не только разрушить семью, но и причинить существенный вред личности, поскольку оно, как правило, влечет за собой серьезные моральные переживания, наиболее опасные для ребенка, способные причинить незаживающую психическую травму, и, таким образом, поставить под угрозу его здоровье и нормальное развитие.

При квалификации разглашения тайны усыновления (удочерения) данный состав следует отграничивать от такого преступления, как нарушение неприкосновенности частной жизни ([ст. 137](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849821b608O) УК РФ). Конечно, разглашение тайны усыновления (удочерения) - это вмешательство в частную жизнь, но первый состав преступления является специальным, и поэтому действия по разглашению тайны усыновления (удочерения) должны квалифицироваться только по [ст. 155](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb60CO) УК РФ.

**Объективная сторона** рассматриваемого состава состоит в сообщении о факте усыновления любому, хотя бы одному лицу, сделанном без согласия усыновителей в устной или письменной форме (в том числе усыновленному). Разглашение сведений о юридически не оформленном в надлежащем порядке усыновлении (фактическом усыновлении) состава преступления не содержит. Состав преступления формальный - преступление считается оконченным с момента совершения указанных в [ст. 155](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb60CO) УК РФ действий. Следует иметь в виду, что доктринальные толкования указанной нормы расходятся. Так, одними исследователями утверждается, что, если хотя бы один из усыновителей (имеются в виду случаи, когда усыновление осуществляется супругами) дал согласие на разглашение тайны усыновления (удочерения), состав преступления отсутствует, другие указывают, что состав преступления будет и в этом случае. С нашей точки зрения, основанной на дословном толковании диспозиции [ст. 155](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb60DO) УК РФ, согласно которой противоправное деяние заключается в "разглашении тайны усыновления (удочерения) вопреки воле усыновителя", объективная сторона преступления выполняется, когда один из усыновителей вопреки воле другого усыновителя разглашает тайну усыновления, поскольку в законе усыновитель указан в единственном числе.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом: лицо сознает, что нарушает тайну усыновления против воли усыновителя, и желает совершить эти действия. Если преступление совершается лицом, в обязанности которого не входит сохранение тайны усыновления, для наличия состава преступления необходимы корыстные или иные низменные побуждения.

**Субъект** преступления может быть и специальным, и общим.

**Субъект преступления специальный** - вменяемое лицо, достигшее 16 лет, обязанное хранить факт усыновления как служебную или профессиональную тайну. **Общий субъект** - любое иное лицо, отвечающее требованиям общего субъекта, действовавшее из корыстных или иных низменных побуждений.

Угроза разглашения тайны усыновления, связанная с обращенным к усыновителям требованием передачи их имущества или права на их имущество либо совершения других действий, квалифицируется как вымогательство по [ст. 163](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849620b605O) УК РФ.

Разглашение тайны усыновления (удочерения), совершенное должностным лицом в случае злоупотребления или превышения должностных полномочий, квалифицируется, при наличии соответствующих признаков, по совокупности со [ст. ст. 285](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7859720b60FO) или [286](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7859721b608O) УК РФ (подробнее см. [комментарий к ст. 154](#Par5152) УК РФ. - **Авт.**)**.**

Злостное уклонение от уплаты средств на содержание детей

или нетрудоспособных родителей ([ст. 157](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb60AO) УК РФ)

**Объектом** преступления, предусмотренного [ст. 157](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb60AO) УК РФ, являются общественные отношения, обеспечивающие материальные условия нормального физического, интеллектуального и нравственного формирования личности несовершеннолетнего, материальные условия нормального существования совершеннолетних, но нетрудоспособных детей и нетрудоспособных родителей, а также интересы семьи.

Согласно ст. 38 Конституции РФ материнство и детство, семья находятся под защитой государства [(ч. 1)](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B3909820FE8F0FB983523FD3FF34D0C188105379C1FA680b907O); забота о детях, их воспитание - равное право и обязанность родителей [(ч. 2)](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B3909820FE8F0FB983523FD3FF34D0C188105379C1FA680b906O); трудоспособные дети, достигшие 18 лет, должны заботиться о нетрудоспособных родителях [(ч. 3)](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B3909820FE8F0FB983523FD3FF34D0C188105379C1FA681b90FO).

Развивая это положение, СК РФ возлагает на родителей обязанность содержать своих несовершеннолетних, а также нетрудоспособных совершеннолетних детей, нуждающихся в помощи ([ст. ст. 80](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8C0DEEFFA8CF3772A831F6455C50914B72911EA7849C2Eb60FO), [85](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8C0DEEFFA8CF3772A831F6455C50914B72911EA7849B26b60DO)). От этой обязанности родители не освобождаются как в случае, когда дети помещены в детские учреждения и находятся на полном государственном обеспечении ([ст. 84](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8C0DEEFFA8CF3772A831F6455C50914B72911EA7849C2Fb60BO) СК РФ), так и в случае лишения родительских прав ([п. 2 ст. 71](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8C0DEEFFA8CF3772A831F6455C50914B72911EA7849C25b605O) СК РФ).

Поскольку в соответствии с [п. 2 ст. 71](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8C0DEEFFA8CF3772A831F6455C50914B72911EA7849C25b605O) СК РФ лишение родительских прав не освобождает родителя от обязанности содержать своего ребенка, суд в соответствии с [п. 3 ст. 70](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8C0DEEFFA8CF3772A831F6455C50914B72911EA7849C25b608O) СК РФ при рассмотрении дела о лишении родительских прав решает и вопрос о взыскании алиментов на ребенка независимо от того, предъявлен ли такой иск <1>.

--------------------------------

<1> [Пункт 17](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390D8C0AEAFBA6923D7AF13DF442530F864C3B9D1FA7849Cb201O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г. N 10 "О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей" (в ред. от 6 февраля 2007 г.) // БВС РФ. 1998. N 7; 2007. N 5.

В соответствии со [ст. 80](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8C0DEEFFA8CF3772A831F6455C50914B72911EA7849C2Eb60AO) СК РФ средства на содержание несовершеннолетних детей, взыскиваемые с родителей в судебном порядке, присуждаются до достижения детьми совершеннолетия. Однако, если несовершеннолетний, на которого по судебному приказу или по решению суда взыскиваются алименты, до достижения им возраста 18 лет приобретет дееспособность в полном объеме ([п. 2 ст. 21](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8C0AEAFFAFCF3772A831F6455C50914B72911EA7849E27b605O), [п. 1 ст. 27](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8C0AEAFFAFCF3772A831F6455C50914B72911EA7849E23b604O) ГК РФ), выплата средств на его содержание в соответствии с [п. 2 ст. 120](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8C0DEEFFA8CF3772A831F6455C50914B72911EA7849A25b60AO) СК РФ прекращается <1>.

--------------------------------

<1> [Пункт 19](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390D8C0AEBFDA6923D7AF13DF442530F864C3B9D1FA7849Bb204O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. N 9 "О применении судами Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов" (в ред. от 6 февраля 2007 г.) // БВС РФ. 1997. N 1; 2007. N 5.

В СК РФ также закреплена обязанность трудоспособных совершеннолетних детей содержать своих нетрудоспособных родителей, нуждающихся в помощи [(ст. 87)](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8C0DEEFFA8CF3772A831F6455C50914B72911EA7849B26b605O).

Под содержанием в юридической литературе понимается материальное обеспечение одним лицом другого за собственный счет. Содержание родителем своих детей, а равно детьми своих родителей осуществляется, во-первых, в форме ведения с ним общего хозяйства и общего семейного бюджета; во-вторых, в форме регулярного предоставления определенных, необходимых для жизни материальных благ (денежных средств, продуктов питания, одежды и т.д.). Регулярные платежи денежных средств называются алиментированием, а сами средства - алиментами, которые уплачиваются в добровольном порядке либо взыскиваются на основании судебного решения в порядке гражданского судопроизводства и являются способом принудительного осуществления права на получение содержания одним членом семьи от другого <1>.

--------------------------------

КонсультантПлюс: примечание.

[Учебник](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4483012160B390A8C0BEDFBA6923D7AF13DF442530F864C3B9D1FA6879Eb205O) "Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть" (под ред. Л.В. Иногамовой-Хегай, А.И. Рарога, А.И. Чучаева) включен в информационный банк согласно публикации - "КОНТРАКТ", "ИНФРА-М", 2009 (2-е издание, исправленное и дополненное).

<1> См.: Савельева В.С. Преступления против семьи и несовершеннолетних // Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть: Учеб. / Под ред. А.И. Рарога. 2-е изд., перераб. и доп. М., 2004.

Уголовной ответственности подлежат случаи невыплаты средств на содержание детей, производимой по решению суда. [Перечень](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8E09EDFDACCF3772A831F6455C50914B72911EA7849F27b60CO) видов заработной платы и иного дохода, из которых производится удержание алиментов на несовершеннолетних детей, утвержден Постановлением Правительства РФ от 18 июля 1996 г. N 841 <1>. Лицо не может быть привлечено к уголовной ответственности за злостное уклонение от уплаты средств на содержание детей, осуществляемой на основании определения суда о временном взыскании алиментов до рассмотрения дела.

--------------------------------

<1> [Постановление](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8E09EDFDACCF3772A831F645b50CO) Правительства РФ от 18 июля 1996 г. N 841 "О Перечне видов заработной платы и иного дохода, из которых производится удержание алиментов на несовершеннолетних детей" (в ред. от 15 августа 2008 г.) // СЗ РФ. 1996. N 31. Ст. 3743; 2008. N 34. Ст. 3922.

**Объективная сторона** рассматриваемого преступления выражена в форме бездействия и заключается:

1) в злостном уклонении родителя от уплаты по решению суда средств на содержание несовершеннолетних детей, а равно нетрудоспособных детей, достигших 18-летнего возраста ([ч. 1 ст. 157](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb60BO) УК РФ).

2) в злостном уклонении совершеннолетних трудоспособных детей от уплаты по решению суда средств на содержание нетрудоспособных родителей ([ч. 2 ст. 157](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb605O) УК РФ).

Злостным будет признаваться уклонение от уплаты по решению суда средств на содержание в случае, если лицо:

- скрывает свои действительные доходы полностью либо в большей части или скрывает имущество, на которое может быть обращено взыскание;

- изменяет место жительства, вносит недостоверные сведения в анкетные данные;

- изменяет или оставляет место работы без уведомления судебного пристава-исполнителя;

- не желает трудоустроиться либо встать на учет в центр занятости и трудоустройства населения;

- систематически и упорно уклоняется от выполнения обязанности выплачивать средства на содержание детей либо нетрудоспособных родителей, что может выразиться в повторном уклонении, несмотря на предупреждение судебным приставом-исполнителем об уголовной ответственности по [ст. 157](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb60AO) УК РФ <1>.

--------------------------------

<1> Методические [рекомендации](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B44E2500160B390E8B0DEDFEACCF3772A831F6455C50914B72911EA7849F22b60FO) по выявлению и расследованию преступлений, предусмотренных статьей 157 Уголовного кодекса Российской Федерации (злостное уклонение от уплаты средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей) // Бюллетень Федеральной службы судебных приставов. 2011. N 8.

Нетрудоспособными родителями (усыновителями) признаются женщины по достижении 55 лет, мужчины старше 60 лет, а также лица, признанные (независимо от возраста) в установленном порядке инвалидами первой и второй групп. Факт получения пенсии родителями не имеет значения для решения вопроса о взыскании с взрослых детей средств на содержание нетрудоспособных родителей, но учитывается при определении размера взыскиваемых средств. В связи с этим наличие пенсии не является основанием для отказа в решении судом вопроса о выплате средств на содержание родителей. Соответственно, злостное уклонение от их уплаты образует состав преступления, предусмотренный [ч. 2 ст. 157](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb605O) УК РФ, если выяснится, что родители, получающие пенсию, действительно нуждаются в такой помощи.

Эта обязанность (в силу [ст. 87](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8C0DEEFFA8CF3772A831F6455C50914B72911EA7849B26b604O) СК РФ. - **Авт.**) (в отличие, к примеру, от обязательств супругов друг перед другом) носит безусловный характер и не связывается законодателем с наличием либо отсутствием у гражданина постоянного и достаточного дохода. То есть вне зависимости от материального и семейного положения взрослых трудоспособных детей родители вправе получить от них необходимое для поддержания жизнедеятельности содержание.

Указанные обстоятельства суд учитывает при определении размера алиментов, но право родителей в данном случае должно носить приоритетный характер по отношению к праву детей, поскольку предполагается, что взрослые трудоспособные лица в состоянии заработать средства к существованию, а нетрудоспособные и престарелые - нет <1>.

--------------------------------

<1> Обязанность совершеннолетних детей по содержанию нетрудоспособных родителей носит безусловный характер и не может связываться с наличием либо отсутствием у детей постоянного и достаточного дохода. См.: [Постановление](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B44A2F12160B390A8208EAFEA6923D7AF13DF4b402O) Президиума Верховного Суда РФ от 18 декабря 2002 г. N 187пв02пр // БВС РФ. 2003. N 8.

Преступление, предусмотренное [ст. 157](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb60AO) УК РФ, признается оконченным с момента совершения действий, направленных на уклонение, которые изложены выше. Состав преступления по законодательной конструкции является формальным.

**Субъективная сторона** преступлений, предусмотренных [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb60BO) и [2 рассматриваемой статьи](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb605O), характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что злостно уклоняется от уплаты средств на содержание, и желает так поступить.

Вопрос о том, является ли уклонение злостным, решается судом в каждом конкретном случае с учетом продолжительности и причин неуплаты лицом алиментов и всех других обязательств.

"Злостность отсутствует, если средства на содержание детей не уплачиваются по уважительным причинам, например вследствие увольнения по сокращению штатов, из-за отсутствия заработка по причине болезни, прохождения комиссии для получения группы инвалидности и т.д." <1>, "такая ответственность не может быть возложена на плательщика, если задолженность по алиментам образовалась по вине других лиц, в частности, в связи с несвоевременной выплатой заработной платы, задержкой или неправильным перечислением алиментных сумм банками и т.п." <2>, "также нет состава преступления, если лицо, обязанное выплачивать средства на содержание детей, передавало их без соблюдения соответствующей процессуальной формы (наличия исполнительного листа) лично, по почте, через третьих лиц" <3>, не имело возможности выплачивать алименты "находясь под стражей" <4>, находясь в принудительной изоляции, связанной с совершением в отношении его преступления ([ст. ст. 126](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849921b604O), [127](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784992Fb60BO), [206](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7859C24b60DO) и т.д.).

--------------------------------

<1> [Определение](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B44A2F12160B390A8A0FEFFCA6923D7AF13DF4b402O) Верховного Суда РФ от 12 мая 1999 г. Суд обязан принять все предусмотренные законом меры для всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств дела // БВС РФ. 2000. N 8.

<2> [Пункт 25](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390D8C0AEBFDA6923D7AF13DF442530F864C3B9D1FA7849Ab20EO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. N 9 "О применении судами Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов" (в ред. от 6 февраля 2007 г.) // БВС РФ. 1997. N 1; 2007. N 5.

<3> Приговор в отношении осужденного по [ст. 157](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb60AO) УК РФ (злостное уклонение от уплаты средств на содержание детей) отменен в связи с нарушением требований [ст. ст. 20](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B39088E0EE5FEA6923D7AF13DF442530F864C3B9D1FA78496b201O) и [314](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B39088E0EE5FEA6923D7AF13DF442530F864C3B9D1FA6819Cb203O) УПК РСФСР. См.: Определение Верховного Суда РФ от 30 сентября 1997 г. // БВС РФ. 1998. N 5.

<4> [Там же](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B44A2F12160B390E8D0CEFF0FB983523FD3FbF03O).

**Субъектом** преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 157](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb60BO) УК РФ, являются родители, т.е. лица, записанные отцом и матерью ребенка в книге записей рождения, включая и тех, отцовство которых установлено в порядке, предусмотренном [ч. 3 ст. 48](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8C0DEEFFA8CF3772A831F6455C50914B72911EA7849D24b60EO) и [ст. 49](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8C0DEEFFA8CF3772A831F6455C50914B72911EA7849D24b609O) СК РФ. Кроме того, уголовной ответственности подлежат лица, в законном порядке усыновившие несовершеннолетнего. Поскольку лишение родительских прав не освобождает родителей от обязанности по содержанию детей, вопрос об ответственности таких родителей и усыновителей по [ч. 1 ст. 157](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb60BO) УК РФ решается на общих основаниях. При отмене усыновления (удочерения) взаимные права и обязанности между усыновленным и усыновителем прекращаются, однако суд вправе обязать бывшего усыновителя выплачивать средства на содержание несовершеннолетнего ([ч. 4 ст. 143](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8C0DEEFFA8CF3772A831F6455C50914B72911EA7849920b604O) СК РФ). Ответственность по [ч. 1 ст. 157](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb60BO) УК РФ наступает лишь тогда, когда эти лица имеют возможность выплачивать алименты. Нетрудоспособность (равно как и иные уважительные причины) исключает ответственность родителей и усыновителей по этой [статье](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8C0DEEFFA8CF3772A831F6455C50914B72911EA7849822b609O).

Субъект преступления, предусмотренного [ч. 2 ст. 157](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Eb605O) УК РФ, - трудоспособное лицо, являющееся сыном или дочерью лица (указанные в свидетельстве о рождении ребенка), в пользу которого решением суда подлежат взысканию средства независимо от того, лишено ли данное лицо родительских прав, а также усыновленный (удочеренная). Таким образом, субъект рассматриваемых преступлений специальный.

Глава 27. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ СОБСТВЕННОСТИ

§ 1. Общая характеристика преступлений против собственности

Закон относит преступления против собственности к числу преступлений в сфере экономики. Из этого следует, что [УК](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F645b50CO) РФ охраняет отношения собственности как основу экономической системы России. Поэтому **родовым объектом** преступлений против собственности (наряду с преступлениями в сфере экономической деятельности и преступлениями по службе в коммерческих и иных организациях) следует признать экономические отношения, обеспечивающие материальное благосостояние личности, общества и государства.

**Видовым объектом** преступлений, собранных в [гл. 21](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784972Fb60EO) УК РФ, принято считать **отношения собственности.** Это не следует понимать в том смысле, что эти преступления непременно поражают право собственности. К примеру, преступления против собственности, предусмотренные [ст. ст. 159](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7869926b60DO), [163](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849620b605O), [165](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B729118A7b807O) УК РФ, могут быть связаны с нарушением не только права собственности, но и иных имущественных прав и интересов, в том числе и в рамках обязательственных отношений. Право собственности вообще может быть никак не затронуто преступлением против собственности. Отсюда следует, что преступления против собственности поражают отношения собственности не в юридическом, а в экономическом смысле. Существо этих отношений определяется их объектом - они складываются по поводу присвоения и обращения материальных (точнее - имущественных, т.е. оцениваемых деньгами) благ <1>.

--------------------------------

<1> Термин "материальные блага (ценности)" менее точен в сравнении с термином "имущественные блага (ценности)". С одной стороны, действующий закон исходит из того, что не любые материальные объекты могут быть предметом преступлений против собственности, а лишь те, которые имеют денежную оценку и тем самым входят в состав имущества. С другой стороны, далеко не все имущественные ценности материальны, к примеру, безналичные деньги имеют нематериальную природу и при этом входят в состав имущества и могут быть предметом, скажем, мошенничества или вымогательства.

В терминологии гражданского права эти отношения называют имущественными отношениями. Будучи урегулированными нормами гражданского права, они составляют основную массу гражданских правоотношений.

Преступления против собственности до недавнего времени называли имущественными преступлениями. Законодатель отказался от этого термина лишь в [УК](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B39038C0AEAF0FB983523FD3FbF03O) РСФСР 1960 г., заменив его термином "преступления против собственности" <1>.

--------------------------------

<1> В советском уголовном праве противопоставлялись отношения собственности как объект преступления и имущество как его предмет. Основания такой концепции лежали в понимании социалистической собственности в качестве основы экономической системы СССР. В современной правовой доктрине отношения собственности рассматриваются в качестве части имущественных отношений.

В современной учебной литературе широко распространено понимание в качестве **непосредственного объекта** преступлений против собственности **"форм собственности".** Но Конституция РФ в [ч. 2 ст. 8](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B3909820FE8F0FB983523FD3FF34D0C188105379C1FA780b90AO) упраздняет правовое значение форм собственности: "В Российской Федерации признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные <1> формы собственности". Поэтому формы собственности в принципе нельзя рассматривать в качестве объекта преступления. Они на квалификацию содеянного не влияют.

--------------------------------

<1> К числу иных форм собственности относят, к примеру, собственность международных правительственных организаций, общую государственно-частную собственность (например, если государство унаследует квартиру в многоквартирном доме с приватизированными квартирами, чердаки, подвалы и т.п. попадут в такую форму собственности).

Более верным представляется понимание непосредственных объектов преступлений против собственности как конкретных видов имущественных отношений, на которые непосредственно посягает преступное деяние. При таком подходе с учетом действующего закона в системе имущественных преступлений можно выделить:

1) преступления против собственности в узком смысле слова (кража, грабеж, разбой, присвоение и растрата, угон, уничтожение и повреждение имущества);

2) преступления против имущества в целом (мошенничество, вымогательство, причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием).

Непосредственным объектом преступлений первой группы будут отношения собственности в узком, юридическом смысле слова. Опасность этих преступлений определяется тем фактом, что они нарушают право собственности <1>. Непосредственным объектом преступлений второй группы следует признать имущество в целом - экономический имущественный интерес, направленный на имущество как абстрактную денежную массу. Опасность этих преступлений определяется не тем, что они нарушают те или иные конкретные имущественные права, а тем, что они незаконным способом причиняют имущественный ущерб.

--------------------------------

<1> Или как минимум нарушают чужое фактическое владение.

В современной юридической литературе, однако, преобладает другая классификация преступлений против собственности, не основанная на объекте преступления, но тесно увязанная с текстом закона и несущая в себе исторический след радикальных преобразований уголовного права советского периода. Принято различать:

1) хищения (в формах кражи, грабежа, разбоя, мошенничества, присвоения и растраты);

2) иные корыстные преступления против собственности (вымогательство, причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием, угон);

3) некорыстные преступления против собственности (умышленное и неосторожное уничтожение или повреждение имущества).

На сегодняшний день данная классификация является практически общепризнанной.

§ 2. Понятие хищения

Согласно [примечанию 1 к ст. 158](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7869A2Fb60AO) УК РФ под хищением понимаются **совершенные с корыстной целью противоправные безвозмездное изъятие и (или) обращение чужого имущества в пользу виновного или других лиц, причинившие ущерб собственнику или иному владельцу этого имущества.**

Характеризуя правовое значение общего понятия хищения, следует учитывать, что оно не является строгой логической формулой, позволяющей во всех случаях отграничить хищение от деяний, хищениями не являющихся. Оно содержит лишь минимум признаков, которые характеризуют все формы хищения. Однако конкретные формы хищения содержат дополнительные признаки, в законе не указанные. К примеру, при присвоении находки лицо, не объявив о находке в нарушение требований гражданского законодательства, тем самым тайно с корыстной целью противоправно и безвозмездно обращает чужое имущество в свою пользу, причиняя ущерб собственнику, - казалось бы, налицо все признаки хищения в форме кражи. Но кража относится к числу так называемых похищений, для которых необходимы как обращение имущества, так и его изъятие. При присвоении же находки имущество не изымается из владения потерпевшего, на момент совершения преступления оно уже вышло из владения хозяина, будучи потерянным. Присвоение находки было декриминализировано с 1 января 1997 г. в связи с вступлением в силу действующего Уголовного [кодекса](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F645b50CO) РФ. Другой пример: самовольный захват чужой незаселенной квартиры и даже земельного участка полностью отвечает всем указанным в законе признакам хищения в форме грабежа, однако такие деяния не являются преступлением <1>, поскольку грабеж также относится к числу похищений, которые возможны только в отношении движимых вещей.

--------------------------------

<1> При наличии всех признаков вымогательства или самоуправства содеянное может быть квалифицировано по соответствующим статьям [УК](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F645b50CO) РФ.

Таким образом, наличие указанных в законе признаков хищения еще не дает основания квалифицировать содеянное как хищение, если отсутствуют признаки, характеризующие конкретные формы хищения (даже если эти признаки прямо в законе не указаны). В то же время отсутствие хотя бы одного признака хищения исключает квалификацию содеянного как хищения, в чем, собственно, и заключается уголовно-правовое значение этого понятия.

**Признаки хищения** принято характеризовать по элементам составов преступлений, отнесенных законом к числу хищений.

**Непосредственным объектом** хищения можно признать отношения собственности в узком, юридическом смысле слова. Как правило, эти преступления поражают право собственности.

**Предмет хищения** - чужое имущество. Этот предмет в целом совпадает с гражданско-правовым понятием вещи и характеризуется тремя признаками: физическим, экономическим и юридическим.

**Физический признак** предмета хищения - его материальность (телесность, осязаемость). По общему правилу предметом хищения могут быть только телесные вещи (**res corporales** в терминологии римских юристов). Имущественные права, информация и иные подобные ценности по общему правилу предметом хищения быть не могут, что в полном объеме распространяется на похищения (кража, грабеж, разбой). Применительно к растрате, присвоению и мошенничеству из этого правила есть исключение, уголовная ответственность наступает при хищении в данных формах не только телесных вещей, но и безналичных денег, а также бездокументарных ценных бумаг. При хищении безналичных денег в указанных формах преступление следует считать оконченным с момента поступления денег на счет, контролируемый виновным, его соучастниками или лицами, в пользу которых совершено хищение. Не требуется ждать того момента, когда деньги будут обналичены <1>. У преступника вовсе может не быть намерения обналичивать присвоенные им деньги, он вполне может тратить их в безналичных расчетах, к примеру с помощью банковской карты. При хищении бездокументарных ценных бумаг преступление окончено с момента внесения соответствующей записи в реестр.

--------------------------------

<1> До недавнего времени рекомендовалось считать оконченным хищение денег с банковского счета с момента их обналичивания. В связи с развитием системы безналичных расчетов, в том числе и с участием граждан, распространением новых банковских технологий, ситуация изменилась и практика пошла по другому пути. Уже с момента поступления денег на банковский счет (расчетный, "карточный" и др.) преступника он имеет реальную возможность распорядиться этими деньгами.

**Экономический признак** предмета хищения - **цена.** Применительно к каждому хищению, независимо от его формы (в том числе и применительно к грабежу и разбою), если это возможно, должна быть установлена стоимость похищенного в российских рублях. При хищении иностранной валюты при пересчете в рубли принято использовать официальный курс Банка России.

Применительно к вопросу об определении стоимости похищенного Пленум Верховного Суда РФ указал, что в этом случае следует исходить из фактической стоимости имущества на момент совершения преступления. При отсутствии сведений о цене стоимость похищенного имущества может быть установлена на основании заключения экспертов <1>.

--------------------------------

<1> [Пункт 25](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8A01EDFFA4CF3772A831F6455C50914B72911EA7849F20b60DO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29 "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое" // БВС РФ. 2003. N 2.

Таким образом, цена исчисляется на момент совершения преступления. Последующие колебания цен на товары не влияют на квалификацию содеянного. Однако они учитываются при возмещении ущерба, причиненного преступлением.

В качестве "фактической" цены в практике, в зависимости от обстоятельств содеянного, может рассматриваться как розничная, так и оптовая цена вещи. К примеру, при магазинных кражах обычно вменяют розничную цену. Если мошенник похищает оптовую партию товара - вменяется цена, по которой продавалась эта оптовая партия. В случае хищения изношенной или морально устаревшей вещи может быть учтена ее амортизация и моральный износ.

Не являются предметом хищения вещи, не имеющие экономической ценности: большинство документов, рукописи книг, дипломные и курсовые работы студентов, сувениры, ценность которых имеет исключительно субъективный, личный, а не объективный экономический характер <1>. Из числа документов только деньги и ценные бумаги, безусловно, могут рассматриваться в качестве предмета хищения. Кроме того, в практике к предмету хищения относят некоторые документы, которые предоставляют непосредственно имущественные права предъявителю, к примеру талоны на питание, карты оплаты телекоммуникационных услуг, проездные билеты <2>.

--------------------------------

<1> Следует учитывать, что указанные предметы в силу жизненных обстоятельств могут приобретать рыночную цену в силу их исторической или культурной ценности.

<2> [Пункт 5](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390D8C0CEDFBA6923D7AF13DF442530F864C3B9D1FA7849Db200O) Постановления Пленума Верховного Суда РСФСР от 23 декабря 1980 г. "О практике применения судами РСФСР законодательства при рассмотрении дел о хищениях на транспорте".

В качестве единственного предмета, который не имеет цены и при этом может рассматриваться в качестве предмета хищения, можно назвать некоторые предметы, имеющие особую научную ценность ([ст. 164](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784962Eb608O) УК РФ), к примеру журнал научных наблюдений, в котором воплощен значимый научный труд, материальное выражение научного эксперимента и др. Сам по себе такой журнал или полученный образец может не представлять сколь-либо значимой экономической ценности. Выручить от их продажи на рынке деньги невозможно. Но особую научную ценность может представлять информация, сохраненная в этом журнале или отображенная в образце. Что же касается предметов, имеющих особую историческую, художественную или культурную ценность, - они всегда имеют цену как антикварные вещи.

Некоторые ученые полагают, что экономическим признаком предмета хищения следует считать не цену, а овеществленный труд. В большинстве случаев это правильный критерий. Тем не менее им не всегда можно руководствоваться. С одной стороны, действующее гражданское право относит к числу вещей обособленные от окружающей природной среды природные объекты, даже если в них и не воплощен труд человека: земельные участки, участки недр и др. Приобретение права на такой объект путем обмана в полной мере отвечает всем признакам мошенничества <1>. С другой стороны, существуют созданные трудом человека предметы, которые представляют в большей мере экологическую, нежели экономическую ценность. Так, не признаются предметом хищения практически все деревья на корню, в том числе и выращенные человеком, кроме плодово-ягодных и декоративных деревьев и кустарников, выращенных на землях сельскохозяйственного назначения, в подсобном хозяйстве и т.п., в том числе саженцев, декоративных и иных растений, выращенных на продажу (причем новогодние елки на корню предметом хищения в практике не признаются, даже если их специально выращивают для елочных базаров); животные, выращенные человеком и выпущенные в природную среду. Пока эти животные (к примеру, рыбы) содержатся в питомнике - они являются вещами и предметом хищения. Как только их выпустили на свободу - они становятся частью природы. Главный критерий разграничения преступлений против собственности и экологических правонарушений не в воплощенном труде, а в принадлежности соответствующего предмета к природной среде или, напротив, обособлении его от природы. К примеру, к числу вещей относятся рыба в сети, в аквариуме или в водоеме, где она выращена для продажи, звери и птицы в силках, в капканах, клетках, зоопарках и т.п. В качестве предмета хищения рассматриваются продукты сельского хозяйства на корню, цветы и иные растения, выращиваемые в питомниках и ботанических садах на продажу или в научных целях.

--------------------------------

<1> Следует учитывать, что земельные участки и участки недр относятся к недвижимости. Их хищение возможно только в форме мошеннического приобретения права на имущество. Самовольный захват земли влечет ответственность по [ст. ст. 7.1](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEA8CF3772A831F6455C50914B72911EA7849C21b60BO) или [7.8](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B3902820BECFCA6923D7AF13DF442530F864C3B9D1FA3869Eb203O) КоАП РФ, а самовольное пользование недрами - по [ст. ст. 7.3](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B3902820BECFCA6923D7AF13DF442530F864C3B9D1FA78797b20FO) или [7.5](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B3902820BECFCA6923D7AF13DF442530F864C3B9D1FA78796b203O) КоАП РФ (если причинен значительный ущерб - возможна уголовная ответственность за экологическое преступление, предусмотренное [ст. 255](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA785992Eb608O) УК РФ). При этом следует учитывать, что предметом хищения признаются уже извлеченные из недр полезные ископаемые, к примеру добытый в карьере песок или золотой самородок, обнаруженный в промышленной зоне горнодобывающего предприятия.

**Юридический признак** хищения - имущество должно быть чужое. Чужим признается имущество, не принадлежащее лицу на праве собственности. Поэтому невозможно хищение собственного имущества, в том числе если имеет место общая собственность, к примеру совместная собственность супругов, даже если брак расторгнут, но раздел имущества при этом еще не состоялся.

Следует учитывать, что хищение имущества, находящегося в общей собственности, как совместной, так и долевой, невозможно со стороны любого из участников общей собственности. При этом не имеет значения, кто именно купил вещь, кто оплатил покупку и на чье имя имущество оформлено. Если неправомерное распоряжение имуществом одного из собственников причиняет вред другим участникам общей собственности - ответственность возможна не за хищение, а за самоуправство ([ст. 330](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7869E24b60FO) УК РФ).

В практике сложности возникают в связи с квалификацией хищений вещей, обобществленных в связи с совместным ведением общего хозяйства без юридического оформления соответствующих отношений (внебрачное сожительство, неоформленная кооперация студентов, снимающих для общих нужд жилье, покупающих продукты питания и т.п. за счет общей кассы). Такое имущество следует рассматривать в качестве общего на праве долевой собственности, противное обязана доказывать сторона обвинения.

В семье и иных коллективах, объединяющих близких людей, обычно складывается определенный порядок пользования и распоряжения вещами их членов. К примеру, дети вправе пользоваться и распоряжаться в некоторых пределах, довольно слабо определенных, вещами, которые принадлежат их родителям. Поэтому неправильно преследовать в уголовном порядке членов таких коллективов, если другие их участники возражают против этого.

Хищение возможно в отношении любых вещей, находятся ли они в **свободном гражданском обороте, ограничен ли их оборот** (например, иностранная валюта) или они изъяты из оборота (например, государственные награды СССР и России). Однако следует учитывать, что в законе имеются специальные нормы о хищении некоторых предметов (ядерных материалов, радиоактивных веществ, оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ, взрывных устройств, наркотических средств, психотропных веществ и др.), опасность которых определяется не причинением имущественного ущерба, а созданием угрозы для общественной безопасности.

**Состав** хищения сформулирован в законе как материальный. В норме о разбое состав усечен и должен рассматриваться в качестве формального.

**Объективная сторона** хищения включает:

1) деяние - противоправное безвозмездное изъятие и (или) обращение чужого имущества в пользу виновного или других лиц;

2) последствия - причинение имущественного ущерба собственнику или иному владельцу имущества;

3) причинную связь между деянием и последствиями.

**Противоправность** в понятии хищения следует понимать не в узком смысле запрещения деяния уголовным законом, а в смысле отсутствия права на изъятие, пользование или распоряжение имуществом. Осознание противоправности деяния входит в содержание умысла при хищении. Изъятие имущества при обстоятельствах, когда лицо ошибочно полагает, что действует правомерно (например, с целью обеспечить возврат долга), не квалифицируется как хищение, при наличии всех признаков самоуправства содеянное может быть квалифицировано по [ст. 330](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7869E24b60FO) УК РФ. При этом подобные "ошибки" не должны быть лишь внешним предлогом для нападения, прикрытием реального разбоя или вымогательства. Для правильной квалификации содеянного необходимо с учетом всех обстоятельств дела точно установить направленность умысла обвиняемого.

**Безвозмездность** имеет место при отсутствии адекватного возмещения стоимости изъятого имущества. Следует учитывать, что наличие адекватного (эквивалентного) возмещения само по себе не превращает противоправного изъятия и (или) обращения в правомерное. Просто при наличии такого возмещения отсутствует состав хищения, что не исключает квалификации содеянного по иным статьям [УК](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F645b50CO) РФ (например, по [ст. ст. 330](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7869E24b60FO), [285](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7859720b60FO), [286](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7859721b608O), если имеются все признаки состава какого-либо из этих преступлений). Во многих случаях возмездное изъятие и (или) обращение даже при отсутствии договора с хозяином имущества вообще не влечет уголовной ответственности. К примеру, гражданин присвоил взятое напрокат горнолыжное снаряжение, при получении которого внес в залог денежную сумму, покрывающую его стоимость. Следует учитывать, что не могут рассматриваться в качестве возмещения предметы, по тем или иным причинам оставленные преступником на месте совершения преступления. Например, если при краже пальто в магазине преступница оставила в примерочной свое старое пальто - стоимость оставленного пальто не учитывается при квалификации содеянного. Хозяин похищенной вещи при таких обстоятельствах прав на оставленную вещь не приобретает, она приобщается к делу в качестве вещественного доказательства, в дальнейшем ее судьба решается в соответствии с нормами уголовно-процессуального законодательства.

**Изъятие имущества** производится из владения его хозяина. Под владением понимается фактическое господство лица в отношении вещи (собственной, арендованной или приобретенной иным образом). Следует учитывать, что вещь сохраняется во владении ее хозяина и в том случае, когда он по тем или иным причинам временно оставляет ее без присмотра (например, автомобиль оставлен на стоянке или во дворе, портфель оставлен в аудитории). Лишь потерянная, утраченная лицом вещь может рассматриваться в качестве выбывшей из владения этого лица, что исключает ответственность за ее похищение.

**Обращение имущества в пользу виновного или иного лица** в понятии хищения означает обеспечение фактической возможности указанных лиц владеть, пользоваться и распоряжаться чужим имуществом как собственным. Тем самым реализуется корыстная цель хищения. Временное позаимствование денег и временное завладение и пользование иными вещами в качестве хищения не рассматриваются, а влекут ответственность, например, за неправомерное завладение автомобилем ([ст. 166](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7859F26b60DO) УК РФ) или за причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием ([ст. 165](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B729118A7b807O) УК РФ).

Для похищений (кражи, грабежа, разбоя) необходимо как изъятие имущества из владения, так и обращение чужого имущества в пользу виновного или иного лица. Поэтому присвоение найденного или случайно оказавшегося во владении лица имущества не может быть квалифицировано как хищение.

Для мошенничества, присвоения или растраты достаточно обращения чужой вещи в пользу виновного или иного лица. Изъятие имущества из владения не является существенным признаком указанных преступлений. Дело в том, что растрата, присвоение и мошенническое приобретение права на имущество возможно и в случае, когда это имущество на момент совершения преступления выбыло из владения собственника и передано в правомерное владение преступника (например, лицо, владеющее квартирой по договору коммерческого найма, приобретает путем обмана право собственности на эту квартиру).

Закон в определении понятия хищения прямо указывает **на причинение ущерба собственнику или иному владельцу имущества.** При этом не указано, что владение имуществом непременно должно быть законным. Это следует понимать в том смысле, что похищено может быть и то имущество, которое находится в неправомерном владении, в том числе и краденое. В случае если первая кража будет раскрыта, виновный будет обязан возместить ущерб, причиненный хищением. Поэтому похищение у него похищенного им имущества причиняет ему, в свою очередь, имущественный ущерб, причем такое деяние является неправомерным и содержит все признаки хищения.

Ущерб, охватываемый объективной стороной хищения, сводится к утрате имущества. Иные убытки объективной стороной хищения не охватываются и на квалификацию содеянного не влияют. Тем не менее они подлежат возмещению в рамках возмещения вреда, причиненного преступлением.

Момент окончания хищения определяется различно в зависимости от формы хищения:

1) "кража и грабеж считаются оконченными, если имущество изъято и виновный имеет реальную возможность им пользоваться или распоряжаться по своему усмотрению (например, обратить похищенное имущество в свою пользу или в пользу других лиц, распорядиться им с корыстной целью иным образом)" <1>. Именно с указанного момента в силу юридической фикции ущерб в виде утраты имущества считается причиненным, а возврат похищенной вещи следует считать не добровольным отказом, а деятельным раскаянием;

--------------------------------

<1> [Пункт 6](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8A01EDFFA4CF3772A831F6455C50914B72911EA7849F27b60DO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29 "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое".

2) "разбой считается оконченным с момента нападения в целях хищения чужого имущества, совершенного с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия" <1>;

--------------------------------

<1> [Там же](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8A01EDFFA4CF3772A831F6455C50914B72911EA7849F27b60DO).

3) момент окончания присвоения и растраты по общему правилу определяется так же, как и при краже и грабеже. Однако следует учитывать, что при присвоении и растрате реальная возможность пользоваться или распоряжаться чужим имуществом по своему усмотрению может возникнуть и до совершения хищения. В этой ситуации хищение в форме присвоения следует считать оконченным с момента совершения деяния, направленного на лишение собственника возможности вернуть имущество в свое владение (это может выразиться в подделке, сокрытии или уничтожении документов, включении в документы ложных сведений и т.п., в сокрытии факта нахождения вещи во владении виновного и т.п.). "Присвоение считается оконченным преступлением с того момента, когда законное владение вверенным лицу имуществом стало противоправным и это лицо начало совершать действия, направленные на обращение указанного имущества в свою пользу (например, с момента, когда лицо путем подлога скрывает наличие у него вверенного имущества, или с момента неисполнения обязанности лица поместить на банковский счет собственника вверенные этому лицу денежные средства)" <1>. Растрата окончена с момента потребления имущества или его отчуждения (передачи другому лицу);

--------------------------------

<1> [Пункт 19](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390C8E08EBFBA6923D7AF13DF442530F864C3B9D1FA7849Bb202O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2007 г. N 51.

4) момент окончания мошенничества зависит от того, выразилось ли мошенничество в хищении имущества либо в приобретении права на него. В первом случае он определяется так же, как при краже. Во втором - мошенничество признается оконченным с момента приобретения (т.е. оформления) соответствующего права.

Хищения безналичных денег в формах присвоения, растраты и мошенничества признаются оконченными с момента перевода денежных средств на счет, контролируемый преступником.

Следует учитывать, что деяние при хищении, как правило, не одномоментно <1>, а продолжается в течение более или менее длительного времени, пока преступник не приобретет реальную возможность пользоваться или распоряжаться имуществом как собственным. В течение всего этого времени сохраняется и возможность соучастия в преступлении, в том числе и в разбойном нападении (хотя после начала нападения сговор уже не может рассматриваться в качестве предварительного, предварительный сговор возможен только на стадии приготовления до начала выполнения объективной стороны хищения).

--------------------------------

<1> Хотя не исключены и почти мгновенные хищения, напр., когда директор организации переводит в электронной форме деньги со счета этой организации на другой счет, контролируемый лично им самим или подставными лицами.

Как покушение на хищение (а не оконченное хищение) рассматриваются, к примеру, следующие ситуации: действия карманника по изъятию бумажника были замечены посторонним, после чего карманник с краденым бумажником попытался убежать, но был задержан преследователем в 700 метрах от места происшествия; домушник был задержан во дворе многоквартирного дома в момент погрузки в автомобиль вынесенного из квартиры потерпевшего имущества; похититель перебросил соучастникам через ограду охраняемого объекта похищенные вещи, соучастники были задержаны в момент, когда пытались унести эти вещи; похититель был задержан в момент, когда пытался пронести похищенный товар через проходную охраняемого объекта либо в непосредственной близости от проходной. Во всех указанных случаях действия по изъятию имущества не были доведены до конца и виновный не приобрел на момент пресечения преступления реальной возможности пользоваться или распоряжаться чужим имуществом по своему усмотрению.

**Субъективная сторона** хищения характеризуется виной в виде только прямого умысла, а также корыстной целью.

**Прямой умысел** при хищении охватывает все объективные признаки, определяющие квалификацию содеянного, и при этом направлен на причинение имущественного ущерба потерпевшему (считается, что ущерб в виде утраты имущества неизбежно сопутствует реализации корыстной цели хищения, поэтому его следует понимать в качестве желаемого). Проблема с прямым умыслом, направленным на хищение чужого имущества, возникает, к примеру, с квалификацией деяний организаторов финансовых пирамид. К сожалению, далеко не всегда подобная социально опасная деятельность может быть квалифицирована как мошенничество по причине отсутствия необходимых признаков обмана и прямого умысла, направленного на хищение имущества, что наглядно показали уголовные дела, возбужденные в течение последних лет по фактам афер на рынке долевого строительства жилья. Попытки квалифицировать подобные действия как незаконную банковскую деятельность также далеко не всегда успешны. Нужно отметить обширный пробел в уголовном законе, препятствующий эффективной борьбе с подобными посягательствами, подрывающими общественное доверие к инвестиционным институтам и препятствующим экономическому развитию страны <1>.

--------------------------------

<1> В странах с развитой рыночной экономикой эффективным инструментом предупреждения подобных деяний является уголовно-правовая норма о наказуемом банкротстве. Во многих странах (например, во Франции и ФРГ) данный вид так называемого расточительного ("неосторожного") банкротства по санкциям справедливо уравнен с наиболее опасными видами "злостного" банкротства.

**Корыстная цель** понимается как цель приобрести неправомерную имущественную выгоду для себя или другого лица. Применительно к хищениям корыстную цель можно определить и более узко, как цель приобрести возможность для себя или других лиц пользоваться или распоряжаться чужим имуществом как собственным.

Есть мнение, что корыстной цели хищения неизбежно сопутствует корыстная мотивация. Однако следует отметить, что цель - это лишь абстрактная модель будущего результата, к достижению которого стремится преступник. При формировании целей в механизме преступного поведения основополагающую роль, конечно же, играют потребности человека и основанные на них мотивы поведения. Однако законодатель, указав именно на цель, исключает тем самым мотивы как элемент состава преступления, лишает их существенного значения для квалификации содеянного. Цель, в отличие от мотива, всегда формальна, воля присутствует в ней, как и в прямом умысле, лишь как чистая волевая направленность на результат, от мотива необходимо абстрагироваться.

Отсутствие единообразия в понимании уголовно-правового значения мотивов при квалификации хищений связана с тем, что законодатель хотя и указал именно на цель, однако не определил в законе содержание этой цели, ограничившись указанием на то, что цель "корыстная". Тем самым определение содержания корыстной цели хищения оставлено на усмотрение правоприменителя.

Практика показывает, что мотивация содеянного при хищении может быть и не корыстной, что не исключает квалификации содеянного по соответствующим статьям [УК](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F645b50CO) РФ, предусматривающим ответственность за хищения. Например, хищение может быть совершено сугубо по политическим мотивам, когда все похищенные денежные средства направляются на финансирование терроризма, закупку оружия, финансирование политического объединения и т.п. Хищение в пользу третьих лиц может быть совершено и из альтруизма, когда у виновного нет иной заинтересованности в отношении материального благосостояния лиц, в пользу которых совершается хищение. Возможно хищение и из хулиганских побуждений.

**Субъект** хищения общий. Ответственность за кражу, грабеж и разбой возможна по достижении возраста 14 лет; за мошенничество, присвоение и растрату - 16 лет. Лица, не достигшие возраста 16 лет, не подлежат ответственности по [ст. 164](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784962Eb60FO) УК РФ (хищение предметов, имеющих особую ценность). В случае хищения таких предметов в форме кражи, грабежа и разбоя их деяния квалифицируются соответственно по [ст. ст. 158](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7869A2Eb60CO), [161](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849625b605O) или [162](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7869924b60BO) УК РФ.

§ 3. Виды хищения

Виды (размеры) хищения принято различать в зависимости от стоимости похищенного, характера причиненного ущерба и некоторых иных обстоятельств (единый критерий классификации хищений по видам отсутствует). Вид хищения влияет на квалификацию содеянного.

Прежде всего следует различать:

1) мелкое хищение (административное правонарушение);

2) уголовно наказуемое хищение.

Кроме того, в рамках уголовно наказуемого хищения дополнительно выделяют следующие виды:

1) хищение с причинением значительного ущерба гражданину;

2) хищение в крупном размере;

3) хищение в особо крупном размере;

4) хищение предметов, имеющих особую ценность.

**Мелкое хищение** - это административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена [ст. 7.27](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEA8CF3772A831F6455C50914B72911EA7849B21b60FO) КоАП РФ. Для того чтобы хищение было признано мелким, необходимо одновременное соблюдение трех условий:

а) стоимость похищенного равна одной тысяче рублей или меньше этой суммы. Размер хищения определяется на дату совершения преступления и не пересматривается в связи с изменением цен;

б) хищение совершено в форме кражи, мошенничества, присвоения или растраты (грабеж и разбой не могут быть признаны мелкими хищениями);

в) отсутствуют квалифицирующие признаки, указанные в [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7869A2Eb608O) - [4 ст. 158](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7869A2Fb60EO) - [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7869927b609O) - [4 ст. 160](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7869927b605O) УК РФ. Поэтому не могут быть признаны мелкими хищения, совершенные группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, карманные кражи и кражи, совершенные с проникновением в жилище, помещение или иное хранилище, а также мошенничество, присвоение или растрата, совершенные лицом с использованием им своего служебного положения.

Стечение указанных трех признаков и составляет границу между административным проступком и уголовно наказуемым хищением. Следует учитывать, что несоответствие критериям мелкого хищения не исключает применения [ч. 2 ст. 14](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849F23b608O) УК РФ - деяние, в силу малозначительности не достигающее уровня общественной опасности, характерного для преступления, нельзя признавать преступлением.

Согласно прямому указанию закона ([примечание 2 к ст. 158](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7869A2Fb60BO) УК РФ) **"значительный ущерб гражданину**... определяется с учетом его имущественного положения, но не может составлять менее двух тысяч пятисот рублей". Значительный ущерб должен быть причинен именно физическому лицу, а не организации. Как отмечено в [Постановлении](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8A01EDFFA4CF3772A831F6455C50914B72911EA7849F2Eb60AO) Пленума Верховного Суда РФ, "при квалификации действий лица... по признаку причинения гражданину значительного ущерба судам следует учитывать имущественное положение потерпевшего, стоимость похищенного имущества и его значимость для потерпевшего, размер заработной платы, пенсии, наличие у потерпевшего иждивенцев, совокупный доход членов семьи, с которыми он ведет совместное хозяйство, и др. Квалифицирующий признак... может быть инкриминирован виновному лишь в случае, когда в результате совершенного преступления потерпевшему был реально причинен значительный для него материальный ущерб" <1>.

--------------------------------

<1> [Пункт 24](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8A01EDFFA4CF3772A831F6455C50914B72911EA7849F2Eb60AO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29 "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое".

**Значительный ущерб** - это оценочный признак. Сама по себе цена похищенной вещи, равная или превышающая 2,5 тыс. рублей, не является основанием квалификации хищения как причинившего значительный ущерб гражданину. При установлении значительности ущерба потерпевшему наряду с его имущественным положением, которое следует выяснить и учесть в силу прямого указания закона, нужно учитывать и иные обстоятельства дела, включая оценку значительности ущерба потерпевшим. Однако мнение потерпевшего не должно предопределять позицию суда. Суд может признать ущерб значительным, даже если потерпевший возражает против такой его оценки, и наоборот.

Согласно [примечанию 4 к ст. 158](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA585b90EO) УК РФ "**крупным размером**... признается стоимость имущества, превышающая двести пятьдесят тысяч рублей, а **особо крупным** - один миллион рублей". Иным образом определяются в [примечании к ст. 159.1](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA586b90CO) УК крупный и особо крупный ущерб в отношении некоторых разновидностей мошенничества (соответственно он должен превысить полтора миллиона и шесть миллионов рублей).

В практике встречаются сложности при отграничении многоэпизодного продолжаемого хищения в крупном (особо крупном) размере от совокупности хищений. Верховный Суд РФ в своих разъяснениях указывает на два существенных признака продолжаемого хищения: единый умысел и единый способ хищения. "Как хищение в крупном размере должно квалифицироваться совершение нескольких хищений чужого имущества... если эти хищения совершены одним способом и при обстоятельствах, свидетельствующих об умысле совершить хищение в крупном размере" <1>.

--------------------------------

<1> [Пункт 25](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8A01EDFFA4CF3772A831F6455C50914B72911EA7849F21b605O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29 "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое".

Следует учитывать, что указанные правила следует применять и при квалификации хищений, совершенных не в крупном размере. Нельзя квалифицировать единое хищение как совокупность преступлений.

**Хищение предметов, имеющих особую ценность,** вынесено в отдельную статью УК РФ [(ст. 164)](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784962Eb60FO). Для квалификации содеянного по этой [статье](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784962Eb60FO) особая ценность должна быть не имущественной (исчисляемой деньгами), а культурной (исторической, научной, художественной или иной культурной) ценностью. Носителем этой ценности могут быть не только вещи в строгом смысле этого слова, но и иные предметы и документы, в том числе и не имеющие рыночной цены (например, документы, имеющие научную ценность).

В настоящее время не существует строго определенных правил, позволяющих отнести тот или иной предмет к числу представляющих особую ценность. Особую ценность нужно понимать как оценочный признак <1>. Особая ценность предмета "определяется на основании экспертного заключения с учетом не только их стоимости в денежном выражении, но и значимости для истории, науки, искусства или культуры" <2>.

--------------------------------

<1> Приказом Федеральной службы по надзору в сфере массовых коммуникаций, связи и охраны культурного наследия от 14 марта 2008 г. N 117 утвержден [Перечень](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390C8D08EDFEA6923D7AF13DF442530F864C3B9D1FA7849Eb201O) культурных ценностей, подпадающих под действие Закона РФ от 15 апреля 1993 г. N 4804-1 "О вывозе и ввозе культурных ценностей". Следует учитывать, что далеко не любые предметы, указанные в этом [Перечне](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390C8D08EDFEA6923D7AF13DF442530F864C3B9D1FA7849Eb201O), можно рассматривать в качестве имеющих особую ценность в смысле [ст. 164](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784962Eb60FO) УК. Культурная ценность указанных предметов несомненна, однако далеко не всегда она может быть признана особой.

<2> [Пункт 25](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8A01EDFFA4CF3772A831F6455C50914B72911EA7849F2Eb60EO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29 "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое".

Особая ценность похищаемых предметов должна осознаваться и преступником. В противном случае содеянное следует квалифицировать по [ст. ст. 158](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7869A2Eb60CO), [159](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7869926b60DO), [160](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7869927b60DO), [161](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849625b605O) или [162](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7869924b60BO) УК РФ.

**Квалифицированные виды** хищения предметов, имеющих особую ценность:

1) хищение, совершенное группой лиц по предварительному сговору или организованной группой ([п. "а" ч. 2 ст. 164](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784962Eb60BO) УК РФ);

2) хищение, повлекшее уничтожение, порчу или разрушение предметов или документов, имеющих особую ценность ([п. "в" ч. 2 ст. 164](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784962Eb605O) УК РФ).

Группу лиц по предварительному сговору и организованную группу при хищении предметов, имеющих особую ценность, следует понимать так же, как и при квалификации иных видов хищений.

Для вменения [п. "в" ч. 2 ст. 164](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784962Eb605O) УК РФ необходима причинная связь между хищением и уничтожением, порчей или разрушением ценных предметов. Вина в отношении этих последствий может быть выражена как в форме умысла (например, если преступник портит картину, вырезая ее из рамы), так и в форме неосторожности (например, если вред причинен в результате небрежного или легкомысленного обращения с похищенным ценным предметом).

Дискуссионным остается вопрос о **моменте окончания разбоя, направленного на хищение предметов, имеющих особую ценность.** При буквальном толковании закона можно прийти к выводу, что определение момента окончания хищения, предусмотренного [ст. 164](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784962Eb60FO) УК РФ, не зависит от формы хищения. Однако применительно к сходной ситуации, связанной с хищением оружия, Пленум Верховного Суда РФ дал расширительное толкование закона: "Хищение... оружия... путем разбойного нападения... следует считать оконченным с момента нападения... соединенного с насилием, опасным для жизни и здоровья потерпевшего, или с угрозой применения такого насилия" <1>. Это разъяснение Верховного Суда РФ необходимо учитывать и при квалификации преступлений, предусмотренных [ст. 164](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784962Eb60FO) УК РФ.

--------------------------------

<1> [Пункт 16](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8F0DE9FFA8CF3772A831F6455C50914B72911EA7849F23b60DO) Постановления Пленума Верховного Суда от 12 марта 2002 г. N 5 "О судебной практике по делам о хищении, вымогательстве и незаконном обороте оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств".

Другой дискуссионный вопрос связан с **квалификацией разбойных нападений, направленных на хищение предметов, имеющих особую ценность, совершенных при наличии особо квалифицирующих признаков,** указанных в [ст. 162](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7869924b60BO) УК РФ. Проблема в том, что квалифицированные виды разбойных нападений при тех же фактических обстоятельствах влекут более строгие санкции, нежели [ст. 164](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784962Eb60FO) УК РФ. Имеет место конкуренция уголовно-правовых норм. Есть мнение, что это конкуренция общей и специальной нормы, причем специальная норма предусмотрена [ст. 164](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784962Eb60FO) УК РФ, которую и следует применять в подобных случаях. Однако это мнение не основано на законе и не согласуется со здравым смыслом. Закон рассматривает хищение предметов, имеющих особую ценность, в качестве более опасного преступления, нежели хищение иных предметов. По существу хищение, предусмотренное [ст. 164](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784962Eb60FO) УК РФ, - это квалифицированный вид хищения, хотя он и вынесен в отдельную [статью](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784962Eb60FO) из соображений юридической техники. Поэтому в данной ситуации имеет место не конкуренция общей и специальной нормы, а конкуренция специальных норм с отягчающими обстоятельствами. Как справедливо отмечал Б.А. Куринов, "при конкуренции специальных норм с отягчающими обстоятельствами приоритет отдается нормам с наиболее отягчающими обстоятельствами" <1>, т.е. должна применяться норма, предусматривающая более строгую санкцию <2>.

--------------------------------

<1> Куринов Б.А. Научные основы квалификации преступлений. М., 1984. С. 179.

<2> Есть мнение, что в таких ситуациях содеянное нужно квалифицировать по совокупности преступлений (Курс уголовного права / Под ред. Г.Н. Борзенкова, В.С. Комиссарова. М., 2002. Т. 3. Особенная часть. С. 461). Представляется, что оно не вполне согласуется с принципом **non bis in idem.** Свобода человека - слишком дорогая цена за огрехи юридической техники.

Особый вопрос - возможность квалификации по [ст. 164](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784962Eb60FO) УК РФ вымогательства предметов, имеющих особую ценность. Нужно отметить, что в законе [ст. 164](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784962Eb60FO) помещена после [ст. 163](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849620b605O), предусматривающей ответственность за вымогательство. В качестве единственного возможного объяснения такой структуры закона можно предположить, что воля законодателя была направлена на квалификацию вымогательства предметов, имеющих особую ценность, именно по [ст. 164](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784962Eb60FO) УК РФ. Следует также отметить трансформацию понятия хищения в законе. В действующей редакции [примечаний к ст. 158](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7869A2Fb60AO) УК РФ больше нет перечня форм хищения. При этом в большинстве случаев вымогательство предметов, имеющих особую ценность, охватывается в полной мере понятием хищения, данным в законе. Буквальное толкование закона ведет к следующему решению: вымогательство предметов, имеющих особую ценность, может быть квалифицировано по [ст. 164](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784962Eb60FO) УК РФ при условии, если содеянное в полной мере охватывается данным в законе понятием хищения <1>. Это не следует понимать в том смысле, что вымогательство можно рассматривать в качестве формы хищения.

--------------------------------

<1> Г.Н. Борзенков также придерживается мнения о возможности квалификации вымогательства по [ст. 164](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784962Eb60FO) УК РФ (Курс уголовного права / Под ред. Г.Н. Борзенкова, В.С. Комиссарова. Т. 3. Особенная часть. С. 461). В целом данный вопрос остается дискуссионным.

§ 4. Формы хищения

В отличие от видов хищения, при разграничении которых определяющее значение имеют свойства его предмета, формы хищения различаются в зависимости от способа совершения преступления: кража (тайное); грабеж (открытое); разбой (с применением опасного для жизни или для здоровья насилия либо с угрозой применения такого насилия); мошенничество (путем обмана и злоупотребления доверием); присвоение и растрата (с использование правомочий в отношении вверенного имущества). Хищение предметов, имеющих особую ценность, хотя и выделено в отдельную статью УК РФ [(ст. 164)](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA784962Eb60FO), рассматривается не в качестве формы, а в качестве вида хищения.

Кража ([ст. 158](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7869A2Eb60CO) УК РФ)

**Объектом** кражи являются отношения собственности. Предмет преступления - чужое имущество в смысле материальной движимой вещи, включая деньги и документарные ценные бумаги.

**Объективная сторона** включает действие (противоправное безвозмездное изъятие и обращение чужого имущества в пользу виновного или других лиц), **последствие** (имущественный ущерб в виде утраты имущества, причиненный собственнику или иному владельцу этого имущества), причинную связь между ними, а также **способ** - хищение должно быть тайным.

Кража относится к древнему типу преступлений против собственности (воровству или похищению), связанных с нарушением владения вещью. Для нее необходимо не только обращение чужого имущества в пользу виновного или иного лица, но и его изъятие из владения потерпевшего. Кража возможна только в отношении материальных движимых вещей, которые уносятся виновным с места преступления и тем самым изымаются из владения потерпевшего.

От других форм хищения кражу отличает способ хищения. Диспозиция [ст. 158](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7869A2Eb60EO) УК РФ определяет кражу **как тайное хищение чужого имущества.** Разъяснение понятия "тайное" дано в [п. 2](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8A01EDFFA4CF3772A831F6455C50914B72911EA7849F26b60BO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29 "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое", в котором указано: "как тайное хищение чужого имущества (кражу) 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".

Таким образом, хищение следует считать тайным в следующих случаях:

1) имущество изымается в отсутствие собственника, иного владельца имущества, лиц, обязанных действовать в их интересах (например, охранников), и посторонних;

2) имущество изымается хотя и в присутствии этих лиц, но незаметно для них (например, при карманной краже);

3) имущество изымается хотя и в присутствии этих лиц, но виновный рассчитывает на то, что они не осознают характера его действий (например, хищение стройматериалов со стройплощадки, если виновный рассчитывает на то, что присутствующие рабочие не обратят внимания на погрузку и вывоз этих материалов либо сочтут эти действия правомерными, хищение в присутствии ребенка, в силу малолетства не понимающего, что совершается кража);

4) имущество изымается хотя и в присутствии этих лиц, но виновный ошибочно полагает, что действует тайно (не заметил присутствующих лиц либо рассчитывает на то, что эти лица не заметят его действий или не осознают характера этих действий).

При установлении тайности хищения необходимо учитывать характер взаимоотношений преступника с лицами, присутствующими при совершении преступления. Пленум Верховного Суда РФ разъяснил: "Если присутствующее при незаконном изъятии чужого имущества лицо... 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 перечисленные лица принимали меры к пресечению хищения чужого имущества (например, требовали прекратить эти противоправные действия), то ответственность виновного за содеянное наступает по [статье 161](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849625b605O) УК РФ" <1>. Однако последнее положение требует некоторых уточнений:

--------------------------------

<1> [Пункт 4](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8A01EDFFA4CF3772A831F6455C50914B72911EA7849F26b605O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29 "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое".

а) хищение остается тайным и в том случае, когда при его совершении присутствуют не только близкие родственники, но и иные родственники, свойственники, сожители, женихи, невесты, соучастники, соседи, друзья, знакомые и т.п. Необходимы лишь два условия для признания наличия фактора тайности: во-первых, в силу каких-либо жизненных отношений это лицо не является посторонним для виновного; во-вторых, виновный рассчитывает на то, что в силу этих обстоятельств содеянное будет сохранено в тайне;

б) само по себе требование прекратить противоправные действия не превращает кражу в грабеж. К примеру, подобные требования со стороны близких виновному лиц могут быть мотивированы исключительно заботой о личной безопасности преступника. Если преступник при этом рассчитывает на то, что содеянное будет сохранено в тайне, основания для квалификации хищения как открытого отсутствуют.

При определенных обстоятельствах тайное хищение (кража) может перерасти в открытое хищение - грабеж или разбой. Так, "если в ходе совершения кражи действия виновного обнаруживаются собственником или иным владельцем имущества либо другими лицами, однако виновный, сознавая это, продолжает совершать незаконное изъятие имущества или его удержание, содеянное следует квалифицировать как грабеж, а в случае применения насилия, опасного для жизни или здоровья, либо угрозы применения такого насилия - как разбой" <1>.

--------------------------------

<1> [Пункт 5](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8A01EDFFA4CF3772A831F6455C50914B72911EA7849F27b60CO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29 "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое".

Если при совершении кражи деяние обнаружено и виновный, оставив чужое имущество, просто пытается скрыться и даже применяет с этой целью насилие, кража в грабеж и разбой не перерастает, содеянное квалифицируется как покушение на кражу, а применение насилия - как преступление против личности или против порядка управления (в зависимости от того, к кому оно применено).

Если на момент присвоения имущество уже выбыло из владения потерпевшего (например, было утеряно), содеянное нельзя квалифицировать как кражу. Действующий закон не предусматривает уголовной ответственности за присвоение найденного или случайно оказавшегося у лица чужого имущества.

**Состав** кражи сконструирован как материальный. Кража признается оконченной с момента, когда виновный приобретает реальную возможность пользоваться или распоряжаться изъятым имуществом по своему усмотрению.

С **субъективной стороны** кража всегда совершается с прямым умыслом. Виновный осознает, что совершает хищение чужого имущества, предвидит возможность или неизбежность наступления общественно опасных последствий в виде ущерба потерпевшему и желает их наступления. Обязательным признаком субъективной стороны является корыстная цель. Не образуют состава кражи противоправные действия, направленные на завладение чужим имуществом с целью его временного использования либо в связи с предполагаемым правом на это имущество. В зависимости от обстоятельств такие действия при наличии к тому оснований подлежат квалификации по другим статьям [УК](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F645b50CO) РФ или вовсе не влекут уголовной ответственности.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 14-летнего возраста.

Квалифицированные составы кражи определены в [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7869A2Eb608O), [3](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7879D22b609O) и [4 ст. 158](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7869A2Fb60EO) УК РФ. В случае совершения кражи, грабежа или разбоя при отягчающих обстоятельствах, предусмотренных несколькими частями [ст. ст. 158](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7869A2Eb60CO), [161](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849625b605O) или [162](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7869924b60BO) УК РФ, действия виновного при отсутствии реальной совокупности преступлений подлежат квалификации лишь по той части указанных статей Уголовного [кодекса](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F645b50CO) РФ, по которой предусмотрено более строгое наказание, но в описательной части приговора должны быть приведены все квалифицирующие признаки деяния.

[Частью 2 ст. 158](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7869A2Eb608O) УК РФ установлена уголовная ответственность за совершение кражи:

а) группой лиц по предварительному сговору;

б) с незаконным проникновением в помещение либо иное хранилище;

в) с причинением значительного ущерба гражданину;

г) из одежды, сумки или другой ручной клади, находившихся при потерпевшем.

Группа лиц по предварительному сговору - **это одна из форм соучастия,** признаки которой определены в [ст. 35](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849E22b60EO) УК РФ. Для квалификации хищения как совершенного группой лиц по предварительному сговору необходимо, чтобы:

1) имелось не менее двух исполнителей преступления;

2) эти исполнители должны вступить в предварительный сговор о совершении данного преступления.

Исполнитель при совершении хищения понимается очень широко. Исполнителем признается не только лицо, непосредственно похитившее чужое имущество, но и другие лица, "когда согласно предварительной договоренности между соучастниками непосредственное изъятие имущества осуществляет один из них". "Если другие участники в соответствии с распределением ролей совершили согласованные действия, направленные на оказание непосредственного содействия исполнителю в совершении преступления (например, лицо не проникало в жилище, но участвовало во взломе дверей, запоров, решеток, по заранее состоявшейся договоренности вывозило похищенное, подстраховывало других соучастников от возможного обнаружения совершаемого преступления), содеянное ими является соисполнительством и в силу [части второй статьи 34](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849E25b604O) УК РФ не требует дополнительной квалификации по [статье 33](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849E25b60CO) УК РФ" <1>.

--------------------------------

<1> [Пункт 10](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8A01EDFFA4CF3772A831F6455C50914B72911EA7849F27b60BO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29 "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое".

Данное положение не следует понимать в том смысле, что при наличии предварительного сговора и распределении ролей действия всех соучастников во всех случаях следует квалифицировать как соисполнительство. Так, "действия лица, непосредственно не участвовавшего в хищении чужого имущества, но содействовавшего совершению этого преступления советами, указаниями либо заранее обещавшего скрыть следы преступления, устранить препятствия, не связанные с оказанием помощи непосредственным исполнителям преступления, сбыть похищенное и т.п., надлежит квалифицировать как соучастие в содеянном в форме пособничества со ссылкой на [часть пятую статьи 33](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849E25b609O) УК РФ".

Участие в преступлении организатора, подстрекателя или пособника при единственном исполнителе группу лиц по предварительному сговору не образует.

В случае совершения хищения группой лиц по предварительному сговору не исключено участие в преступлении наряду с двумя или более соисполнителями организаторов, подстрекателей и пособников, деяния которых квалифицируются со ссылкой на соответствующую часть [ст. 33](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849E25b60CO) УК РФ. При этом их действия следует квалифицировать как соучастие в хищении, совершенном группой лиц по предварительному сговору, если это обстоятельство охватывалось их умыслом.

Если понимать группу лиц по предварительному сговору в качестве одной из форм соучастия, для соучастия необходим умысел, направленный на совершение преступления. Умысел, в свою очередь, предполагает вменяемость лица и достижение им возраста, указанного в [ст. 20](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849F2Eb60FO) УК РФ. Из этого следует, что группа лиц по предварительному сговору может состоять как минимум из двух вменяемых лиц, достигших возраста, указанного в [ст. 20](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849F2Eb60FO) УК РФ. В практике, однако, группа лиц по предварительному сговору вменяется и в том случае, когда лишь один из участников группы вменяем и достиг возраста, указанного в [ст. 20](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849F2Eb60FO) УК, т.е. когда соучастие как таковое отсутствует.

**Сговор** - это любое согласование воли людей, не обязательно в словесной (устной или письменной форме). Возможен даже "молчаливый сговор", например при систематическом совершении преступлений. Чаще всего сговор выражается в том, что один из соучастников предлагает совершить преступное деяние, а второй словесно или молча соглашается с ним, выполняя предложенные ему действия.

Сговор должен быть предварительным, т.е. иметь место на стадии приготовления к преступлению. Если сговор имел место во время, когда его участник начал уже выполнять объективную сторону хищения, такой сговор не может рассматриваться в качестве предварительного.

"При квалификации действий двух и более лиц, похитивших чужое имущество путем кражи, грабежа или разбоя группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, следует иметь в виду, что в случаях, когда лицо, не состоявшее в сговоре, в ходе совершения преступления другими лицами приняло участие в его совершении, такое лицо должно нести уголовную ответственность лишь за конкретные действия, совершенные им лично" <1>.

--------------------------------

<1> [Пункт 11](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8A01EDFFA4CF3772A831F6455C50914B72911EA7849F27b605O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29 "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое".

Постановляя приговор, суд при наличии к тому оснований, предусмотренных [ч. 1 ст. 35](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849E22b60FO) УК РФ, вправе признать совершение преступления в составе группы лиц без предварительного сговора обстоятельством, отягчающим наказание, со ссылкой на [п. "в" ч. 1 ст. 63](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849D2Eb605O) УК РФ <1>.

--------------------------------

<1> [Пункт 12](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8A01EDFFA4CF3772A831F6455C50914B72911EA7849F20b604O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29 "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое".

"В тех случаях, когда группа лиц предварительно договорилась о совершении кражи чужого имущества, но кто-либо из соисполнителей вышел за пределы состоявшегося сговора, совершив действия, подлежащие правовой оценке как грабеж или разбой, содеянное только этим лицом следует квалифицировать по соответствующим пунктам и частям [ст. ст. 161](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849625b605O), [162](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7869924b60BO) УК РФ, так как в данном случае имеет место эксцесс исполнителя, которым согласно [ст. 36](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7849E23b60CO) УК РФ признается совершение исполнителем преступления, не охватывавшегося умыслом других соучастников" <1>.

--------------------------------

<1> [Пункт 14](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8A01EDFFA4CF3772A831F6455C50914B72911EA7849F24b608O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29 "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое".

[Пункт "б" ч. 2 ст. 158](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7869A2Eb60AO) УК РФ предусматривает ответственность за кражу, совершенную с незаконным проникновением в помещение либо иное хранилище.

Для квалификации кражи как совершенной с незаконным проникновением в помещение либо иное хранилище необходимо:

а) проникновение в помещение либо иное хранилище;

б) проникновение должно быть незаконным;

в) в момент проникновения должен быть умысел, направленный на совершение хищения.

Под незаконным проникновением в жилище, помещение или иное хранилище следует понимать противоправное тайное или открытое в них вторжение с целью совершения кражи, грабежа или разбоя. Проникновение в указанные строения или сооружения может быть осуществлено и тогда, когда виновный извлекает похищаемые предметы без вхождения в соответствующее помещение <1>. В последнем случае преступник обычно использует для извлечения предметов различные приспособления (крюки, петли и т.п.).

--------------------------------

<1> [Пункт 18](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8A01EDFFA4CF3772A831F6455C50914B72911EA7849F25b60AO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29 "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое".

Дискуссионным остается вопрос о квалификации содеянного в случае, когда лицо, не входя в помещение, изымает имущество рукой (например, с подоконника или из пространства между оконными рамами) без использования каких-либо приспособлений. В 1992 г. президиум Кировского областного суда в порядке надзора по протесту заместителя председателя Верховного Суда РФ исключил из квалификации содеянного Кириковым признак "проникновение в жилище" при следующих обстоятельствах: Кириков, проезжая на велосипеде по улице, заметил на подоконнике открытого окна на первом этаже сверток и решил его похитить, "он лишь протянул руку к подоконнику открытого окна, где находился сверток с вещами, и взял его, не проникая в дом". Исключение из приговора "проникновения" было мотивировано следующим образом: "Проникновение в жилище - это вторжение в жилище с целью совершения кражи, грабежа или разбоя. Оно может совершаться не только тайно, но и открыто, как с преодолением препятствий или сопротивления людей, так и без препятствий, а равно с помощью приспособлений, позволяющих виновному завладеть чужим имуществом. Кириков же совершил кражу вещей путем изъятия их с подоконника открытого окна, без вторжения в жилое помещение и применения каких-либо приспособлений для завладения имуществом". При таких обстоятельствах и было признано, что в действиях Кирикова отсутствует проникновение в жилище <1>. Нужно отметить, что эта аргументация не имеет оснований в законе, где нет указания на обязательное использование "приспособлений". При этом вторжение Кирикова (его руки) в жилище очевидно.

--------------------------------

<1> БВС РФ. 1993. N 4. С. 14.

Понятие помещения дано в [примечании 3 к ст. 158](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7869A2Fb604O) УК РФ: "Под помещением... понимаются строения и сооружения независимо от форм собственности, предназначенные для временного нахождения людей или размещения материальных ценностей в производственных или иных служебных целях". Характерные признаки помещения - наличие стен, двери, крыши или иного верхнего перекрытия. Далеко не всякое строение и сооружение может быть признано помещением. Например, светофор или вышка мобильной сотовой связи - это сооружения, плотина или дамба - это строения, но помещениями их признать нельзя, даже если на них в производственных целях и размещено какое-либо ценное оборудование. Следует обратить внимание и на то, что закон относит к числу помещений только производственные и служебные объекты. Гаражи, сараи, погреба и т.п. частных лиц, не занимающихся предпринимательством, к числу помещений законом не отнесены. Если же предприниматель, к примеру, солит в своем погребе огурцы на продажу, погреб отвечает всем признакам помещения в смысле [примечания к ст. 158](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7869A2Fb604O) УК РФ. Производственные или иные служебные цели нужно понимать широко - как любые цели, связанные с деятельностью любых организаций и предпринимателей, например музейное дело, организация выставок, торговля, обучение школьников и студентов и т.п.

В том же [примечании 3 к ст. 158](consultantplus://offline/ref=A3A677678D39E4F7A3B4473C07160B390A8D0BE9FEABCF3772A831F6455C50914B72911EA7879D23b60CO) УК РФ дано понятие хранилища: "Под хранилищем... понимаются хозяйственные помещения, обособленные от жилых построек, участки территории, трубопроводы <1>, иные сооружения независимо от форм собственности, которые предназначены для постоянного или временного хранения материальных ценностей".

--------------------------------

<1> Следует учитывать, что кража из нефтепровода, нефтепродуктопровода и газопровода теперь наказывается по [п. "б" ч. 3 ст. 158](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D6DB4Bc00EO) УК РФ. Поэтому по [п. "б" ч. 2 ст. 158](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DC47c00FO) как совершенная с проникновением в хранилище должна квалифицироваться кража из иных трубопроводов.

Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964AE324ED80256971A17216EC1D538D001C6C799AB44D5D8c408O) от 30 декабря 2006 г. N 283-ФЗ из закона исключено указание на то, что хранилища должны быть "оборудованы ограждением либо техническими средствами или обеспечены иной охраной".

В практике не признаются хранилищами участки территории и иные объекты, в том числе и охраняемые, если они специально не предназначены для постоянного или временного хранения материальных ценностей, т.е. не являются хранилищами в узком смысле этого слова. Так, не были признаны хранилищами огороженная и охраняемая территория порта, территория завода, поскольку она предназначена не для хранения ценностей, а для производственной деятельности.

В целом в практике отсутствует единообразное понимание термина "хранилище". В частности, в качестве хранилищ рассматриваются железнодорожные вагоны, в том числе и не охраняемые <1>, принадлежащие гражданам гаражи, охраняемые автостоянки, контейнеры, рефрижераторы и даже огороженная территория частного домовладения (в последнем случае речь шла о краже белья, которое сушилось на веревке) <2>.

--------------------------------

<1> Не охраняемые и не защищенные сеткой открытые железнодорожные платформы хранилищем, как правило, не признаются.

<2> Понимание огороженной территории домовладения в качестве хранилища представляется далеко не бесспорным, так как эта территория предназначена не для хранения материальных ценностей, а для обеспечения условий пользования домовладением.

Для квалификации хищения как совершенного с незаконным проникновением в помещение или иное хранилище необходимо, чтобы проникновение было незаконным, причем уже в момент проникновения должен быть в наличии умысел, направленный на хищение. Нет необходимости, чтобы умысел был конкретизирован в отношении формы хищения, к примеру, если лицо влезает в окно с целью совершить кражу, которая перерастает в грабеж, - это не исключает квалификации грабежа как совершенного с проникновением в жилище или помещение.

В случае законного входа в помещение (например, в торговый зал магазина) неправомерное вторжение в закрытую для доступа часть этого помещения (например, за прилавок) в практике не признается незаконным проникновением ни в помещение, ни в хранилище. Следует отметить, что это правило относится только к тем помещениям, которые представляют собою единое пространство (комнату, зал и т.п.), не разделенное стенами, перегородками и т.п.

Разъясняя вопрос о незаконности и вине при проникновении в помещение, хранилище, а также в жилище, Пленум Верховного Суда РФ указал: "Решая вопрос о наличии в действиях лица... признака незаконного проникновения в жилище, помещение или иное хранилище, судам необходимо выяснять, с какой целью виновный оказался в помещении (жилище, хранилище), а также когда возник умысел на завладение чужим имуществом. Если лицо находилось там правомерно, не имея преступного намерения, но затем совершило кражу, грабеж или разбой, в его действиях указанный признак отсутствует. Этот квалифицирующий признак отсутствует также в случаях, когда лицо оказалось в жилище, помещении или ином хранилище с согласия потерпевшего или лиц, под охраной которых находилось имущество, в силу родственных отношений, знакомства либо находилось в торговом зале магазина, в офисе и других помещениях, открытых для посещения гражданами" <1>.

--------------------------------

<1> [Пункт 19](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A9364EDC0554CA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D94Cc001O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29 "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое".

При совершении хищения с проникновением в помещение, хранилище или жилище преступник нередко прибегает к взлому, повреждая тем самым чужое имущество. "Если лицо, совершая кражу, грабеж или разбой, незаконно проникло в жилище, помещение либо иное хранилище путем взлома дверей, замков, решеток и т.п., содеянное им надлежит квалифицировать по соответствующим пунктам и частям [статей 158](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DC47c009O), [161](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D04Cc000O) или [162](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Dc00EO) УК РФ и дополнительной квалификации по [статье 167](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4D94Ec00AO) УК РФ не требуется, поскольку умышленное уничтожение указанного имущества потерпевшего в этих случаях явилось способом совершения хищения при отягчающих обстоятельствах. Если в ходе совершения кражи, грабежа или разбоя было умышленно уничтожено или повреждено имущество потерпевшего, не являвшееся предметом хищения (например, мебель, бытовая техника и другие вещи), содеянное следует, при наличии к тому оснований, дополнительно квалифицировать по [статье 167](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4D94Ec00AO) УК РФ" <1>.

--------------------------------

<1> [Пункт 20](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A9364EDC0554CA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D94Bc008O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29 "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое".

[Пункт "в" ч. 2 ст. 158](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DC47c00EO) УК РФ предусматривает ответственность за совершение кражи с причинением значительного ущерба гражданину. Этот признак был рассмотрен в [параграфе](#Par5358), посвященном квалификации видов хищения.

[Пункт "г"](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DC47c001O) предусматривает ответственность за совершение кражи из одежды, сумки или другой ручной клади, находившихся при потерпевшем. Опасность так называемой карманной кражи определяется тем, что данное преступление является сферой деятельности профессиональных преступников. При квалификации по данному признаку следует учитывать, что находиться при потерпевшем (или на потерпевшем) должны не только сумки и ручная кладь, но и одежда. Кражи из карманов одежды в гардеробе данного признака не содержат.

Рассматриваемый признак будет иметь место и в случае кражи мобильных телефонов из чехлов на ремне, на шее и т.п. Отдельные авторы полагают, что эти чехлы относятся к одежде человека, но более верным было бы отнести их к числу сумок.

Следует учитывать, что кража цепочек и кулонов с шеи потерпевшей не может быть квалифицирована по [п. "г" ч. 2 ст. 158](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DC47c001O) УК РФ, даже если их и признать частью одежды. Закон предусматривает ответственность не за кражу одежды, а за кражу из одежды.

[Часть 3 ст. 158](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D6DB4Bc00CO) УК РФ предусматривает три квалифицирующих признака кражи:

а) с незаконным проникновением в жилище;

б) из нефтепровода, нефтепродуктопровода, газопровода;

в) в крупном размере.

Кража с **незаконным проникновением в жилище** квалифицируется по тем же правилам, что и кража с незаконным проникновением в помещение или иное хранилище (см. выше). Кража с проникновением в жилище при этом считается более опасным преступлением, так как посягает дополнительно на конституционное право человека на неприкосновенность жилища. "В случае признания лица виновным в совершении хищения чужого имущества путем незаконного проникновения в жилище дополнительной квалификации по [статье 139](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5DE47c00FO) УК РФ не требуется, поскольку такое незаконное действие является квалифицирующим признаком кражи, грабежа или разбоя".

Понятие "жилище" определено в [примечании к ст. 139](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5DE46c00AO) УК РФ: "Под жилищем... понимаются индивидуальный жилой дом с входящими в него жилыми и нежилыми помещениями, жилое помещение независимо от формы собственности, входящее в жилищный фонд и пригодное для постоянного или временного проживания, а равно иное помещение или строение, не входящие в жилищный фонд, но предназначенные для временного проживания". К жилищу относятся балконы, веранды, подоконники и даже пространство между рамами.

[Пункт "б" ч. 3 ст. 158](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D6DB4Bc00EO), введенный Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964AE324ED80256971A17216EC1D538D001C6C799AB44D5D8c40EO) от 30 декабря 2006 г. N 283-ФЗ, предусматривает ответственность за кражу из нефтепровода, нефтепродуктопровода, газопровода. Этим [пунктом](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D6DB4Bc00EO) ответственность предусмотрена за хищение из любых нефтепроводов, нефтепродуктопроводов и газопроводов. Это подтверждается и тем, что указание на магистральные трубопроводы исключено из [примечания 3 к ст. 158](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DC46c001O) УК РФ.

Понятие крупного размера хищения определено в [примечании 4 к ст. 158](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D4cD08O) УК РФ и было рассмотрено в [параграфе](#Par5358), посвященном квалификации видов хищения.

[Часть 4 ст. 158](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DC46c00BO) УК РФ содержит следующие особо квалифицирующие признаки:

а) совершение кражи организованной группой;

б) в особо крупном размере.

Организованная группа - это одна из форм соучастия, признаки которой определены в [ст. 35](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D84Bc00CO) УК РФ. Организованная группа, как и группа лиц по предварительному сговору, представляет собой соисполнительство. Но если для констатации группы лиц по предварительному сговору сначала нужно найти как минимум двух исполнителей, то применительно к организованной группе все решается прямо противоположным образом - сначала констатируются все признаки организованной группы, а затем все члены этой группы, участвовавшие в совершении преступления, признаются исполнителями. "При признании... преступлений совершенными организованной группой действия всех соучастников независимо от их роли в содеянном подлежат квалификации как соисполнительство без ссылки на [статью 33](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D84Cc009O) УК РФ", - разъясняет Пленум Верховного Суда РФ в [п. 15](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A9364EDC0554CA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D94Dc001O) Постановления от 27 декабря 2002 г. N 29 "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое".

Данное разъяснение требует одного уточнения - оно относится только к тем соучастникам, которые являются при этом участниками организованной группы. Если лицо нельзя признать участником устойчивой группы и оно играет лишь эпизодическую второстепенную роль в совершении единичного преступления - оснований признать его исполнителем нет ни в законе, ни в теории уголовного права. Более того, соучастие в преступлении, совершенном организованной группой (со ссылкой на [ст. 33](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D84Cc009O) УК РФ), ему можно вменить лишь при условии, если это охватывалось его умыслом.

При квалификации кражи, грабежа или разбоя соответственно по [п. "а" ч. 4 ст. 158](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DC46c00AO), или по [п. "а" ч. 3 ст. 161](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D04Ac009O), или по [п. "а" ч. 4 ст. 162](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Cc00FO) УК РФ следует иметь в виду, что совершение одного из указанных преступлений организованной группой признается в случаях, когда в ней участвовала устойчивая группа лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений ([ч. 3 ст. 35](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D84Bc00CO) УК РФ) <1>.

--------------------------------

<1> [Пункт 15](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A9364EDC0554CA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D94Dc00CO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29 "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое".

В отличие от группы лиц, заранее договорившихся о совместном совершении преступления, организованная группа характеризуется, в частности, устойчивостью, наличием в ее составе организатора (руководителя) и заранее разработанного плана совместной преступной деятельности, распределением функций между членами группы при подготовке к совершению преступления и при осуществлении преступного умысла. Об устойчивости организованной группы может свидетельствовать не только большой временной промежуток ее существования, неоднократность совершения преступлений членами группы, но и их техническая оснащенность, длительность подготовки даже одного преступления, а также иные обстоятельства (например, специальная подготовка участников организованной группы к проникновению в хранилище для изъятия денег (валюты) или других материальных ценностей) <1>.

--------------------------------

<1> [Пункт 15](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A9364EDC0554CA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D94Dc00FO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29 "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое".

Понятие особо крупного размера хищения определено в [примечании 4 к ст. 158](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D4cD08O) УК РФ и было рассмотрено в [параграфе](#Par5358), посвященном квалификации видов хищения.

Мошенничество ([ст. 159](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Fc008O) УК РФ)

Мошенничество определено в законе как хищение чужого имущества или приобретение права на чужое имущество путем обмана или злоупотребления доверием.

В законе предусмотрены общая норма о мошенничестве ([ст. 159](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Fc008O) УК) и специальные нормы о мошенничествах в сфере кредитования, при получении выплат, с использованием платежных карт, в сфере предпринимательской деятельности, в сфере страхования и в сфере компьютерной информации ([ст. ст. 159.1](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D4cD0DO) - [159.6](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D0cD01O) УК). Специальные нормы о мошенничестве применяются при наличии всех признаков мошенничества, предусмотренных [ст. 159](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Fc008O) УК (кроме нормы о мошенничестве в сфере компьютерной информации, при совершении которого может отсутствовать как таковой обман).

При квалификации мошенничеств ввиду их многообразия важно соблюдать правила квалификации при конкуренции норм:

1) при конкуренции общей и специальной нормы (напр., [ст. 159](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Fc008O) и [ст. 159.4](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D1cD0BO) УК) применяется специальная норма ([ст. 159.4](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D1cD0BO) УК);

2) при конкуренции норм со смягчающими обстоятельствами (напр., [ст. 159.1](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D4cD0DO) УК и [ст. 159.4](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D1cD0BO) УК) применяется норма, предусматривающая более мягкое наказание ([ст. 159.1](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D4cD0DO) УК);

3) при конкуренции норм с одинаковыми санкциями, ни одна из которых не охватывает другую (напр., [ст. ст. 159.3](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D6cD0AO) и [159.6](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D0cD01O)), применяется норма, наиболее полным образом описывающая содеянное (полнота описания - это вопрос факта, оценочный признак, который устанавливается с учетом всех обстоятельств конкретного дела, со временем будет наработана практика, обеспечивающая единообразное применение закона).

**Объектом** мошенничества являются отношения собственности в широком, экономическом смысле слова (имущественные отношения в терминологии гражданского права). К предмету преступления относится чужое имущество, как движимое, так и недвижимое, как материальные вещи, так и безналичные деньги и бездокументарные ценные бумаги. В случае мошеннического приобретения права на имущество предметом преступления является то имущество, право на которое приобретает виновный, а не право на имущество как таковое.

**Состав** мошенничества - сложный, альтернативный.

**Объективная сторона** мошенничества выражается в альтернативных деяниях, **последствии** в виде имущественного ущерба, **причинной связи** и специфическом **способе** (обмане или злоупотреблении доверием).

Альтернативные деяния определены в законе:

1) как хищение чужого имущества;

2) приобретение права на чужое имущество.

В первом случае речь идет о традиционной разновидности похищения чужого движимого имущества, сопряженного с изъятием его из владения потерпевшего.

Во втором случае мошенничество выходит за рамки похищения, предметом похищения становятся не только движимые предметы материального мира, но и недвижимость, бездокументарные ценные бумаги, безналичные деньги и любое иное имущество, право на которое приобретает виновный <1>. Эта разновидность мошенничества приравнена к хищению со всеми вытекающими из этого правовыми последствиями. Более того, она не просто приравнена к хищению, но и соответствует всем признакам хищения, указанным в законе. Просто признаки эти понимаются шире, нежели применительно к традиционному воровству (краже или грабежу).

--------------------------------

<1> Предметом преступления правильно считать именно имущество, право на которое приобретает виновный, а не само право на имущество, которое материальным предметом не является и предметом преступления быть не может.

**Правом на имущество** следует признать любое право на вещь (как вещное, так и обязательственное), в том числе и право на получение вещи (например, безналичные деньги). Вопрос о понимании права на имущество в науке остается дискуссионным. Есть мнение, что в качестве права на имущество в [ст. 159](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Fc008O) УК РФ можно понимать только право собственности. Однако такая точка зрения представляется спорной, так как она исключает ответственность за мошенническое хищение безналичных денег, которые не имеют прямого отношения к праву собственности и представляют собой обязательственное право требования, вытекающее из договора банковского счета. Кроме того, такая точка зрения исключает ответственность за мошенническое приобретение прав на муниципальные квартиры, пользование которыми происходит на основе социального найма. Между тем такие квартиры нередко становятся предметом мошенничества, причем методы, применяемые преступниками, мало отличаются от методов, применяемых при хищении приватизированных и иных частных квартир. Для понимания права на имущество в узком смысле права собственности нет оснований ни в законе, ни в правовой доктрине <1>.

--------------------------------

<1> "Право на имущество" исторически производно от "права по имуществу", которое понималось до революционных преобразований 1917 г. в качестве синонима "имущественного права". Предметом имущественных прав являются не только вещи, но и работы, услуги и иные объекты, участвующие в гражданском обороте. Их главный признак - возможность денежной оценки. В [УК](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789E44BB453964AB3647DA0A0B9D124E2D6CC6DA67C7068FCB98AB44D4cD0AO) РСФСР 1922 г. право по имуществу было заменено правом на имущество, которое трактуется поныне как право на вещь. К примеру, по действующему уголовному праву России не будет признаков мошенничества, если жулик расплатится с артистом, юристом или архитектором денежной "куклой" или подделает авиабилет, так как "право на имущество" не охватывает работы и услуги. "Право на имущество" - это крайне необычная правовая конструкция (плод исторической случайности, пример регресса). Она имеет сугубо уголовно-правовое значение.

**Приобретение** права нужно понимать как его оформление. В действительности мошенник, конечно же, никаких прав не приобретает, он лишь имитирует их, подтверждая несуществующие права документами или иным образом.

**Способ** хищения при мошенничестве - обман или злоупотребление доверием.

Под обманом понимается намеренное введение в заблуждение лица относительно каких-либо обстоятельств, фактов либо сознательное умолчание о них в нарушение правовой обязанности. Искажаться могут любые факты: о личности мошенника (мошенник может представляться социальным работником, должностным лицом), о наличии у него в собственности какого-либо имущества, о его планах на предпринимательскую или трудовую деятельность, о свойствах имеющихся у него в распоряжении вещей и т.п.

Примером пассивного обмана является ситуация, когда продавец скрывает непригодность вещи для практического использования или не сообщает о каких-либо ее существенных недостатках, ему известных, продает по цене золотого латунное изделие, продает ценные бумаги ликвидированной организации, скрывает жульнические приемы азартной игры, скрывает факт невозможности или крайне низкой вероятности выигрыша в лотерею или в контролируемом игровом автомате и т.п.

При мошенничестве обман должен стать причиной развития сложной причинно-следственной цепочки. Результатом обмана должно стать заблуждение лица (не обязательно собственника - это может быть его родственник, служащий, служащий банка и др.) относительно фактов, имеющих значение при принятии решения о передаче имущества. Результатом этого заблуждения должно стать действие, направленное на передачу имущества или права на него мошеннику. В конечном счете причиняется ущерб в виде утраты имущества (нужно отметить, что именно такой ущерб характерен для обеих разновидностей мошенничества: как для мошеннического похищения, так и для мошеннического приобретения права на имущество).

Если имел место обман, но имущество (право на него) не было передано мошеннику в результате обмана, содеянное нельзя квалифицировать как хищение путем обмана. К примеру, если обман используется для проникновения в жилище с целью совершения кражи, грабежа или разбоя, содеянное квалифицируется как кража, грабеж или разбой, а не как мошенничество. "Судам следует иметь в виду, что признаком мошенничества является добровольная передача потерпевшим имущества или права на имущество виновному под влиянием обмана или злоупотребления доверием" <1>.

--------------------------------

<1> [Пункт 12](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789E44BB453964A93F40DB0856971A17216EC1D538D001C6C799AB44D5DAc409O) Постановления Пленума Верховного Суда СССР от 5 сентября 1986 г. N 11 "О судебной практике по делам о преступлениях против личной собственности". См. также: [пункт 1](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964AF3247DA0156971A17216EC1D538D001C6C799AB44D5D9c40AO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2007 г. N 51.

Даже если имели место обман и передача имущества вследствие обмана, но потерпевшему не причинен имущественный ущерб, мошенничество отсутствует (к примеру, потерпевший приобретает товар низкого качества по адекватной цене).

"В случаях, когда обман используется лицом для облегчения доступа к чужому имуществу, в ходе изъятия которого его действия обнаруживаются собственником или иным владельцем этого имущества либо другими лицами, однако лицо, сознавая это, продолжает совершать незаконное изъятие имущества или его удержание против воли владельца имущества, содеянное следует квалифицировать как грабеж (например, когда лицо просит у владельца мобильный телефон для временного использования, а затем скрывается с похищенным телефоном)" <1>.

--------------------------------

<1> [Пункт 17](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964AF3247DA0156971A17216EC1D538D001C6C799AB44D5DDc40FO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2007 г. N 51.

Обман может выражаться как в устной форме при личной беседе с потерпевшим, так и путем подачи объявлений в средства массовой информации, может заключаться в совершении различных действий (шулерстве в азартной игре, создании так называемых лохотронов и т.п.). Нередко обман осуществляется под видом заключения договора, например, на приобретение товаров. Если при этом имеется намерение обмануть, завладеть средствами граждан, такие действия следует квалифицировать как мошенничество <1>.

--------------------------------

<1> БВС РФ. 1997. N 2. С. 78.

Обман в мошенничестве обычно сочетается со злоупотреблением доверием. Виновный всегда пытается завоевать доверие потерпевшего, перед тем как его обмануть. В других случаях преступник может обмануть потерпевшего, чтобы заручиться его доверием.

**Злоупотребление доверием** нельзя рассматривать в качестве самостоятельного способа хищения при мошенничестве. Это нередко приводит к грубым ошибкам на досудебных стадиях уголовного процесса, влечет нарушение прав и свобод граждан, используется как средство неправомерного давления на должников. В частности, имеют место случаи возбуждения уголовных дел в отношении граждан по факту простого невозврата в срок потребительских кредитов.

Отсутствие обмана исключает ответственность за мошенничество. Для признания мошенничеством неисполнения какого-либо обязательства необходимо установить обман в намерениях, т.е. отсутствие намерения исполнить обязательство в момент совершения сделки и получения денег. "В случаях, когда лицо получает чужое имущество или приобретает право на него, не намереваясь при этом исполнять обязательства, связанные с условиями передачи ему указанного имущества или права, в результате чего потерпевшему причиняется материальный ущерб, содеянное следует квалифицировать как мошенничество, если умысел, направленный на хищение чужого имущества или приобретение права на чужое имущество, возник у лица до получения чужого имущества или права на него. О наличии умысла, направленного на хищение, могут свидетельствовать, в частности, заведомое отсутствие у лица реальной финансовой возможности исполнить обязательство или необходимой лицензии на осуществление деятельности, направленной на исполнение его обязательств по договору, использование лицом фиктивных уставных документов или фальшивых гарантийных писем, сокрытие информации о наличии задолженностей и залогов имущества, создание лжепредприятий, выступающих в качестве одной из сторон в сделке. Судам следует учитывать, что указанные обстоятельства сами по себе не могут предрешать выводы суда о виновности лица в совершении мошенничества. В каждом конкретном случае необходимо с учетом всех обстоятельств дела установить, что лицо заведомо не намеревалось исполнять свои обязательства" <1>.

--------------------------------

<1> [Пункт 5](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964AF3247DA0156971A17216EC1D538D001C6C799AB44D5D8c40DO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2007 г. N 51.

Следует отметить также, что при отсутствии обмана в намерениях в момент получения кредита, аванса и т.п. последующее неисполнение обязательства, даже умышленное, в принципе не может рассматриваться в качестве мошенничества ввиду отсутствия предмета хищения. Деньги, полученные в долг либо в качестве аванса или предоплаты, в момент их получения переходят в собственность должника, кредитор утрачивает права на эти деньги. Неисполнение обязательства при этом не влечет и не может влечь приобретение должником каких-либо прав на какое-либо имущество.

Таким образом, для квалификации содеянного как мошенничества в подобных ситуациях необходимо установить обман в намерениях, наличный на момент завладения чужим имуществом (т.е. на момент получения кредита, займа, ссуды, аванса или предоплаты). Обычно обвинение сталкивается с серьезными трудностями при доказывании этого факта. Тем не менее этот факт иногда можно установить, исходя из заведомо фактической невозможности исполнить обязательство, исходя из поведения должника непосредственно после завладения имуществом (например, должник не предпринял никаких мер по исполнению обязательства и при этом скрылся с полученными деньгами) и т.п.

Обман в намерениях - это вполне типичный и полноценный вид обмана. Поэтому в подобных ситуациях более правильно говорить именно об обмане, а не о злоупотреблении доверием.

Особая ситуация - злоупотребление бланковой подписью, которое также иногда рассматривается как злоупотребление доверием. К примеру, мошенник использует чистый, подписанный кем-либо лист бумаги, заполнив его реквизитами векселя, который затем предъявляет к взысканию, либо фальсифицирует долговую расписку, либо сотрудник бухгалтерии заполняет и предъявляет в банк бланк платежного поручения, ранее подписанный руководителем и главным бухгалтером. Следует отметить, что во всех этих ситуациях имеет место овеществленный в подложном документе обман относительно волеизъявления лица, подписавшего бланк. А вот злоупотребления доверием может и не быть (например, бланк может оказаться во владении лица случайно, может быть украден и т.п.).

Состав мошенничества материальный. Мошенническое хищение чужого имущества "признается оконченным с момента, когда указанное имущество поступило в незаконное владение виновного или других лиц и они получили реальную возможность (в зависимости от потребительских свойств этого имущества) пользоваться или распорядиться им по своему усмотрению" <1>. Мошенническое приобретение права на чужое имущество "считается оконченным с момента возникновения у виновного юридически закрепленной возможности вступить во владение или распорядиться чужим имуществом как своим собственным (в частности, с момента регистрации права собственности на недвижимость или иных прав на имущество, подлежащих такой регистрации в соответствии с законом; со времени заключения договора; с момента совершения передаточной надписи (индоссамента) на векселе; со дня вступления в силу судебного решения, которым за лицом признается право на имущество, или со дня принятия иного правоустанавливающего решения уполномоченными органами власти или лицом, введенными в заблуждение относительно наличия у виновного или иных лиц законных оснований для владения, пользования или распоряжения имуществом)" <2>.

--------------------------------

<1> [Пункт 4](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964AF3247DA0156971A17216EC1D538D001C6C799AB44D5D8c40FO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2007 г. N 51.

<2> [Там же](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964AF3247DA0156971A17216EC1D538D001C6C799AB44D5D8c40EO).

С **субъективной стороны** мошенничество характеризуется прямым умыслом и наличием корыстной цели.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

**Квалифицирующие признаки** мошенничества: группа лиц по предварительному сговору; причинение значительного ущерба гражданину ([ч. 2 ст. 159](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Fc00CO) УК РФ). **Особо квалифицирующие**: использование своего служебного положения; крупный размер ([ч. 3 ст. 159](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Fc00EO) УК РФ), особо крупный размер; организованная группа ([ч. 4 ст. 159](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D4cD0AO) УК РФ).

Эти признаки понимаются так же, как и при краже. Специфический квалифицирующий признак мошенничества - "использование своего служебного положения". Этот признак при толковании [ст. 159](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Fc008O) понимается широко как использование положения должностного лица ([примечание 1 к ст. 285](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AEc406O) УК РФ), положения государственного или муниципального служащего, положения лица, выполняющего управленческие функции в организации ([примечание 1 к ст. 201](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D6DA4Cc00EO) УК РФ), положения частного нотариуса и др. Использование возможностей, связанных с замещением должности и выполнением функций рядового работника (к примеру, продавца в магазине), не может лечь в основание квалификации содеянного по [ч. 3 ст. 159](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Fc00EO) УК РФ <1>. Это следует учитывать и при вменении [ч. 3 ст. 160](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Ec00EO) УК РФ.

--------------------------------

<1> [Пункт 24](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964AF3247DA0156971A17216EC1D538D001C6C799AB44D5DCc408O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2007 г. N 51.

Мошенничество в сфере кредитования ([ст. 159.1](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D4cD0DO) УК РФ)

[Статья 159.1](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D4cD0DO) УК предусматривает специальную норму о мошенничестве. Общие признаки хищения и мошенничества см. выше.

Деяние определено в законе как "хищение денежных средств заемщиком путем представления банку или иному кредитору заведомо ложных и (или) недостоверных сведений".

Для мошенничества в сфере кредитования характерен обман относительно намерения вернуть кредит, выраженного в договоре, на основании которого этот кредит предоставляется. Соглашаясь с условиями договора, не будучи намерен исполнить обязательство, должник тем самым представляет кредитору заведомо ложные сведения.

Если лицо представляет банку или иному кредитору ложные сведения (напр., ложный бизнес-план, подложные документы, ложные сведения об обеспечении обязательства, напр., о предмете залога) не с целью хищения денежных средств, а, к примеру, с целью получить кредит, намериваясь при этом исполнить договорное обязательство - содеянное квалифицируется при наличии всех признаков состава преступления по [ст. 176](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4D946c00FO) УК.

Об умысле, направленном на мошенничество в сфере кредитования, могут свидетельствовать как прямые, так и косвенные доказательства, которые оцениваются судом в совокупности по внутреннему убеждению, в частности, заведомое отсутствие возможности исполнить обязательство, получение кредита от имени другого лица с использованием поддельных, похищенных или потерянных документов, действия лица после получения кредита (напр., должник скрылся, не предприняв никаких действий, направленных на исполнение обязательства). Само по себе представление кредитору подложной справки о доходах не является основанием для осуждения по [ст. 159.1](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D4cD0DO) УК, если лицо при заключении договора намеревалось исполнить обязательство.

Закон не ограничивает применение [ст. 159.1](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D4cD0DO) УК сферой банковского кредитования, потерпевшим от этого преступления может быть и иной кредитор. При этом гражданское законодательство наряду с банковским кредитом предусматривает коммерческий кредит (аванс, отсрочка и рассрочка платежа и др.).

[Статья 159.1](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D4cD0DO) УК охватывает мошенничество как в сфере потребительского кредитования, так и в сфере кредитования предпринимательской деятельности.

Крупный и особо крупный размеры в [ст. 159.1](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D4cD00O) УК понимаются иначе, нежели в [ст. 158](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DC47c009O) УК, и составляют соответственно полтора миллиона и шесть миллионов рублей.

Мошенничество при получении выплат ([ст. 159.2](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D7cD0DO) УК РФ)

[Статья 159.2](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D7cD0DO) УК предусматривает специальную норму о мошенничестве. Общие признаки хищения и мошенничества см. выше.

Деяние определено в законе как "хищение денежных средств или иного имущества при получении пособий, компенсаций, субсидий и иных социальных выплат, установленных законами и иными нормативными правовыми актами, путем представления заведомо ложных и (или) недостоверных сведений, а равно путем умолчания о фактах, влекущих прекращение указанных выплат".

Для мошенничества характерна сложная причинно-следственная цепочка: обман как действие или бездействие, заблуждение лица относительно каких-либо значимых фактов, принятие решения о передаче денег или иного имущества, передача, имущественный ущерб.

Факты, относительно которых обманывает мошенник, должны быть значимыми, при этом ошибочное решение должно быть принято именно в результате обмана.

Выпрашивая деньги и иные материальные блага, люди нередко прибегают к обману. К примеру, нищие ложно сообщают о том, что они погорельцы, инвалиды войны, имитируют увечья и т.п. Брачный аферист ложно уверяет о любовной страсти и намерении жениться. Родственники и друзья просят денег, якобы необходимых для решения несуществующих проблем. Пьяница, выпрашивая деньги на выпивку, говорит о намерении приобрести продукты питания. Женщина, не будучи беременной, просит деньги, якобы необходимые для оплаты аборта. При этом потерпевшая сторона передает деньги обманщику безвозмездно, понимая, что никакой материальной выгоды в результате он не получит, соглашается с неизбежными убытками в результате безвозмездной сделки. Далеко не во всех случаях подобные обманы могут рассматриваться в качестве мошенничества. В каждом случае, применяя [ст. 159](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Fc008O) УК, нужно убедиться в значимости тех фактов, относительно которых вводит в заблуждение обманщик, наличии причинной связи между обманом и невыгодным распоряжением по имуществу. В большинстве случаев обман, сопряженный с выпрашиванием безвозмездной материальной помощи, не влечет уголовной ответственности. Но это не относится к безвозмездной материальной помощи, оказываемой в силу нормативных правовых актов.

Специфика мошенничества, предусмотренного [ст. 159.2](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D7cD0CO) УК, в том, что деяние выражается в получении материальной помощи (пособий, компенсаций, субсидий, иных социальных выплат) путем обмана активного (представления заведомо ложных и (или) недостоверных сведений) или пассивного (путем умолчания о фактах, влекущих прекращение выплат).

[Статья 159.2](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D7cD0DO) УК применяется только в том случае, если выплата производится на основании нормативного правового акта. Добровольные частные пожертвования она не охватывает.

Данный вид мошенничества представляет собою хищение, для которого характерна вина в виде только прямого умысла. Представление недостоверных сведений может рассматриваться в качестве способа совершения преступления лишь в случае, если лицо осознает их недостоверность, т.е. несоответствие их действительности. Поэтому указание в законе на "недостоверные сведения", противопоставление их с "ложными" сведениями не имеет нормативного значения и является неудачным в контексте законодательной техники решением.

В случае пассивного обмана (путем умолчания о фактах, влекущих прекращение выплат) следует учитывать, что лицо могло не знать о том, что те или иные факты (к примеру, отчисление студента из вуза, устройство на временную или разовую работу) влекут прекращение выплат. Российское законодательство о социальном обеспечении весьма сложное, ошибка относительно норм этого законодательства - это не юридическая ошибка в запрете, а фактическая ошибка. Вина в виде прямого умысла - обязательный признак состава этого преступления.

При квалификации по [ст. 159.2](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D7cD0DO) УК мошенничеств при получении выплат, как и при квалификации по [ст. 159](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Fc008O) УК иных мошенничеств, связанных с получением материальной помощи, следует учитывать значимость тех фактов, относительно которых вводит в заблуждение обманщик. К примеру, согласно утвержденной программе субсидии на приобретение жилья молодым семьям предоставлялись при условии частичной оплаты ими стоимости квартир. При отсутствии необходимой суммы граждане обязаны были представить справку о доходах, позволяющих получить кредит на частичную оплату стоимости жилья. Доход семьи был ниже, чем требовалось для получения субсидии. Супруга подделала справку о доходах, получила субсидию, супруги приобрели квартиру. Задолженности по кредиту у них не было. Тем не менее был выявлен факт представления подложной справки и возбуждено дело о мошенничестве (хищении денежных средств, полученных в качестве субсидии, путем обмана). Представляется, что при таких обстоятельствах оснований для возбуждения уголовного дела не было. Справка о доходах запрашивалась не в интересах государства, выдавшего субсидию, а в интересах молодой семьи, чтобы избежать чрезмерного обременения ее долгами, и в интересах банка, предоставившего кредит, который в результате не пострадал. Иное толкование закона противоречило бы конституционному принципу равенства всех перед законом.

Крупный и особо крупный размеры в [ст. 159.2](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D7cD00O) УК понимаются так же, как и в [ст. 158](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DC47c009O) УК, и составляют соответственно двести пятьдесят тысяч и один миллион рублей.

Мошенничество с использованием платежных карт

([ст. 159.3](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D6cD0AO) УК РФ)

[Статья 159.3](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D6cD0AO) УК предусматривает специальную норму о мошенничестве. Общие признаки хищения и мошенничества см. выше.

Деяние определено в законе как "хищение чужого имущества, совершенное с использованием поддельной или принадлежащей другому лицу кредитной, расчетной или иной платежной карты путем обмана уполномоченного работника кредитной, торговой или иной организации".

Специфика данного способа мошенничества - использование чужой платежной карты при осуществлении платежа в присутствии кассира, продавца или иного работника кредитной, торговой или иной организации, который при этом вводится в заблуждение относительно правомерности платежа.

Не образует состава мошенничества хищение чужих денежных средств путем использования заранее похищенной или поддельной кредитной (расчетной) карты, если выдача наличных денежных средств осуществляется посредством банкомата без участия уполномоченного работника кредитной организации. В этом случае содеянное следует квалифицировать по соответствующей части [ст. 158](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DC47c009O) УК РФ. Хищение чужих денежных средств, находящихся на счетах в банках, путем использования похищенной или поддельной кредитной либо расчетной карты следует квалифицировать как мошенничество (по [ст. 159.3](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D6cD0AO) УК) только в тех случаях, когда лицо путем обмана или злоупотребления доверием ввело в заблуждение уполномоченного работника кредитной, торговой или сервисной организации (например, в случаях, когда, используя банковскую карту для оплаты товаров или услуг в торговом или сервисном центре, лицо ставит подпись в чеке на покупку вместо законного владельца карты либо предъявляет поддельный паспорт на его имя) ([п. 13](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964AF3247DA0156971A17216EC1D538D001C6C799AB44D5DAc40EO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2007 г. N 51 "О судебной практике по делам о мошенничестве, присвоении и растрате").

Изготовление в целях сбыта или сбыт поддельных кредитных или расчетных банковских карт квалифицируется по [ст. 187](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4D848c00BO) УК РФ. Изготовление лицом поддельных банковских расчетных либо кредитных карт для использования в целях совершения этим же лицом преступления, предусмотренного [ч. 4 ст. 159.3](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D1cD09O) УК РФ, следует квалифицировать как приготовление к этому преступлению. Если лицо использовало похищенную или поддельную кредитную либо расчетную карту, но по независящим от него обстоятельствам ему не удалось обратить в свою пользу или в пользу других лиц чужие денежные средства, содеянное в зависимости от способа хищения следует квалифицировать как покушение на кражу или мошенничество по [ч. 3 ст. 30](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D84Dc009O) УК РФ и соответствующей части [ст. 158](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DC47c009O) или [ст. 159.3](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D6cD0AO) УК РФ. Сбыт поддельных кредитных либо расчетных карт, а также иных платежных документов, не являющихся ценными бумагами, заведомо непригодных к использованию, образует состав мошенничества и подлежит квалификации по соответствующей части [ст. 159](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Fc008O) УК РФ. В случае, когда лицо изготовило с целью сбыта поддельные кредитные либо расчетные карты, а также иные платежные документы, не являющиеся ценными бумагами, заведомо непригодные к использованию, однако по независящим от него обстоятельствам не смогло их сбыть, содеянное должно быть квалифицировано в соответствии с [ч. 1 ст. 30](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D84Ec001O) УК РФ как приготовление к мошенничеству, если обстоятельства дела свидетельствуют о том, что эти действия были направлены на совершение преступлений, предусмотренных [ч. 3](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Fc00EO) или [ч. 4 ст. 159](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D4cD0AO) УК РФ ([п. 14](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964AF3247DA0156971A17216EC1D538D001C6C799AB44D5DAc40CO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2007 г. N 51 "О судебной практике по делам о мошенничестве, присвоении и растрате").

Крупный и особо крупный размеры в [ст. 159.3](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D6cD01O) УК понимаются иначе, нежели в [ст. 158](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DC47c009O) УК, и составляют соответственно полтора миллиона и шесть миллионов рублей.

Мошенничество в сфере предпринимательской деятельности

([ст. 159.4](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D1cD0BO) УК РФ)

[Статья 159.4](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D1cD0BO) УК предусматривает специальную норму о мошенничестве. Общие признаки хищения и мошенничества см. выше.

Ответственность в [ст. 159.4](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D1cD0AO) УК предусмотрена за "мошенничество, сопряженное с преднамеренным неисполнением договорных обязательств в сфере предпринимательской деятельности".

Преступление следует считать совершенным в сфере предпринимательской деятельности, если оно совершено лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность или участвующим в предпринимательской деятельности, и эти преступления непосредственно связаны с указанной деятельностью. При решении вопроса о том, является ли такая деятельность предпринимательской, судам надлежит руководствоваться [п. 1 ст. 2](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93045DB055FCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D94Ec000O) ГК РФ, в соответствии с которым 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 ([п. 4.1](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93546DF065CCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D947c00BO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 октября 2009 г. N 22).

Деяние должно быть сопряжено с предпринимательской деятельностью предпринимателя или организации. Предпринимательской деятельностью могут заниматься как коммерческие, так и (с ограничениями) некоммерческие организации ([п. 3 ст. 50](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93045DB055FCA101F7862C3D2378F16C18E95AA45D2cD08O) ГК), как российские, так и иностранные.

Деяние, совершенное незаконным предпринимателем, правильно квалифицировать по [ст. 159](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Fc008O) УК.

Остается открытым вопрос о совершении деяния фирмами-однодневками. В каждом конкретном случае с учетом всех обстоятельств дела нужно рассматривать вопрос о том, является ли деятельность юридического лица предпринимательской, либо оно используется исключительно для совершения преступлений и иных противоправных деяний.

В качестве потерпевшего могут выступать любые лица: другие предприниматели, коммерческие и иные организации, потребители, государство, муниципальные образования. В Российской Федерации защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности ([ч. 2 ст. 8](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964AA3E40D90A0B9D124E2D6CC6DA67C7068FCB98AB44D1cD0CO) Конституции РФ).

Неисполнение обязательства может быть полным или частичным (ненадлежащее исполнение).

Обман может быть как относительно намерений предпринимателя исполнить обязательство, так и относительно иных фактов (напр., предприниматель выставляет счет на оплату фактически не выполненных работ).

Умысел на хищение чужого имущества должен быть в наличии на момент совершения деяния, направленного на завладение чужим имуществом. Само по себе неисполнение обязательства не влечет уголовной ответственности, если лицо намерено было его исполнить.

Субъект преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16 лет. Как правило, это будет предприниматель или руководитель организации. Тем не менее, деяние может быть совершено и иными лицами, например, когда руководитель - подставное лицо, которое не подлежит ответственности в силу невменяемости, отсутствия вины и иных обстоятельств, фактически организация управляется, к примеру, родственником. Деяние может быть совершено группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, в состав которой входят лица, не являющиеся предпринимателями и не занимающие руководящих должностей в организации, действующие тем не менее в качестве исполнителей преступления (непосредственно выполняющие объективную сторону преступления). Следует учитывать при этом, что к делам частно-публичного обвинения дела о преступлениях, предусмотренных [ст. ст. 159](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Fc008O) - [159.6](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D0cD01O), относятся только в том случае, если деяние совершено предпринимателем или "членом органа управления коммерческой организации", причем вред при этом не должен быть причинен государству и муниципальным образованиям. В иных случаях обвинение публичное.

Крупный и особо крупный размеры в [ст. 159.4](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D1cD0CO) УК понимаются иначе, нежели в [ст. 158](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DC47c009O) УК, и составляют соответственно полтора миллиона и шесть миллионов рублей.

Мошенничество в сфере страхования ([ст. 159.5](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D1cD00O) УК РФ)

[Статья 159.5](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D1cD00O) УК предусматривает специальную норму о мошенничестве. Общие признаки хищения и мошенничества см. выше.

Ответственность в [ст. 159.5](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D0cD09O) УК предусмотрена за "хищение чужого имущества путем обмана относительно наступления страхового случая, а равно размера страхового возмещения, подлежащего выплате в соответствии с законом либо договором страхователю или иному лицу".

Обманут при этом может быть не только страховщик, но и, к примеру, судья, рассматривающий гражданское дело о взыскании страхового возмещения.

Обман предполагает введение в заблуждение относительно конкретных фактов, относительно которых лицо представляет заведомо ложные сведения. Для преступления характерна вина только в виде прямого умысла. Если лицо заблуждается относительно причитающегося ему размера страхового возмещения, относительно обязанности страховщика произвести выплату - содеянное мошенничества не образует.

Имитация страхового случая (например, поджог застрахованного дома, имитация ДТП), если лицо не обращалось за страховым возмещением (напр., пожарной охраной установлена истинная причина пожара, ГИБДД выявила имитацию ДТП), является приготовлением к преступлению, предусмотренному [ст. 159.5](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D1cD00O) УК, и влечет уголовную ответственность только в случае совершения преступления организованной группой или в особо крупном размере ([ч. 1 ст. 30](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D84Ec001O), [ч. 4 ст. 159.5](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D0cD0FO) УК). Если при этом с умыслом или по неосторожности причинен вред имуществу других лиц - содеянное может быть квалифицировано по [ст. ст. 167](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4D94Ec00AO) или [168](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF49c00DO) УК при наличии признаков этих преступлений.

Крупный и особо крупный размеры в [ст. 159.5](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D0cD0DO) УК понимаются иначе, нежели в [ст. 158](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DC47c009O) УК, и составляют соответственно полтора миллиона и шесть миллионов рублей.

Мошенничество в сфере компьютерной информации

([ст. 159.6](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D0cD01O) УК РФ)

Общие признаки хищения и мошенничества см. выше.

Ответственность в [ст. 159.6](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D0cD00O) УК предусмотрена за "хищение чужого имущества или приобретение права на чужое имущество путем ввода, удаления, блокирования, модификации компьютерной информации либо иного вмешательства в функционирование средств хранения, обработки или передачи компьютерной информации или информационно-телекоммуникационных сетей".

О понятии компьютерной информации см. [главу](#Par10506) о преступлениях в сфере компьютерной информации.

В отличие от других мошенничеств, компьютерное мошенничество может быть не сопряжено с обманом конкретного человека, например, когда деньги перечисляются с одного счета на другой в результате неправомерного доступа к компьютерной информации в компьютерной системе банка. До введения в действие [ст. 159.6](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D0cD01O) УК к подобным деяниям [статья 159](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Fc008O) УК применялась по существу по аналогии.

Злоупотребление с компьютерной информацией должно быть именно способом хищения. Если лицо использует смартфон, электронную почту или интернет-магазин, обманывая конкретных потерпевших, способом хищения будет не злоупотребление с компьютерной информацией, а обман человека, такое мошенничество следует квалифицировать по [ст. 159](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Fc008O), а не по [ст. 159.6](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D0cD01O) УК.

В случае хищения этим способом безналичных денег преступление следует считать оконченным с момента зачисления денег на счет, контролируемый виновным.

Пленум Верховного Суда РФ в [п. 13](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964AF3247DA0156971A17216EC1D538D001C6C799AB44D5DAc40EO) Постановления от 27 декабря 2007 г. N 51 "О судебной практике по делам о мошенничестве, присвоении и растрате" разъяснил, что не образует состава мошенничества хищение чужих денежных средств путем использования заранее похищенной или поддельной кредитной (расчетной) карты, если выдача наличных денежных средств осуществляется посредством банкомата без участия уполномоченного работника кредитной организации. В этом случае содеянное следует квалифицировать по соответствующей части [статьи 158](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DC47c009O) УК.

В обеспечение единообразия судебной практики представляется правильным следовать этому разъяснению, если оно не будет изменено или отменено.

Крупный и особо крупный размеры в [ст. 159.6](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D3cD0AO) УК понимаются иначе, нежели в [ст. 158](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DC47c009O) УК, и составляют соответственно полтора миллиона и шесть миллионов рублей.

Присвоение или растрата ([ст. 160](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Ec008O) УК РФ)

Присвоение и растрата вверенного имущества представляют единую форму хищения с единым способом - использованием правомочий по чужому имуществу.

Присвоение и растрата не относятся к воровству (похищению), что обусловливает некоторые отличия состава этого преступления от составов кражи, грабежа и разбоя. Главное отличие - нарушение чужого владения не относится к существенным признакам присвоения или растраты. Присвоено и растрачено может быть и такое имущество, которое выбыло из владения собственника и на момент совершения деяния находилось в правомерном владении растратчика.

**Объект** преступления - отношения собственности. Предмет присвоения или растраты несколько шире, нежели предмет воровства. По общему правилу предметом этого преступления, так же как и при краже, является чужое движимое имущество. Но из этого правила есть исключение - предметом присвоения и растраты, как и при мошенничестве, могут быть безналичные деньги и бездокументарные ценные бумаги. Что касается недвижимости, то ее присвоение в практике квалифицируется обычно не как хищение, а как злоупотребление ([ст. ст. 285](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4D149c00AO), [201](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4DB48c009O) или [165](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AC44cD06O) УК РФ) <1>, хотя можно отметить и единичные исключения из этого правила.

--------------------------------

<1> [Пункт 22](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964AF3247DA0156971A17216EC1D538D001C6C799AB44D5DCc40CO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2007 г. N 51.

Предметом присвоения или растраты является не любое имущество, а лишь имущество, вверенное виновному.

Понятие вверенного имущества охватывает:

1) чужое имущество, переданное виновному на основании гражданско-правового договора (на хранение, в аренду, в пользование, для перевозки и т.п.);

2) имущество, оказавшееся в ведении виновного в силу трудовых, служебных отношений (к примеру, все имущество организации находится в ведении руководителя этой организации) или в силу специального полномочия (например, при назначении арбитражного управляющего).

Чужое имущество, переданное на основании гражданско-правового договора какой-либо организации, оказывается наряду с собственным имуществом этой организации в ведении компетентных работников этой организации.

Для того чтобы признать имущество вверенным, необходимо наличие у субъекта правомочий в отношении этого имущества. Не является вверенным имущество, переданное под охрану (например, охраннику), под присмотр (например, случайному знакомому на вокзале), а также рядовому работнику для выполнения его функций. В случае хищения такого имущества применяется норма о краже.

Правомочия по вверенному имуществу обычно оформляются документально, хотя это и не является существенным признаком вверенного имущества. Форма сделки имеет сугубо гражданско-правовое значение и на квалификацию содеянного не влияет. Правомочия работников организации в отношении имущества, находящегося в их ведении, определяются обычно локальными актами этой организации, трудовым договором и дополнительными соглашениями.

**Объективная сторона** преступления выражается в **действии** (противоправное безвозмездное обращение чужого вверенного имущества в пользу виновного или других лиц), **последствии** (имущественный ущерб), **причинной связи** между ними, а также в характерном для этого преступления **способе** (использование правомочий в отношении чужого имущества).

**Присвоение** - это обращение чужого имущества в пользу виновного. **Растрата** - это распоряжение присвоенным имуществом: его потребление или отчуждение. На практике действия виновного признаются присвоением тогда, когда имущество в течение более или менее длительного срока сохраняется во владении виновного, а растрата - если имущество сразу же потребляется или отчуждается в пользу другого лица. В этом смысле присвоение можно назвать "удержанием", а растрату - "издержанием" чужого вверенного имущества <1>.

--------------------------------

КонсультантПлюс: примечание.

[Учебник](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B78985AAC453964A93243D40756971A17216EC1D538D001C6C799AB45D0DBc40BO) "Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть" (под ред. Л.В. Иногамовой-Хегай, А.И. Рарога, А.И. Чучаева) включен в информационный банк согласно публикации - ИНФРА-М, КОНТРАКТ, 2006 (издание исправленное и дополненное).

<1> Российское уголовное право / Под ред. А.И. Рарога. М., 2005. Т. 2. Особенная часть. С. 191. См. также: [пункт 19](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964AF3247DA0156971A17216EC1D538D001C6C799AB44D5DDc40CO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2007 г. N 51.

Отграничение растраты от присвоения не влияет на квалификацию деяния. Эти действия часто сопутствуют, дополняют друг друга. В реальности они тесно переплетены. К примеру, лицо может присвоить вверенное имущество, а по прошествии некоторого времени (дня, 2 - 3 дней, недели) начать его ежедневную систематическую распродажу. Отграничение присвоения от растраты при таких обстоятельствах затруднительно и будет, по существу, искусственным отграничением. Поэтому правильным представляется исходить из того, что растрата и присвоение - это единая форма (способ) хищения, что присвоение и растрата могут составлять при едином умысле единое продолжаемое хищение.

Хищение в форме присвоения необходимо отличать от временного заимствования вещи лицом, которому она была вверена. Поэтому, если лицо имело намерение возвратить само присвоенное имущество, тождественное имущество или другой эквивалент присвоенного имущества, состав присвоения отсутствует. При наличии определенных признаков такие действия следует квалифицировать как самоуправство ([ст. 330](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7D84Dc00AO) УК РФ) или как злоупотребление должностными полномочиями ([ст. 285](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4D149c00AO) УК РФ).

**Состав** присвоения или растраты - материальный. Нужно учитывать при этом, что в отличие от кражи, грабежа или разбоя при присвоении и растрате реальная возможность произвольно пользоваться или распоряжаться чужим имуществом может быть в наличии до совершения хищения. При таких обстоятельствах хищение следует считать оконченным с момента совершения деяния (действия или бездействия), лишающего собственника возможности обычным способом вернуть себе имущество: сокрытия или перемещения имущества, его отчуждения, подделки, сокрытия или уничтожения документов и т.п.

С **субъективной стороны** присвоение или растрата характеризуются прямым умыслом и наличием корыстной цели.

**Субъект** этого преступления специальный - достигшее 16 лет вменяемое лицо, которому вверено расхищаемое имущество <1>. Это нужно учитывать и при квалификации деяний, совершенных организованной группой. Лица, не отвечающие признакам специального субъекта, могут быть организаторами, подстрекателями и пособниками, но не могут быть исполнителями и не могут выполнить объективную сторону преступления, как она определена в законе. Нужно учитывать, что в состав организованной группы в преступлении со специальным субъектом наряду с исполнителями могут входить организаторы, подстрекатели и пособники <2>.

--------------------------------

<1> См.: [пункт 22](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964AF3247DA0156971A17216EC1D538D001C6C799AB44D5DCc40CO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2007 г. N 51.

<2> Такая квалификация вытекает из [ч. 4 ст. 34](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D84Bc009O) УК РФ. На этом основан и [п. 13](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93547DD015FCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D94Cc008O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г. N 6 "О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе" // БВС РФ. 2000. N 4.

**Квалифицирующие признаки** растраты и присвоения идентичны квалифицирующим признакам мошенничества и толкуются сходным образом.

Грабеж ([ст. 161](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D04Cc000O) УК РФ)

**Грабеж** - это открытое хищение чужого имущества.

**Объект** и **предмет** грабежа идентичны объекту и предмету кражи.

**Объективная сторона** грабежа включает в себя **действие** (противоправное безвозмездное изъятие и обращение чужого имущества в пользу виновного или других лиц), **последствие** (имущественный ущерб в виде утраты имущества, причиненный собственнику или иному владельцу этого имущества), **причинную связь** между ними, а также **способ** - хищение должно быть открытым.

Развернутое понятие открытого хищения приведено в [п. 3](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A9364EDC0554CA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D94Fc001O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29 "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое". В нем говорится: "Открытым хищением чужого имущества, предусмотренным [ст. 161](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D04Cc000O) УК РФ (грабеж), 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 противоправный характер его действий независимо от того, принимали ли они меры к пресечению этих действий или нет". Более подробно вопрос об отличии тайного хищения от открытого хищения рассматривался выше при анализе состава кражи.

**Субъективная сторона** грабежа характеризуется прямым умыслом и корыстной целью.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 14 лет.

**Квалифицирующие признаки** грабежа ([ч. 2 ст. 161](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D04Bc00BO) УК РФ): группа лиц по предварительному сговору; незаконное проникновение в жилище, помещение либо иное хранилище; грабеж с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия; крупный размер.

Ответственность за грабеж при особо квалифицирующих признаках, к которым относятся совершение грабежа организованной группой и особо крупный размер, установлена [ч. 3 этой же статьи](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D04Bc000O).

Содержание квалифицирующих и особо квалифицирующих признаков грабежа идентично содержанию тех же признаков кражи. Единственным специфическим признаком грабежа является применение насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо угроза его применения. Этот признак сформулирован в законе не вполне точно. Насилие, не опасное для жизни, но опасное для здоровья, характерно не для грабежа, а для разбоя. Поэтому речь должна идти о применении насилия, не опасного ни для жизни, ни для здоровья, либо об угрозе применения такого насилия.

Под насилием следует понимать применение физической силы к человеку. При грабеже оно может выразиться в удерживании рук человека, сбивании с ног, в связывании, запирании в помещениях, побоях и т.п. Насилие при грабеже должно быть не опасным для жизни и для здоровья человека, т.е.:

а) не должно причинить никакого вреда здоровью человека, в том числе и легкого (следует учитывать, что телесные повреждения, не повлекшие расстройства здоровья и утраты трудоспособности, например синяки, ссадины, не рассматриваются в качестве вреда здоровью, они могут иметь место и при грабеже);

б) не должно быть опасным ни для жизни, ни для здоровья в момент его применения.

Если в ходе хищения чужого имущества в отношении потерпевшего применяется насильственное ограничение свободы, вопрос о признании в действиях лица грабежа или разбоя должен решаться с учетом характера и степени опасности этих действий для жизни или здоровья, а также последствий, которые наступили или могли наступить (например, оставление связанного потерпевшего в холодном помещении, лишение его возможности обратиться за помощью).

Согласно сложившейся судебной практике не считается применением насилия в процессе совершения грабежа так называемый рывок - вырывание сумки или других предметов из рук потерпевшего. Однако данное правило не следует возводить в принцип, поскольку рывок в конкретной ситуации может быть явным насилием, а иногда и насилием, опасным для жизни или для здоровья человека (например, при использовании энергии движущегося автомобиля).

Применение насилия в отношении животного, например собаки, не дает оснований для квалификации грабежа как совершенного с применением насилия.

Учитывая, что для хищений необходима вина в виде прямого умысла, причинение вреда здоровью по неосторожности не исключает квалификацию содеянного по норме о грабеже (а не по норме о разбое).

При квалификации грабежей и разбоев, совершенных с угрозой применения насилия, иногда сложно уяснить характер насилия, которым угрожает нападающий. Словесные угрозы типа "Убью!", "Покалечу!" далеко не всегда могут рассматриваться как угрозы насилием, опасным для жизни или здоровья, чаще всего это просто угрозы применением насилия (неконкретизированные), и нет оснований опасаться приведения угрозы в исполнение в ее буквальном смысле (хотя нельзя в принципе исключать понимание словесных угроз в качестве угроз насилием, опасным для жизни и здоровья). Другое дело - угроза ножом, даже если это небольшой перочинный нож, практически всегда достаточна для квалификации нападения как разбоя. В тех случаях, когда завладение имуществом соединено с угрозой применения насилия, носившей неопределенный характер, вопрос о признании в действиях лица грабежа или разбоя необходимо решать с учетом всех обстоятельств дела: места и времени совершения преступления, числа нападавших, характера предметов, которыми они угрожали потерпевшему, субъективного восприятия угрозы, совершения каких-либо конкретных демонстративных действий, свидетельствовавших о намерении нападавших применить физическое насилие, и т.п.

Разбой ([ст. 162](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Dc00EO) УК РФ)

Разбой - это нападение в целях хищения чужого имущества, совершенное с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия.

Как и кража с грабежом, разбой направлен на нарушение чужого владения, т.е. относится к числу похищений - древнейшему типу имущественных посягательств. Предметом разбоя, как и у других похищений, являются движимые вещи <1>. Как и у других форм хищения, отграничение разбоя проводится по способу - насилию, опасному для жизни или здоровья, либо угрозе применения такого насилия. Вместе с тем разбой имеет ряд иных особенностей, влияющих на его квалификацию, которых нет у иных форм хищения.

--------------------------------

<1> Вопрос этот остается дискуссионным. Есть мнение, что разбой может быть направлен и на завладение недвижимыми вещами. На самом деле насильственное приобретение права на недвижимость может быть квалифицировано не как разбой, а как вымогательство. Недвижимость вообще невозможно захватить в ходе разбойного нападения, так как права на недвижимость подлежат государственной регистрации. Захват недвижимости, к примеру земельного участка, во владение без оформления права на нее не может рассматриваться в качестве разбоя. Если это не вымогательство (например, нет угроз, только реальное применение насилия) - то это административный проступок в части захвата земли и преступление против личности в части примененного насилия. Единственный случай, когда насильственный захват недвижимости приближается к хищению, - это убийство наследодателя с целью ускорить получение наследства. Но и в этом случае содеянное нельзя квалифицировать как разбой ввиду того факта, что лицо завладевает имуществом не в ходе и даже не в результате разбойного нападения, а в порядке наследования. Содеянное же в полной мере охватывается понятием убийства из корыстных побуждений.

**Объект** разбоя сложный. Наряду с отношениями собственности разбой посягает на дополнительный объект - здоровье человека. Жизнь человека не является объектом разбоя. Смерть человека составом разбоя не охватывается и требует дополнительной квалификации по [п. "з" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5DC4Bc00CO), [ч. 4 ст. 111](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5DC46c009O) или [ст. 109](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5DC49c00CO) УК РФ в зависимости от вины.

**Объективная сторона** разбоя выражается в **действии** (нападении) и в характерных для данной формы хищения **способах** (применении насилия, опасного для жизни или здоровья, либо угрозе применения такого насилия). **Состав** разбоя формальный, усеченный. Момент окончания преступления вынесен на стадию покушения. Разбой считается **оконченным** с момента нападения с применением характерного для него насилия и (или) угроз.

Само понятие **"нападение"** остается дискуссионным в правоведении. Правильным представляется понимание нападения как самого факта применения насилия или угроз.

Способ хищения при разбое - применение насилия, опасного для жизни или здоровья человека, либо угроза применения такого насилия.

Насилие, опасное для жизни или здоровья, это насилие:

1) которое повлекло любое расстройство здоровья, в том числе и легкое;

2) которое не повлекло расстройства здоровья, но в момент его применения создавало реальную угрозу для жизни и здоровья человека (например, преступник выстрелил и промахнулся, применил удавку, использовал опасное для жизни одурманивающее вещество).

Причиненный по неосторожности вред здоровью при разбое, как и при грабеже, не может рассматриваться в качестве критерия при разграничении форм хищения.

Иногда при хищении имущества гражданина используются одурманивающие средства с целью облегчить изъятие его имущества. В случаях, когда в целях хищения чужого имущества в организм потерпевшего против его воли или путем обмана введено опасное для жизни или здоровья сильнодействующее, ядовитое или одурманивающее вещество с целью приведения потерпевшего в беспомощное состояние, содеянное должно квалифицироваться как разбой. Если с той же целью в организм потерпевшего введено вещество, не представляющее опасности для жизни или здоровья, содеянное надлежит квалифицировать в зависимости от последствий как грабеж, соединенный с насилием. Свойства и характер действия веществ, примененных при совершении указанных преступлений, могут быть при необходимости установлены с помощью соответствующего специалиста либо экспертным путем.

По [ч. 1 ст. 162](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Dc000O) УК РФ следует квалифицировать нападение с целью завладения имуществом, совершенное с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, которое хотя и не причинило вред здоровью потерпевшего, однако в момент применения создавало реальную опасность для его жизни или здоровья <1>.

--------------------------------

<1> [Пункт 21](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A9364EDC0554CA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D94Bc00CO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29 "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое".

Применение насилия при разбойном нападении, в результате которого потерпевшему умышленно причинен легкий или средней тяжести вред здоровью, охватывается составом разбоя и дополнительной квалификации по [ст. ст. 115](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5DF4Ec00BO) или [112](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5DC46c00BO) УК РФ не требует. В этих случаях содеянное квалифицируется по [ч. 1 ст. 162](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Dc000O) УК РФ, если отсутствуют отягчающие обстоятельства, предусмотренные [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Cc008O) или [3 этой статьи](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Cc00AO) <1>.

--------------------------------

<1> [Там же](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A9364EDC0554CA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D94Bc00FO).

Если в ходе разбойного нападения с целью завладения чужим имуществом потерпевшему был причинен тяжкий вред здоровью, что повлекло за собой наступление его смерти по неосторожности, содеянное следует квалифицировать по совокупности преступлений - по [п. "в" ч. 4 ст. 162](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Cc001O) и [ч. 4 ст. 111](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5DC46c009O) УК РФ <1>.

--------------------------------

<1> [Там же](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A9364EDC0554CA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D948c00AO).

Насилие при разбое может быть применено не только к собственнику имущества, но и к любому другому лицу, препятствующему совершению хищения. Применение насилия должно быть направлено на изъятие или удержание имущества. Поэтому действия лица не могут быть квалифицированы как разбой, если, например, при задержании за кражу насилие им было применено не в целях удержать похищенное, а для того, чтобы избежать задержания, если при этом лицо отказывается от доведения хищения до конца (например, выбрасывает вещь, которую он намеревался похитить).

**Субъективная сторона** состава преступления характеризуется прямым умыслом и корыстной целью. Лицо осознает, что совершает нападение в целях хищения чужого имущества, и желает его совершить.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 14 лет.

**Квалифицирующие признаки** разбоя: группа лиц по предварительному сговору; применение оружия или предметов, используемых в качестве оружия ([ч. 2 ст. 162](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Cc008O) УК РФ). **Особо квалифицирующие признаки:** незаконное проникновение в жилище, помещение либо иное хранилище; крупный размер ([ч. 3 ст. 162](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Cc00AO) УК РФ), особо крупный размер; организованная группа; причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего ([ч. 4 ст. 162](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Cc00CO) УК РФ).

Большинство из перечисленных признаков являются признаками и других форм хищения, например кражи. Содержание их одинаково. Но в то же время разбой характеризуется и специфическими признаками:

1) применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия ([ч. 2 ст. 162](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Cc008O) УК РФ);

2) причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего ([ч. 4 ст. 162](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Cc00CO) УК РФ).

Верховный Суд РФ ориентирует суды на понимание **оружия** в том смысле, который вкладывает в этот термин Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D80259CA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D94Ec008O) от 13 ноября 1996 г. "Об оружии" <1>. Тем не менее понимание оружия в [Постановлении](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A9364EDC0554CA101F7862C3D2c307O) Пленума Верховного Суда РФ отличается от данного в [Законе](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D80259CA101F7862C3D2c307O). [Статья 3](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D80259CA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D94Cc00BO) Федерального закона от 13 ноября 1996 г. прямо относит к гражданскому оружию самообороны "огнестрельное бесствольное оружие отечественного производства с патронами травматического, газового и светозвукового действия, соответствующими нормам Министерства здравоохранения Российской Федерации; газовое оружие: газовые пистолеты и револьверы, в том числе патроны к ним, механические распылители, аэрозольные и другие устройства, снаряженные слезоточивыми или раздражающими веществами, разрешенными к применению Министерством здравоохранения Российской Федерации; электрошоковые устройства и искровые разрядники отечественного производства, имеющие выходные параметры, соответствующие требованиям государственных стандартов Российской Федерации и нормам Министерства здравоохранения Российской Федерации". Пленум же Верховного Суда РФ указывает на необходимость понимания данных предметов не в качестве оружия, а в качестве иных предметов, используемых в качестве оружия, объединяя их в категорию "предметов, предназначенных для временного поражения цели (например, механические распылители, аэрозольные и другие устройства, снаряженные слезоточивыми и раздражающими веществами)" <2>.

--------------------------------

<1> [Пункт 23](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A9364EDC0554CA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D948c00CO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29 "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое".

<2> [Там же](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A9364EDC0554CA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D94Ac00BO).

К оружию следует относить также боевые вооружения, которые формально не охватываются понятием оружия, данным в Федеральном [законе](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D80259CA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D94Ec008O) от 13 ноября 1996 г., но фактически являются оружием и могут использоваться в разбойных нападениях, к примеру станковые пулеметы и переносные ракетные комплексы.

К числу **иных предметов, используемых в качестве оружия,** можно отнести любые предметы, которыми потерпевшему могли быть причинены телесные повреждения, опасные для жизни или здоровья (перочинный или кухонный нож, бритва, ломик, дубинка, топор, ракетница и т.п.). Наряду с указанными предметами к числу "иных предметов, используемых в качестве оружия" можно отнести, к примеру, резиновые палки отечественного производства, бейсбольные биты, пневматические пистолеты и ружья, не отнесенные законом к оружию, одурманивающие вещества, кислоту, бутылки, опасные камни и палки, в том числе и подобранные на месте преступления.

**Применением** оружия или предметов, используемых в качестве оружия, следует считать использование указанных предметов для поражения человека, а также угрозу таким их использованием, если обстоятельства дела свидетельствуют о намерении нападающего использовать эти предметы таким образом.

Если же лицо лишь демонстрировало оружие или угрожало заведомо негодным или незаряженным оружием либо имитацией оружия, например макетом пистолета, игрушечным кинжалом и т.п., не намереваясь использовать эти предметы для причинения телесных повреждений, опасных для жизни или здоровья, его действия (при отсутствии других отягчающих обстоятельств) с учетом конкретных обстоятельств дела следует квалифицировать как разбой, ответственность за который предусмотрена [ч. 1 ст. 162](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Dc000O) УК РФ, либо как грабеж, если потерпевший понимал, что ему угрожают негодным или незаряженным оружием либо имитацией оружия <1>.

--------------------------------

<1> [Пункт 23](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A9364EDC0554CA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D94Ac00AO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29 "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое".

Следует учитывать, что угроза применением оружия не является его простой демонстрацией, хотя грань между простой демонстрацией и угрозой провести сложно. Уже сам факт, что преступник, готовясь к нападению, зарядил оружие, указывает на намерение его использовать. В целом нужно отметить, что простая демонстрация исправного и пригодного для применения оружия при разбойном нападении, не сопряженная с реальной угрозой его применения, - весьма редкая ситуация.

Макеты пистолетов, негодное и незаряженное оружие и т.п. могут быть использованы в качестве "иных предметов", например, если нападающий наносит этими предметами удары потерпевшему, что также является основанием для квалификации содеянного по [ч. 2 ст. 162](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Cc008O) УК РФ.

Если умыслом виновных, совершивших разбойное нападение группой лиц по предварительному сговору, охватывалось применение оружия или предметов, используемых в качестве оружия, все участники совершенного преступления несут ответственность также по [ч. 2 ст. 162](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Cc008O) УК РФ как соисполнители и в том случае, когда оружие и другие предметы были применены одним из них <1>.

--------------------------------

<1> [Пункт 14](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A9364EDC0554CA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D94Dc00AO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29 "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое".

Следует отметить, что не всякое оружие опасно для жизни и здоровья человека. Так, сертифицированные отечественные аэрозольные устройства, снаряженные слезоточивым газом, хотя и относятся к гражданскому оружию, однако не признаются опасными ни для жизни, ни для здоровья человека. Само по себе применение такого оружия не дает основания квалифицировать содеянное по [ст. 162](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Dc00EO) УК РФ. Поскольку применение оружия не является квалифицирующим признаком грабежа - грабеж с применением такого оружия при отсутствии других квалифицирующих признаков охватывается [ч. 1 ст. 161](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D04Bc009O) УК РФ.

Действия лица, совершившего нападение с целью хищения чужого имущества с использованием собак или других животных, представляющих опасность для жизни или здоровья человека, либо с угрозой применения такого насилия, надлежит квалифицировать с учетом конкретных обстоятельств дела по [ч. 2 ст. 162](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Cc008O) УК РФ <1>.

--------------------------------

<1> [Пункт 23](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A9364EDC0554CA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D948c00FO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29 "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое".

**Причинение при разбое тяжкого вреда здоровью потерпевшего** является особо квалифицирующим признаком разбоя ([п. "в" ч. 4 ст. 162](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Cc001O) УК РФ).

Данный [пункт](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Cc001O) охватывает как умышленное, так и неосторожное причинение тяжкого вреда здоровью в ходе разбойного нападения.

Побои, легкий и средней тяжести вред здоровью полностью охватываются [ч. 1 ст. 162](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Dc000O) УК РФ.

В случае виновного причинения смерти содеянное в практике квалифицируется по совокупности с разбоем, в зависимости от вины:

а) по совокупности преступлений, предусмотренных [п. "з" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5DC4Bc00CO) УК РФ и [п. "в" ч. 4 ст. 162](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Cc001O) УК РФ;

б) по совокупности преступлений, предусмотренных [ч. 4 ст. 111](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5DC46c009O) УК РФ и [п. "в" ч. 4 ст. 162](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Cc001O) УК РФ (как совершенный с причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего);

в) по совокупности преступлений, предусмотренных [ст. 109](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5DC49c00CO) УК РФ и [п. "в" ч. 4 ст. 162](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Cc001O) УК РФ (если не было умысла причинить тяжкий вред здоровью потерпевшего, но содеянное тем не менее образует разбой, например, имела место угроза опасным для жизни насилием, а тяжкий вред здоровью и смерть причинены по неосторожности).

Такая квалификация представляется небесспорной в свете принципа **non bis in idem.** Вменение [п. "в" ч. 4 ст. 162](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Cc001O) УК представляется излишним, если факт причинения тяжкого вреда здоровью или смерти дополнительно квалифицирован как преступление против личности.

§ 5. Иные корыстные преступления против собственности

К числу иных (т.е. не относящихся к числу хищений) корыстных преступлений против собственности принято относить вымогательство, причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием, а также неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения.

Вымогательство ([ст. 163](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D049c000O) УК РФ)

Вымогательство - это 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 под угрозой распространения сведений принято называть **шантажом.**

**Объектом** вымогательства являются отношения собственности в широком, экономическом, смысле (имущественные отношения в терминологии гражданского права). Опасность этого преступления, в отличие от хищений, связана не с нарушением какого-либо конкретного имущественного права, а с причинением имущественного ущерба противоправным способом. Ущерб от вымогательства может выразиться не только в утрате имущества, но и в иных убытках. Дополнительным объектом могут выступать неприкосновенность личности, здоровье человека, его честь и достоинство.

**Предмет** вымогательства факультативен. В случае требования передачи чужого имущества или права на имущество - это имущество, которое при вымогательстве понимается шире, нежели при хищении. При вымогательстве имущество может быть движимым и недвижимым, включает имущественные права, в том числе и не являющиеся вещными. При вымогательстве права на имущество это имущество не обязательно должно быть чужим (к примеру, возможно вымогательство имущества, находящегося в общей собственности при его разделе). При вымогательстве в отношении действий имущественного характера предмет отсутствует, что и определяет его факультативность.

Вымогательство не признается хищением, так как признаки его состава определены шире, нежели признаки хищения. К примеру, требование совершить действия имущественного характера не может быть признано хищением ввиду отсутствия предмета хищения.

**Объективная сторона** вымогательства состоит в действии (предъявлении указанных в законе требований) и характерных для вымогательства способах посягательства на чужие имущественные права и интересы (применение угроз, указанных в законе).

Предмет требований вымогателя:

1) передача имущества;

2) передача права на имущество;

3) совершение иных действий имущественного характера.

**Требование передачи имущества** может быть направлено не только на отчуждение этого имущества, но и на передачу его во временное пользование.

**Передача права на имущество** при вымогательстве понимается так же, как и при мошенничестве.

**Действия имущественного характера** могут быть фактическими (работы, услуги) и юридическими (сделки). Сделки обычно направлены на передачу имущества или права на него, тем не менее возможны и иные сделки, например прощение долга, отказ от иска по делу о взыскании алиментов и т.п. Требования вымогателя могут быть направлены на совершение любых действий имущественного характера.

Требования могут предъявляться как к хозяину вымогаемого имущества, так и к иным лицам, например к руководителю организации, имущество которой вымогает виновный, к лицу, под охраной которого находится это имущество <1>, и т.п.

--------------------------------

<1> Это лицо, передавая вымогателю чужое имущество, совершает тем самым его хищение. При квалификации содеянного при этом учитывается уголовно-правовое значение принуждения ([ст. 40](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D849c00DO) УК РФ, [п. "е" ч. 1 ст. 61](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5DB48c00FO) УК РФ).

**Способы** вымогательства:

1) угроза применения насилия;

2) угроза уничтожения или повреждения чужого имущества;

3) угроза распространения сведений, позорящих потерпевшего или его близких, либо иных сведений, которые могут причинить существенный вред правам или законным интересам потерпевшего или его близких.

Вымогатель может угрожать применением любого насилия, как опасного, так и не опасного для жизни или здоровья. Вымогатель может угрожать применением насилия к лицу, которому адресует свои требования, а также к его близкому, причем в этом качестве может рассматриваться практически любой человек, небезразличный потерпевшему в конкретной ситуации <1>. По общему правилу на квалификацию вымогательства не влияет то обстоятельство, намерен ли вымогатель немедленно привести угрозу в исполнение либо откладывает приведение ее в исполнение на будущее. Важно лишь учитывать, что завладение чужим движимым имуществом в процессе нападения, совершенного с угрозой применения насилия, квалифицируется не как вымогательство, а как грабеж или разбой, в зависимости от характера насилия, применением которого угрожает нападающий. Вымогательство может составить и совокупность с грабежом или разбоем, например, если виновный часть вещей захватывает в процессе нападения, а часть требует передать в будущем либо наряду с захватом вещей требует подписать какой-либо документ о передаче права на имущество <2>.

--------------------------------

<1> "Под близкими потерпевшего следует понимать близких родственников... а также иных лиц, жизнь, здоровье и благополучие которых в силу сложившихся жизненных обстоятельств дороги потерпевшему" ([п. 13](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93545DA0856971A17216EC1D538D001C6C799AB44D5DAc40AO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 4 мая 1990 г. N 3 "О судебной практике по делам о вымогательстве").

<2> См.: [пункт 2](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93545DA0856971A17216EC1D538D001C6C799AB44D5D8c409O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 4 мая 1990 г. N 3 "О судебной практике по делам о вымогательстве" // Сборник постановлений Пленума Верховного Суда РФ 1961 - 1993. М., 1994.

**Угроза уничтожения или повреждения имущества** в силу закона является определяющей для вымогательства лишь в случае, если это имущество является чужим. Чужое имущество при вымогательстве должно пониматься шире, нежели при хищении, в том же контексте, что при уничтожении имущества (к чужому имуществу следует отнести и общую собственность вымогателя и потерпевшего).

Под **угрозой распространения позорящих сведений** понимается угроза оглашения таких сведений, которые могут опорочить, причинить существенный вред чести, достоинству и деловой репутации человека. К иным сведениям можно отнести, к примеру, тайну усыновления, сотрудничество с правоохранительными органами и т.п.

Специфической особенностью шантажа является то, что лицо может угрожать не только неправомерными, но и правомерными действиями, например обращением в государственный орган или средство массовой информации с сообщением о незаконных действиях. По общему правилу это не исключает ответственности за вымогательство. Но из этого правила нужно сделать исключение, если угроза правомерными действиями сопряжена с требованием, направленным на защиту нарушенного права.

Так, требование лица возместить причиненный ему имущественный ущерб и моральный вред, соединенное с угрозой распространить сведения о факте причинения ему вреда, не может рассматриваться как вымогательство. Это правомерное действие по защите нарушенного права.

В рассмотренной ситуации имеет место стечение: 1) правомерного требования; 2) угрозы правомерными действиями.

Если требование заведомо неправомерно, к примеру факт причинения ущерба не имел места либо был сознательно спровоцирован с целью мошенничества или вымогательства, содеянное при наличии характерных для вымогательства угроз следует квалифицировать как вымогательство. Как кража перерастает в грабеж, так и мошенничество может перерасти в вымогательство, что нередко имеет место при так называемых автоподставах, когда не сумевшие обмануть потерпевшего мошенники прибегают к угрозам.

Если требование правомерно (с учетом возможной субъективной ошибки), но лицо угрожает неправомерными действиями, содеянное не образует вымогательства в силу сложившегося понимания корыстной цели. Но не является оно и правомерным действием, возможна ответственность за самоуправство.

**Состав** вымогательства сформулирован как формальный, для оконченного преступления достаточно лишь выдвинуть требование передачи чужого имущества или права на имущество, соединенное с характерной для вымогательства угрозой. Это усеченный состав. По существу вымогательство представляет собой противоправное с корыстной целью приобретение имущественной выгоды для себя или для другого лица, совершенное путем принуждения потерпевшего угрозами к распоряжению по имуществу в пользу вымогателя, причинившее имущественный ущерб. На это должен быть направлен умысел вымогателя. Угрозы следует понимать как способы извлечения наживы. Момент окончания преступления вынесен на стадию покушения.

**Субъективная сторона** вымогательства характеризуется виной в виде прямого умысла и корыстной целью (хотя последняя прямо в законе и не указана). Совершая вымогательство, лицо осознает общественную опасность своих действий и желает их совершить.

**Корыстная цель** вымогательства - это цель извлечь неправомерную имущественную (т.е. оцениваемую деньгами) выгоду для себя или для другого лица.

**Субъект** вымогательства общий - вменяемое лицо, достигшее возраста 14 лет.

**Квалифицирующие признаки** вымогательства: группа лиц по предварительному сговору; применение насилия; крупный размер ([ч. 2 ст. 163](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D048c00BO) УК РФ); особо крупный размер; организованная группа; причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего ([ч. 3 ст. 163](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D048c00EO) УК РФ).

Эти признаки понимаются сходно с квалифицирующими признаками разбоя.

[Пункт "в" ч. 2 ст. 163](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Bc00BO) УК РФ охватывает насилие как опасное, так и не опасное для жизни и здоровья, за исключением тяжкого вреда здоровью и причинения смерти. "Решая вопрос об отграничении грабежа и разбоя от вымогательства, соединенного с насилием, судам следует учитывать, что если при грабеже и разбое насилие является средством завладения имуществом или его удержания, то при вымогательстве оно подкрепляет угрозу. Завладение имуществом при грабеже и разбое происходит одновременно с совершением насильственных действий либо сразу после их совершения, тогда как при вымогательстве умысел виновного направлен на получение требуемого имущества в будущем" <1>.

--------------------------------

<1> [Пункт 2](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93545DA0856971A17216EC1D538D001C6C799AB44D5D8c409O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 4 мая 1990 г. N 3 "О судебной практике по делам о вымогательстве".

Если насилие при вымогательстве выразилось в незаконном лишении свободы (при отсутствии признаков похищения человека) - содеянное полностью охватывается [п. "в" ч. 2 ст. 163](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Bc00BO) УК РФ и не требует дополнительной квалификации по [ст. 127](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5DF46c00EO) УК РФ.

Незаконное проникновение в жилище [ст. 163](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D049c000O) УК РФ не охватывается и требует дополнительной квалификации по [ст. 139](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5DE47c00FO) УК РФ.

Причинение имущественного ущерба путем обмана или

злоупотребления доверием ([ст. 165](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AC44cD06O) УК РФ)

Это преступление по способу сходно с мошенничеством, присвоением и растратой и отличается от них отсутствием отдельных признаков составов этих преступлений. К примеру, [ст. 165](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AC44cD06O) УК РФ применяется при отсутствии предмета хищения, а также в ситуации, когда ущерб причиняется не в виде утраты имущества, а в виде неполученных доходов (упущенной выгоды) <1>.

--------------------------------

<1> См. также: [пункт 16](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964AF3247DA0156971A17216EC1D538D001C6C799AB44D5DAc408O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2007 г. N 51.

**Объект** этого преступления сходен с основным объектом вымогательства, это преступление также можно отнести к числу посягательств на имущество в целом - сумму охраняемых законом имущественных прав и интересов участников гражданского оборота.

В законе в качестве **потерпевшего** указан собственник или иной владелец имущества. Из этого можно сделать вывод, что **предметом** преступления является имущество в смысле вещи.

На самом деле это не так. В этом преступлении нет предмета, потерпевшим может быть признано любое лицо, которому причинен ущерб, даже если оно выступает не в качестве собственника или владельца имущества, а в качестве участника обязательственных отношений, производителя работ или исполнителя услуг.

**Объективная сторона** преступления выражена в действии, последствии, причинной связи между ними. Способы совершения преступления альтернативны (обман или злоупотребление доверием).

Признаки **деяния** в законе не конкретизированы, это может быть любое действие или бездействие, ставшее причиной имущественного ущерба.

**Крупный имущественный ущерб** (более 250 тыс. рублей) может выразиться в любых убытках, включая упущенную выгоду (неполученные доходы).

**Способы** совершения преступления: обман или злоупотребление доверием. В отличие от мошенничества оба способа имеют самостоятельное значение.

**Обман** понимается так же, как и при мошенничестве. В отличие от мошенничества ущерб при этом не связан с утратой имущества и переходом его к преступнику. Так, [ст. 165](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AC44cD06O) УК РФ применяется при уклонении путем обмана от оплаты электроэнергии, иных коммунальных услуг, услуг телефонной связи, транспортных и всяких прочих работ и услуг. К примеру, если лицо воспользуется услугами салона красоты, а затем скроется, не уплатив, - налицо все признаки состава этого преступления (если только деяние не будет признано малозначительным). На практике обман при совершении этого преступления понимается очень широко. Если лицо, например, вносит технические изменения в телефонную сеть, которые позволяют ему вести неоплаченные междугородние или международные телефонные переговоры, содеянное квалифицируется именно по [ст. 165](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AC44cD06O) УК РФ. При этом не имеет значения, причиняется ли ущерб непосредственно организации связи либо звонки делаются за счет кого-либо из ее клиентов.

Не образует состава преступления, предусмотренного [ст. 165](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AC44cD06O) УК РФ, уклонение от уплаты налогов, сборов и таможенных платежей при отсутствии крупного размера, необходимого для налоговых преступлений. Нормы о налоговых преступлениях являются специальными по отношению к рассматриваемой [статье](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AC44cD06O). Определив в этих нормах грань преступного указанием на крупный размер уклонения, законодатель тем самым декриминализировал уклонение от уплаты налогов, не достигающих крупного размера.

**Злоупотребление доверием** как способ совершения данного преступления ближе скорее к способу присвоения и растраты, чем к способу мошенничества. Далеко не любое злоупотребление доверием может пониматься в качестве способа, необходимого для наличия состава преступления, предусмотренного [ст. 165](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AC44cD06O) УК РФ. В частности, доверие в рамках кредитных отношений недостаточно для квалификации содеянного по этой [статье](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AC44cD06O). Невозврат долга, даже умышленный, не является преступлением, это предмет спора в гражданском судопроизводстве. Для невозврата долга могут быть веские причины. Преступно не неисполнение гражданско-правового обязательства как таковое, а хищение чужих денег, совершенное путем обмана в намерении исполнить обязательство, но и это преступление квалифицируется не по [ст. 165](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AC44cD06O) УК РФ, а по [ст. 159](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Fc008O) УК РФ.

Злоупотребление доверием, характерное для рассматриваемого преступления, возможно только в рамках фидуциарных отношений. Это основанные на доверии отношения (гражданско-правовые или трудовые), в силу которых лицо приобретает правомочия по чужому имуществу и обязано действовать добросовестно (bona fide) в чужих интересах. Злоупотребление доверием применительно к [ст. 165](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AC44cD06O) УК РФ, таким образом, следует понимать как **злоупотребление правомочиями по чужому имуществу или фактическими возможностями, из этих правомочий вытекающими.**

Причинение имущественного ущерба путем злоупотребления доверием квалифицируется по [ст. 165](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AC44cD06O) УК РФ при отсутствии признаков присвоения и растраты ([ст. 160](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Ec008O) УК РФ), злоупотребления полномочиями ([ст. 201](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4DB48c009O) УК РФ) и злоупотребления должностными полномочиями ([ст. 285](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4D149c00AO) УК РФ). Данная норма подлежит применению, к примеру, в случае злоупотреблений правомочиями и возможностями поверенного (например, подкупленный представитель в арбитражном процессе отказался от иска), опекуна (например, опекун разрешил своему родственнику сдать в аренду имущество подопечного и присвоить доход от этого), а также работников, наделенных доверием, однако не подпадающих под категорию должностных лиц и управляющих в коммерческих организациях (например, проводник поезда или водитель автобуса провозит безбилетных пассажиров, присваивая плату за проезд).

Состав преступления **материальный**. Преступление будет окончено с момента наступления последствий в виде имущественного ущерба.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется виной только в виде прямого умысла, когда виновный осознает общественную опасность своего деяния, предвидит возможность или неизбежность наступления общественно опасных последствий и желает их наступления. Вопрос о корыстной цели решается неоднозначно. В законе корыстная цель в качестве признака состава преступления не указана. До революции 1917 г. законодатель исходил из того, что корыстная цель не является обязательным признаком злоупотребления доверием. К примеру, преступник может преследовать цель причинить вред подопечному. В современной юридической литературе данное преступление принято относить к числу корыстных преступлений против собственности. В практике также нет случаев применения [ст. 165](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AC44cD06O) УК РФ при отсутствии корыстной цели.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

**Квалифицирующие признаки:** группа лиц по предварительному сговору, крупный размер ([ч. 2 ст. 165](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93446D50555CA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF4Ac00AO) УК РФ); организованная группа; особо крупный ущерб ([ч. 3 ст. 165](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93446D50555CA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D046c00FO) УК РФ).

**Группа лиц по предварительному сговору** и **организованная группа** понимаются так же, как и при краже. **Крупный** и **особо крупный размеры ущерба** исчисляются по тем же правилам, что и при краже, с учетом того обстоятельства, что учитывается не стоимость краденого, а убытки в полном объеме.

Неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным

средством без цели хищения ([ст. 166](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4D94Fc008O) УК РФ)

**Угон** - это неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения.

**Объектом** угона являются отношения собственности. Как и при похищениях, для угона необходимо нарушение чужого владения. Это преступление очень похоже на воровство (кражу, грабеж и разбой).

Его отличие от хищений заключается в отсутствии намерения навсегда обратить вещь в свою пользу, присвоить ее. При угоне умысел направлен на временное незаконное использование чужой вещи. Угонщик завладевает транспортным средством с целью совершить поездку куда-либо или просто получить удовольствие от управления им (покататься).

**Предмет** угона - автомобиль или иное транспортное средство. Законодатель отказался от определения признаков предмета этого преступления в законе. Практика пошла по пути широкого понимания предмета угона. К числу "иных транспортных средств" отнесены не только механические транспортные средства (в том смысле, который вкладывают в этот термин [Правила](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93042DD035ACA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D94Ec00CO) дорожного движения), но и катера, моторные лодки. Не являются предметом данного преступления мопеды, велосипеды, гребные лодки, гужевой транспорт и т.п. ([п. 21](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A9364FD5085FCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D94Bc009O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 9 декабря 2008 г. N 25 "О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с нарушением правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств, а также с их неправомерным завладением без цели хищения").

Не являются предметом этого преступления железнодорожный подвижной состав, суда воздушного или водного транспорта, ответственность за угон которых предусмотрена [ст. 211](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4DA49c009O) УК РФ.

**Объективная сторона** угона выражается в действии: неправомерном завладении транспортным средством.

Завладение транспортным средством следует считать неправомерным, если оно совершено вопреки воле хозяина (собственника, иного законного владельца, управомоченного лица). Простое управление автомобилем без доверенности не влечет ответственности за угон, если деяние совершено с согласия хозяина. На практике имеют место случаи, когда подростки без разрешения угоняют автомобили своих родителей или иных родственников. Иногда родственники, друзья, сослуживцы и т.п. используют чужой автомобиль без спроса, имея при этом основания полагать, что в силу родственных или иных отношений хозяин не будет возражать против этого. В подобных ситуациях уголовное преследование не осуществляется без согласия собственника транспортного средства.

Завладение понимается достаточно узко. Необходимо не просто захватить транспортное средство, но и нарушить владение хозяина. К примеру, не рассматриваются в качестве угона захват автомобиля без приведения его в движение (например, лицо легло спать в чужом автомобиле), перемещение автомобиля на небольшое расстояние для обеспечения возможности проезда для другого транспортного средства и т.п.

**Состав** преступления формальный.

Угон считается оконченным преступлением с момента приведения транспортного средства в движение любым способом либо изменения направления движения. Если преступление пресечено в момент, когда угонщик пытался проникнуть в автомобиль или уже проник в него, но движения не начал, содеянное квалифицируется как покушение на угон транспортного средства.

Автомобиль может быть угнан в том числе и с использованием угроз в отношении водителя, сопряженных с требованием изменить направление движения.

**Субъективная сторона** угона характеризуется только прямым умыслом. Сама направленность умысла при угоне может быть названа корыстной - угонщик осознает, что противоправно временно использует чужую вещь, а это имущественная выгода (прокат автомобиля стоит денег). Поэтому угон можно отнести к числу корыстных преступлений.

Мотивы угона могут быть самые разные, по общему правилу они не влияют на его квалификацию (кроме крайней необходимости и иных подобных ситуаций).

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее возраста 14 лет.

**Квалифицирующие признаки**: группа лиц по предварительному сговору; применение насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо угроза применения такого насилия ([ч. 2 ст. 166](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4D94Fc00DO) УК РФ); организованная группа; причинение особо крупного ущерба; применение насилия, опасного для жизни или здоровья, либо угроза применения такого насилия ([ч. 3 ст. 166](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF49c008O) УК РФ).

**Группа лиц по предварительному сговору** и **организованная группа** понимаются так же, как и при краже. При угоне транспортного средства группой лиц по предварительному сговору действия соисполнителей квалифицируются без ссылки на [ст. 33](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D84Cc009O) УК РФ независимо от того, кто из них фактически управлял транспортным средством.

**Применение насилия и угроз** - как при насильственном грабеже и разбое. **Особо крупный ущерб** (более миллиона рублей) может быть причинен как с умыслом, так и по неосторожности. Ущерб этот определяется не стоимостью угнанного автомобиля, который лишь временно изымается из владения хозяина. Он обычно причиняется в связи с повреждением автомобиля или его уничтожением. Если угонщик оставляет автомобиль в исправном состоянии без присмотра и в небезопасном месте, а другие лица, воспользовавшись этим, крадут, уничтожают или повреждают автомобиль, суды, как правило, не усматривают в подобных ситуациях причинной связи и вины угонщика в части причинения особо крупного ущерба.

§ 6. Некорыстные преступления против собственности

К некорыстным преступлениям против собственности относятся всего два преступления: умышленные уничтожение или повреждение имущества ([ст. 167](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4D94Ec00AO) УК РФ) и уничтожение или повреждение имущества по неосторожности ([ст. 168](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF49c00DO) УК РФ).

Умышленные уничтожение или повреждение имущества

([ст. 167](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4D94Ec00AO) УК РФ)

**Объект** преступления - отношения собственности.

**Предмет** - чужое имущество (в смысле вещи), как движимое, так и недвижимое. Нужно отметить, что Пленум Верховного Суда РФ применительно к данному преступлению дал принципиально иное понятие чужого имущества, нежели применительно к хищениям. К чужому имуществу отнесено, в частности, имущество, которое находится в общей собственности виновного и иных лиц <1> (учитывается только ущерб, причиненный другим лицам).

--------------------------------

<1> [Пункт 8](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93540DC035FCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D94Ec00CO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 июня 2002 г. N 14 "О судебной практике по делам о нарушении правил пожарной безопасности, уничтожении или повреждении имущества путем поджога либо в результате неосторожного обращения с огнем" // БВС РФ. 2002. N 8.

Если лицо уничтожает или повреждает общеопасным способом собственное имущество, а в результате с прямым или косвенным умыслом причиняется вред чужому имуществу, содеянное также влечет ответственность по [ст. 167](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4D94Ec00AO) УК РФ. Если при тех же обстоятельствах вред чужому имуществу причиняется по неосторожности, содеянное квалифицируется по [ст. 168](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF49c00DO) УК РФ (в обоих случаях при исчислении ущерба учитывается только тот ущерб, который причинен чужому имуществу).

**Состав** преступления материальный. Преступление является оконченным с момента причинения ущерба.

**Объективная сторона** включает действие, последствия и причинную связь.

**Деяние** может быть выражено в любом действии или бездействии, которое повлекло указанные в законе последствия. Закон не конкретизирует содержание деяния при этом преступлении.

**Последствия** - значительный имущественный ущерб, выраженный в уничтожении или повреждении имущества. **Уничтожение** имущества - это приведение его в полную негодность. Уничтоженное имущество не подлежит восстановлению. Оно не может быть использовано по назначению. **Повреждение** имущества предполагает возможность его использования в поврежденном виде и (или) возможность его восстановления до прежнего состояния.

Значительный ущерб - это оценочный признак. При этом если гражданину причинен ущерб, он в силу [примечания 2 к ст. 158](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DC46c00EO) УК РФ не может быть менее 2,5 тыс. рублей. Очевидно, что значительный ущерб организации должен составить не меньшую сумму. В [п. 6](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93540DC035FCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D94Ec00AO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 июня 2002 г. N 14 "О судебной практике по делам о нарушении правил пожарной безопасности, уничтожении или повреждении имущества путем поджога либо в результате неосторожного обращения с огнем" указано, что "при решении вопроса о том, причинен ли значительный ущерб собственнику или иному владельцу имущества, следует исходить из стоимости уничтоженного имущества или стоимости восстановления поврежденного имущества, значимости этого имущества для потерпевшего, например в зависимости от рода его деятельности и материального положения либо финансово-экономического состояния юридического лица, являвшегося собственником или иным владельцем уничтоженного либо поврежденного имущества".

При квалификации преступления учитывается реальный ущерб без упущенной выгоды. При уничтожении имущества ущерб определяется его стоимостью. При повреждении имущества ущерб определяется стоимостью ремонта с учетом возможного снижения цены. При повреждении имущества, если его восстановление невозможно или нецелесообразно, ущерб определяется как разница в цене до и после повреждения. При оценке ущерба в результате уничтожения или повреждения бывшего в употреблении имущества учитывается его амортизация.

Возмещению подлежат убытки в полном объеме, в том числе и не учитываемые при квалификации преступления.

**Субъективная сторона** характеризуется виной в форме умысла (прямого или косвенного), когда виновный осознает общественную опасность своего деяния, предвидит возможность или неизбежность наступления общественно опасных последствий в виде ущерба и желает их наступления либо не желает, но сознательно допускает эти последствия либо относится к ним безразлично. Покушение на преступление возможно только с прямым умыслом.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. По [ч. 2 ст. 167](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF49c00AO) УК РФ ответственность наступает с 14 лет.

Квалифицирующие признаки:

1) хулиганские побуждения;

2) поджог, взрыв или иной общеопасный способ;

3) причинение по неосторожности смерти человека или иных тяжких последствий.

[Часть 2 ст. 167](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF49c00AO) УК РФ может быть вменена только при наличии всех признаков преступления, предусмотренных [ч. 1 этой статьи](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4D94Ec00DO), включая значительный ущерб. Поэтому уничтожение общеопасным способом или из хулиганских побуждений малоценного имущества, не причинившее значительного ущерба, вообще не влечет уголовной ответственности по рассматриваемой [статье](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4D94Ec00AO). В случае причинения при таких обстоятельствах по неосторожности тяжких последствий содеянное должно быть квалифицировано по [ст. 168](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF49c00DO) УК РФ или по нормам о преступлениях против личности (в зависимости от тяжести причиненного вреда).

При наличии прямого умысла, направленного на причинение имущественного ущерба в значительном размере, возможна квалификация содеянного как покушения на преступление, предусмотренное [ч. 2 ст. 167](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF49c00AO) УК РФ, если ущерб в значительном размере не был причинен по независящим от лица обстоятельствам.

К хулиганским побуждениям относится, например, желание противопоставить себя обществу, безмотивное совершение деяния или его совершение по малозначительному поводу.

Само по себе использование огня недостаточно для квалификации содеянного по [ч. 2 ст. 167](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF49c00AO) УК РФ, необходима реальная угроза причинения вреда жизни или здоровью человека либо имуществу других лиц. Умышленное уничтожение или повреждение отдельных предметов с применением огня в условиях, исключающих его распространение на другие объекты и возникновение угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, а также чужому имуществу, надлежит квалифицировать по [ч. 1 ст. 167](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4D94Ec00DO) УК РФ, если потерпевшему причинен значительный ущерб.

Хотя закон указывает на общеопасный способ, данный квалифицирующий признак вменяется не только при прямом, но и при косвенном умысле <1>. Под общеопасным способом понимается такой способ, который создает угрозу уничтожения имущества неограниченного круга лиц либо угрозу их жизни и здоровью (взрыв, поджог, затопление и др.).

--------------------------------

<1> [Пункт 8](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93540DC035FCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D94Ec00CO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 июня 2002 г. N 14.

Отношение к последствиям в виде смерти человека может быть только неосторожное. В этом случае субъективная сторона состава преступления выражается в наличии двух форм вины. При умысле наступает ответственность за убийство.

К иным "тяжким последствиям, причиненным по неосторожности в результате умышленного уничтожения или повреждения имущества ([часть вторая статьи 167](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF49c00AO) УК РФ), относятся, в частности, причинение по неосторожности тяжкого вреда здоровью хотя бы одному человеку либо причинение средней тяжести вреда здоровью двум и более лицам; оставление потерпевших без жилья или средств к существованию; длительная приостановка или дезорганизация работы предприятия, учреждения или организации; отключение потребителей от источников жизнеобеспечения - электроэнергии, газа, тепла, водоснабжения и т.п." <1>.

--------------------------------

<1> [Пункт 10](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93540DC035FCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D94Bc009O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 июня 2002 г. N 14.

Умышленное причинение смерти и любого вреда здоровью (тяжкого, средней тяжести, легкого) не охватывается [ст. 167](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4D94Ec00AO) и требует дополнительной квалификации по нормам о преступлениях против личности.

Уничтожение или повреждение имущества по неосторожности

([ст. 168](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF49c00DO) УК РФ)

Признаки состава этого преступления в основном повторяют признаки состава умышленных уничтожения или повреждения имущества ([ст. 167](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4D94Ec00AO) УК РФ). Отличия затрагивают деяние, размер ущерба, субъективную сторону и квалифицирующие признаки.

**Деяние** должно быть выражено в "обращении с огнем или иными источниками повышенной опасности". Деяние это может быть связано как с нарушением специальных правил, установленных нормативными правовыми актами, так и с нарушением общих разумных мер предосторожности (к примеру, М. в состоянии опьянения в ссоре бросил кусок хлеба в супругу, но попал в горящую керосиновую лампу, которая упала и разбилась, в результате чего произошло возгорание жилого дома).

**Ущерб** должен быть крупным, т.е. превышать 250 тыс. рублей. Крупный ущерб определен в твердой денежной сумме, исчисляется на момент совершения преступления и оценочным признаком не является.

**Субъективная сторона** характеризуется неосторожной формой вины (легкомыслием или небрежностью).

**Субъект** преступления - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

В действующей редакции [ст. 168](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DF49c00DO) УК РФ отсутствуют квалифицирующие признаки.

Глава 28. ПРЕСТУПЛЕНИЯ В СФЕРЕ ЭКОНОМИЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

§ 1. Общая характеристика преступлений

в сфере экономической деятельности

Родовым объектом преступлений, включенных в [гл. 22](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4D94Dc00AO) УК РФ ([раздел VIII](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D146c008O) "Преступления в сфере экономики") является экономика, понимаемая как совокупность производственных (экономических) отношений по поводу производства, распределения, обмена и потребления материальных благ и услуг.

**Видовой объект** преступлений в сфере экономической деятельности совпадает с названием [гл. 22](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4D94Dc00AO) УК РФ - это установленный порядок осуществления предпринимательской или иной экономической деятельности по поводу производства, распределения, обмена и потребления материальных благ и услуг.

Исходя из положений [ст. 34](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964AA3E40D90A0B9D124E2D6CC6DA67C7068FCB98AB45D6cD09O) Конституции РФ под экономической деятельностью понимается свободное использование каждым своих способностей и имущества любым не запрещенным законом способом.

Согласно [ст. 2](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93045DB055FCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D94Ec000O) Гражданского кодекса 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.

"Иная экономическая деятельность", не включаемая в предпринимательство, представляет собой разумную деятельность человека, прямо не направленную на получение прибыли, но предполагающую использование его способностей и имущества для удовлетворения материальных потребностей и интересов. Например, к такой деятельности могут быть отнесены: игра на бирже и участие в лотерее, инвестирование сбережений, благотворительность и меценатство, организация ассоциаций и союзов без целей извлечения прибыли <1>.

--------------------------------

<1> Комментарий к Конституции Российской Федерации / Общ. ред. Ю.В. Кудрявцева. М., 1996. С. 146.

Вопрос классификации преступлений в сфере экономической деятельности в науке является дискуссионным. Как справедливо отметил И.А. Клепицкий, практически каждый из правоведов, исследовавших эту проблему, предлагает свою оригинальную классификацию <1>.

--------------------------------

<1> Клепицкий И.А. [Система хозяйственных преступлений](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B78985AAC453964A93640D90756971A17216EC1D538D001C6C799AB44D3D9c40FO). М., 2005. С. 116. См. также: Волженкин Б.В. Преступления в сфере экономической деятельности. СПб., 2002. С. 83 - 92.

Исходя из распространенной в теории основы подразделения преступлений в сфере экономической деятельности по **непосредственному объекту** посягательства данные деяния можно разделить на следующие группы: 1) преступления против интересов предпринимательства ([ст. ст. 169](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4D94Dc00DO) - [175](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4D947c00FO), [185.5](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA43cD00O) УК РФ); 2) преступления против интересов кредиторов ([ст. ст. 176](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4D946c00FO), [177](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4D84Fc008O), [195](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D6D846c00CO) - [197](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4DB4Cc001O) УК РФ); 3) преступления против свободной и добросовестной конкуренции ([ст. ст. 178](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95ADc405O) - [180](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA43D0cD0CO), [183](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4D84Cc00CO), [184](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA40D4cD09O) УК РФ); 4) преступления в сфере финансов ([ст. ст. 185](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4D84Ac00DO) - [185.4](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44cD05O), [185.6](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46D2cD0DO), [186](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D6DA47c009O), [187](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4D848c00BO), [191](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AC43cD03O) - [193.1](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA47D4cD00O), [198](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DE47c00FO) - [199.2](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7D14Fc001O) УК РФ); 5) преступления против установленного порядка внешнеэкономической деятельности ([ст. ст. 189](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AC43cD04O) - [190](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA47DDcD0CO), [194](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4DB4Ec000O), [200.1](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA47D6cD0AO) УК РФ); 6) преступления против интересов потребителей ([ст. 181](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4D84Dc00EO) УК РФ).

Предлагаемая классификация является условной, поскольку ряд преступлений имеют несколько непосредственных объектов, один из которых признается основным, а другой факультативным. К тому же некоторые преступления могут посягать и на объекты, находящиеся за пределами сферы экономической деятельности.

Подавляющее число статей в [главе](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4D94Dc00AO) "Преступления в сфере экономической деятельности" имеют бланкетную диспозицию, содержание которой раскрывается в законах или иных нормативных правовых актах другой отрасли права (например, гражданского, налогового, финансового, таможенного). Неизбежная бланкетность описания признаков преступлений в сфере экономической деятельности порождает и определенные проблемы в правоприменении. Основная из них - это объемная, иногда противоречивая и систематически изменяющаяся правовая база, к которой необходимо обращаться при применении соответствующих уголовно-правовых норм.

Еще одной важной особенностью статей [гл. 22](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4D94Dc00AO) УК РФ является широкое использование в них понятий и определений других отраслей права (например, предпринимательская деятельность, организация, имущество, товарный знак, банкротство, налог и др.). В этой связи необходимо иметь в виду, что разное понимание одних и тех же категорий и терминов в уголовном законодательстве и в других отраслях права недопустимо, ибо тем самым нарушаются принципы системности, единства языка законодательства, которые могут повлечь вредные последствия для правоохраняемых ценностей <1>. Поэтому понятия и термины гражданского и другого законодательства РФ, используемые в Уголовном [кодексе](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2c307O) РФ, применяются в том значении, в каком они используются в этих отраслях права <2>.

--------------------------------

<1> Устинов В.С. Техника конструирования дефиниций в уголовном законодательстве // Законотворческая техника современной России: состояние, проблемы, совершенствование: Сб. ст. / Под ред. В.М. Баранова. Н. Новгород, 2001. С. 207. См. также: Пудовочкин Ю.Е. Учение о преступлении: Избранные лекции. 2008. Т. 2. С. 21 - 22.

<2> См. также: совместное [Постановление](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964AA3542D40756971A17216EC1D538D001C6C799AB44D5DAc40EO) ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 11 июня 1999 г. N 41/9 "О некоторых вопросах, связанных с введением в действие первой части Налогового кодекса РФ" // Сайт Верховного Суда РФ.

§ 2. Преступления против интересов предпринимательства

Воспрепятствование законной предпринимательской

и иной деятельности ([ст. 169](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4D94Dc00DO) УК РФ)

**Объектом** преступления является установленный порядок осуществления предпринимательской или иной деятельности.

В соответствии с [ч. 1 ст. 34](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964AA3E40D90A0B9D124E2D6CC6DA67C7068FCB98AB45D6cD09O) Конституции РФ каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности.

Согласно [ст. 2](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93045DB055FCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D94Ec000O) 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. Такая регистрация предусмотрена для индивидуальных предпринимателей и юридических лиц.

Индивидуальный предприниматель - это гражданин, занимающийся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица ([ст. 23](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93045DB055FCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D84Dc00FO) ГК РФ). Юридическим лицом 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 ([ст. 48](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93045DB055FCA101F7862C3D2378F16C18E95AA45D0cD00O) ГК РФ). Организации, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности, называются коммерческими. Они могут создаваться в форме хозяйственных товариществ и обществ, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий.

"Иная экономическая деятельность", не включаемая в предпринимательство, представляет собой разумную деятельность человека, прямо не направленную на получение прибыли, но предполагающую использование его способностей и имущества для удовлетворения материальных потребностей и интересов. Например, к такой деятельности могут быть отнесены: благотворительность и меценатство; организация ассоциаций и союзов без целей извлечения прибыли <1>.

--------------------------------

<1> Комментарий к Конституции Российской Федерации / Общ. ред. Ю.В. Кудрявцева. М., 1996. С. 146.

Организации, осуществляющие деятельность, прямо не направленную на получение прибыли, и не распределяющие ее между участниками, являются некоммерческими, и согласно Федеральному [закону](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045ACA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D94Ec00CO) от 12 января 1996 г. N 7-ФЗ "О некоммерческих организациях" <1> они создаются для достижения социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных и управленческих целей, в целях охраны здоровья граждан, развития физической культуры и спорта, удовлетворения духовных и иных нематериальных потребностей граждан, защиты прав, законных интересов граждан и организаций, разрешения споров и конфликтов, оказания юридической помощи, а также в иных целях, направленных на достижение общественных благ. Некоммерческие организации могут быть созданы в форме общественных или религиозных организаций (объединений), некоммерческих партнерств, учреждений, автономных некоммерческих организаций, социальных, благотворительных и иных фондов, ассоциаций и союзов и т.д.

--------------------------------

<1> РГ. 1996. 24 янв.

Общий порядок и условия государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей установлен Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93041DE0155CA101F7862C3D2c307O) от 8 августа 2001 г. N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" <1>. Государственную регистрацию данный [Закон](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93041DE0155CA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D846c009O) определяет как акты уполномоченного федерального органа исполнительной власти, осуществляемые посредством внесения в государственные реестры сведений о создании, реорганизации и ликвидации юридических лиц, приобретении физическими лицами статуса индивидуального предпринимателя, прекращении физическими лицами деятельности в качестве индивидуальных предпринимателей, иных сведений о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях.

--------------------------------

<1> РГ. 2001. 10 авг.

Федеральными законами может устанавливаться специальный порядок регистрации отдельных видов юридических лиц. Например, см.: Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93147D9095ACA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D84Fc00BO) от 14 ноября 2002 г. N 161-ФЗ "О государственных и муниципальных унитарных предприятиях" // РГ. 2002. 3 дек.; Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045ACA101F7862C3D2378F16C18E95cA03O) от 12 января 1996 г. N 7-ФЗ "О некоммерческих организациях" // РГ. 1996. 24 янв.; [Закон](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D40654CA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D84Fc00CO) РСФСР от 2 декабря 1990 г. N 395-1 "О банках и банковской деятельности" // Ведомости Съезда народных депутатов РСФСР. 1990. 6 декабря. N 27. Ст. 357.

В соответствии со [ст. 8](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93041DE0155CA101F7862C3D2378F16C18E95AA4CcD00O) Федерального закона "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" решение о государственной регистрации или о ее отказе должно быть принято в срок не более чем пять рабочих дней со дня представления документов в регистрирующий орган. Государственная регистрация индивидуального предпринимателя осуществляется по месту его жительства, а юридического лица - по месту нахождения указанного учредителями в заявлении о государственной регистрации постоянно действующего исполнительного органа, в случае отсутствия такого исполнительного органа - по месту нахождения иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности.

Действующим законодательством предусмотрены отдельные виды деятельности, которые могут осуществляться только на основании лицензии.

Лицензия - специальное разрешение на право осуществления юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем конкретного вида деятельности (выполнения работ, оказания услуг, составляющих лицензируемый вид деятельности), которое подтверждается документом, выданным лицензирующим органом на бумажном носителе или в форме электронного документа, подписанного электронной подписью, в случае если в заявлении о предоставлении лицензии указывалось на необходимость выдачи такого документа в форме электронного документа. Право осуществлять деятельность, на занятие которой необходимо получение специального разрешения (лицензии), возникает с момента получения лицензии или в указанный в ней срок и прекращается по истечении срока ее действия, если иное не установлено законом или иными правовыми актами ([ч. 3 ст. 49](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93045DB055FCA101F7862C3D2378F16C18E95AA45D3cD0EO) ГК РФ). Одним из основных нормативных актов, устанавливающих порядок и виды лицензирования, является Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A9304ED40159CA101F7862C3D2c307O) от 4 мая 2011 г. N 99-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" <1>.

--------------------------------

<1> РГ. 2011. 6 мая. Положения настоящего Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A9304ED40159CA101F7862C3D2c307O) не применяются к отношениям, связанным с осуществлением лицензирования: использования атомной энергии; производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции; деятельности, связанной с защитой государственной тайны; деятельности кредитных организаций; деятельности по организации биржевой торговли, деятельности биржевых посредников и биржевых брокеров; видов профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг; деятельности акционерных инвестиционных фондов, деятельности по управлению акционерными инвестиционными фондами, паевыми инвестиционными фондами, негосударственными пенсионными фондами; деятельности специализированных депозитариев инвестиционных фондов, паевых инвестиционных фондов и негосударственных пенсионных фондов; деятельности негосударственных пенсионных фондов по пенсионному обеспечению и пенсионному страхованию; клиринговой деятельности; страховой деятельности. Лицензирование указанных видов деятельности осуществляется в порядке, установленном федеральными законами, регулирующими отношения в соответствующих сферах деятельности.

Лицензия предоставляется на каждый вид деятельности, указанный в [ч. 1 ст. 12](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A9304ED40159CA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D84Fc009O) указанного Федерального закона. Юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, получившие лицензию, вправе осуществлять деятельность, на которую предоставлена лицензия, на всей территории Российской Федерации и на иных территориях, над которыми Российская Федерация осуществляет юрисдикцию в соответствии с законодательством Российской Федерации и нормами международного права, со дня, следующего за днем принятия решения о предоставлении лицензии. Лицензия действует бессрочно.

В срок, не превышающий сорока пяти рабочих дней со дня приема заявления о предоставлении лицензии и прилагаемых к нему документов, лицензирующий орган осуществляет проверку полноты и достоверности содержащихся в указанных заявлении и документах сведений и принимает решение о предоставлении лицензии или об отказе в ее предоставлении. Решение о предоставлении лицензии или об отказе в ее предоставлении оформляется приказом (распоряжением) лицензирующего органа.

Юридическое лицо может иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его учредительных документах. Ограничение этих прав возможно лишь в случаях и в порядке, которые предусмотрены законом ([ч. 2 ст. 49](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93045DB055FCA101F7862C3D2378F16C18E95ADc403O) ГК РФ). Такие ограничения предусматриваются обычно в законах, посвященных конкретным видам предпринимательской и иной деятельности. Как правило, это имеет место при нарушении ими действующих нормативных актов и правил, установленных в их учредительных документах, а также при наступлении каких-либо чрезвычайных обстоятельств.

**Объективная сторона** преступления выражается в действиях (бездействии): 1) неправомерном отказе в государственной регистрации индивидуального предпринимателя или юридического лица; 2) уклонении от их регистрации; 3) неправомерном отказе в выдаче лицензии на осуществление определенной деятельности; 4) уклонении от его выдачи; 5) ограничении прав и законных интересов индивидуального предпринимателя или юридического лица в зависимости от организационно-правовой формы; 6) незаконном ограничении самостоятельности; 7) ином незаконном вмешательстве в деятельность индивидуального предпринимателя или юридического лица.

Отказ в государственной регистрации индивидуального предпринимателя или юридического лица является правомерным в случаях, предусмотренных [ст. 23](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93041DE0155CA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D849c00BO) Федерального закона "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей": а) непредставления заявителем определенных настоящим Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93041DE0155CA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D947c000O) необходимых для государственной регистрации документов, за исключением предусмотренных настоящим Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93041DE0155CA101F7862C3D2c307O) и иными федеральными законами случаев предоставления таких документов (содержащихся в них сведений) по межведомственному запросу регистрирующего органа или органа, который в соответствии с настоящим Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93041DE0155CA101F7862C3D2c307O) или федеральными законами, устанавливающими специальный порядок регистрации отдельных видов юридических лиц, уполномочен принимать решение о государственной регистрации юридического лица; б) представления документов в ненадлежащий регистрирующий орган; в) предусмотренном [п. 2 ст. 20](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93041DE0155CA101F7862C3D2378F16C18E95AA42cD01O) или [п. 4 ст. 22.1](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93041DE0155CA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5DB47c000O) настоящего Федерального закона; г) несоблюдения нотариальной формы представляемых документов в случаях, если такая форма обязательна в соответствии с федеральными законами; д) подписания неуполномоченным лицом заявления о государственной регистрации или заявления о внесении изменений в сведения о юридическом лице, содержащиеся в Едином государственном реестре юридических лиц; е) выхода участников общества с ограниченной ответственностью из общества, в результате которого в обществе не остается ни одного участника, а также выхода единственного участника общества с ограниченной ответственностью из общества; ж) несоответствия наименования юридического лица требованиям федерального закона; з) наличия сведений о невыполнении требований, предусмотренных [подп. "ж" п. 1 ст. 14](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93041DE0155CA101F7862C3D2378F16C18E95A942cD01O), [подп. "г" п. 1 ст. 21](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93041DE0155CA101F7862C3D2378F16C18E95A942cD00O), [подп. "в" п. 1 ст. 22.3](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93041DE0155CA101F7862C3D2378F16C18E95A942cD03O) настоящего Федерального закона; и) получения в соответствии с [подп. "в" ст. 21.2](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93041DE0155CA101F7862C3D2378F16C18E95AA45cD07O) настоящего Федерального закона от федерального органа исполнительной власти, осуществляющего функции по государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним, информации об отсутствии сведений, подтверждающих государственную регистрацию перехода права собственности на имущественный комплекс унитарного предприятия или на имущество учреждения, если документ, подтверждающий государственную регистрацию перехода права собственности на имущественный комплекс унитарного предприятия или на имущество учреждения, не представлен заявителем по собственной инициативе.

Наличие судебного спора о размере доли или части доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью либо о принадлежности доли или части доли конкретному лицу, а также иных споров, связанных с содержанием сведений об обществе с ограниченной ответственностью, подлежащих внесению в Единый государственный реестр юридических лиц, не является основанием для отказа в государственной регистрации.

Решение об отказе в государственной регистрации должно содержать основания отказа с обязательной ссылкой на указанные выше нарушения и должно быть принято не позднее срока, установленного для государственной регистрации.

Основанием для правомерного отказа в предоставлении лицензии в соответствии с [ч. 7 ст. 14](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A9304ED40159CA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D848c000O) Федерального закона "О лицензировании отдельных видов деятельности" является: 1) наличие в представленных соискателем лицензии заявлении о предоставлении лицензии и (или) прилагаемых к нему документах недостоверной или искаженной информации; 2) установленное в ходе проверки несоответствие соискателя лицензии лицензионным требованиям; 3) представление соискателем лицензии заявления о предоставлении лицензии на указанный в [п. 38 ч. 1 ст. 12](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A9304ED40159CA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D84Cc001O) указанного Федерального закона вид деятельности и прилагаемых к этому заявлению документов, если в отношении соискателя лицензии имеется решение об аннулировании ранее выданной лицензии на такой вид деятельности.

Отказ в государственной регистрации или в выдаче лицензии в случаях, не указанных действующим законодательством, является неправомерным. Например, отказ в регистрации по мотивам нецелесообразности или отказ в выдаче лицензии на основании величины объема продукции, планируемой для производства соискателем лицензии.

Уклонение от регистрации или от выдачи лицензии - это бездействие должностных лиц, затягивающих и (или) не выполняющих без оснований в установленный срок соответствующие действия - осуществление государственной регистрации юридических лиц или индивидуальных предпринимателей либо предоставление им специального разрешения. Например, требование представления документов, не предусмотренных законом, или незаконное продление сроков регистрации.

Ограничение прав и законных интересов индивидуального предпринимателя или юридического лица - это незаконное уменьшение правоспособности этих лиц по причинам их организационно-правовой формы. Например, отказ в предоставлении государственных льготных кредитов предпринимателям, поскольку они не зарегистрированы в качестве юридического лица, или приостановление лицензии всем формам предпринимательской деятельности, кроме открытых акционерных обществ.

Незаконное ограничение самостоятельности индивидуального предпринимателя или организации может выражаться в разнообразных действиях, препятствующих самостоятельному осуществлению предпринимательской и иной деятельности. Например, установление необходимости согласования принимаемых ими управленческих (финансовых, хозяйственных и т.п.) решений или навязывание им таких решений, запрещение эксплуатации помещений и земельных участков.

Иное незаконное вмешательство в деятельность индивидуального предпринимателя или юридического лица может быть связано с любым неправомерным воздействием на них. Например, незаконное проведение проверок или изъятие документов.

Не будет являться незаконным воспрепятствованием вмешательство органов государства и местного самоуправления в предпринимательскую и иную деятельность в случаях, предусмотренных действующим законодательством. Например, при контроле выполнения индивидуальными предпринимателями и организациями экологических, пожарных, санитарно-эпидемиологических требований.

Состав преступления формальный. Деяние является оконченным в момент совершения любого действия (бездействия), указанного в диспозиции [статьи](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4D94Dc00DO).

**Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Должностное лицо осознает, что, используя свое служебное положение, совершает одно или несколько из указанных действий (бездействие), и желает этого.

Мотив и цель не являются обязательными признаками преступления. Вместе с тем они могут быть следующими: месть, личная неприязнь, ложное понимание интересов службы, устранение конкурента муниципальной хозяйствующей организацией, пополнение местного бюджета и т.п.

**Субъект** преступления специальный - должностное лицо, использующее свое служебное положение (понятие должностного лица приведено в [примечании к ст. 285](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AEc406O) УК), достигшее возраста 16 лет. Это могут быть работники налоговых, лицензионных, правоохранительных и иных контролирующих органов, другие государственные или муниципальные чиновники.

[Частью 2 ст. 169](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4D94Dc00EO) УК РФ установлена ответственность за рассматриваемое деяние, совершенное в нарушение вступившего в законную силу судебного акта или причинившее крупный ущерб.

Вступившим в законную силу судебным актом является решение суда о признании незаконных действий (бездействия) должностного лица, нарушающих или ограничивающих права и законные интересы индивидуального предпринимателя или юридического лица. Этот судебный акт может быть вынесен арбитражным судом или судом общей юрисдикции.

В соответствии с [примечанием к ст. 169](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA43D6cD0AO) УК РФ под крупным размером, крупным ущербом, доходом либо задолженностью в крупном размере в [главе 22](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4D94Dc00AO) УК РФ (за исключением [ст. ст. 174](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46DDcD0BO), [174.1](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA46DCcD0FO), [178](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95ADc405O), [185](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4D84Ac00DO), [185.1](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95A3c403O), [193](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA47D5cD00O), [194](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4DB4Ec000O), [198](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DE47c00FO), [199](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7DE46c00AO) и [199.1](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D7D14Fc00BO)) признаются стоимость, ущерб, доход либо задолженность в сумме, превышающей один миллион пятьсот тыс. рублей, особо крупным - шесть млн. рублей.

С содержательной стороны крупный ущерб образуют как реальные имущественные потери, так и упущенная выгода, т.е. доходы, которые индивидуальный предприниматель или юридическое лицо получили бы, если бы не были нарушены их права ([ч. 2 ст. 15](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93045DB055FCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D946c00AO) ГК РФ).

Регистрация незаконных сделок с землей ([ст. 170](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4D94Dc000O) УК РФ)

[Статья 170](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4D94Dc000O) УК РФ предусматривает три самостоятельных состава преступления, которые отличаются друг от друга объективными признаками.

**Объектом** первого преступления является установленный порядок государственной регистрации сделок с землей.

Права владения, пользования и распоряжения, а также другие вещные права на землю возникают по основаниям, установленным гражданским и земельным законодательством, и подлежат государственной регистрации в соответствии с ГК РФ ([ст. ст. 131](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93045DB055FCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5DE46c001O), [164](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93045DB055FCA101F7862C3D2378F16C18E95A840cD04O)) и Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144DF0159CA101F7862C3D2c307O) от 21 июля 1997 г. N 122-ФЗ "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним" <1>.

--------------------------------

<1> РГ. 1997. 30 июля.

Сделки с землей являются разновидностью гражданско-правовых сделок, каковыми в соответствии со [ст. 153](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93045DB055FCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D146c00BO) ГК РФ признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей (например, право пожизненного наследуемого владения земельным участком ([ст. 265](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93045DB055FCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4DA47c008O) ГК РФ), право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком ([ст. 268](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93045DB055FCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4DA47c000O) ГК), право ограниченного пользования чужим земельным участком (сервитут) ([ст. 274](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93045DB055FCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4DD4Ec00CO) ГК), залог ([ст. 334](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93045DB055FCA101F7862C3D2378F16C18E95AC45cD0CO) ГК), купля-продажа ([ст. 454](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144DA0558CA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D94Ec009O) ГК), мена ([ст. 567](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144DA0558CA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5DC4Fc008O) ГК), дарение ([ст. 572](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144DA0558CA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5DC4Ec00DO) ГК), аренда ([ст. 606](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144DA0558CA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5DF4Ac00CO) ГК)).

**Объективная сторона** преступления выражается в действии - регистрации заведомо незаконных сделок с землей.

Государственная регистрация прав - это юридический акт признания и подтверждения государством возникновения, ограничения (обременения), перехода или прекращения прав на недвижимое имущество в соответствии с [ГК](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93045DB055FCA101F7862C3D2c307O) РФ. Данный документ является единственным доказательством существования зарегистрированного права, которое может быть оспорено только в судебном порядке.

Регистрационные действия начинаются с момента приема документов, необходимых для государственной регистрации прав и отвечающих соответствующим требованиям. Далее эта процедура проводится в следующей последовательности:

- регистрация таких документов;

- их правовая экспертиза и проверка законности сделки;

- установление отсутствия противоречий между заявляемыми и уже зарегистрированными правами на данный объект недвижимого имущества, а также других оснований для отказа или приостановления государственной регистрации прав;

- внесение записей в Единый государственный реестр прав на недвижимое имущество при отсутствии указанных противоречий и других оснований для отказа или приостановления государственной регистрации прав;

- совершение надписей на правоустанавливающих документах и выдача удостоверений о произведенной государственной регистрации прав.

Сделка считается зарегистрированной, а правовые последствия - наступившими со дня внесения записи о сделке или праве в Единый государственный реестр прав.

В соответствии со [ст. 129](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93045DB055FCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5DE46c00AO) ГК РФ земля и другие природные ресурсы могут отчуждаться или переходить от одного лица к другому иными способами в той мере, в какой их оборот допускается законами о земле и других природных ресурсах.

Поэтому сделка с землей признается незаконной, если она совершена в нарушение положений гражданского и земельного законодательства. Например, земельные участки, отнесенные к землям, изъятым из оборота, не могут предоставляться в частную собственность, а также быть объектами сделок, предусмотренных гражданским законодательством ([ст. 27](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D80255CA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5DB4Dc00BO) ЗК РФ).

Особенности оборота земель сельскохозяйственного назначения регулируются Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93341D50254CA101F7862C3D2c307O) от 24 июля 2002 г. N 101-ФЗ "Об обороте земель сельскохозяйственного назначения" <1>. Например, земельные участки из земель сельскохозяйственного назначения, находящиеся в государственной или муниципальной собственности, предоставляются гражданам и юридическим лицам в собственность на торгах (конкурсах, аукционах) ([ст. 10](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93341D50254CA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D949c00FO) названного Закона).

--------------------------------

<1> РГ. 2002. 27 июля.

Кроме того, во всех случаях незаконными следует считать ничтожные или оспоримые сделки. Например, ничтожными признаются сделки: не соответствующие закону или иным правовым актам ([ст. 168](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93045DB055FCA101F7862C3D2378F16C18E95A842cD0CO) ГК РФ); противные основам правопорядка и нравственности ([ст. 169](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93045DB055FCA101F7862C3D2378F16C18E95A843cD05O) ГК РФ); мнимые и притворные ([ст. 170](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93045DB055FCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D04Ac000O) ГК РФ); заключенные с недееспособными ([ст. 171](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93045DB055FCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D049c00AO) ГК РФ) или с лицами до 14 лет ([ст. 172](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93045DB055FCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D049c001O) ГК РФ). Эти сделки являются недействительными независимо от признания их таковыми судом.

В отличие от них оспоримые сделки являются недействительными в силу наличия судебного акта ([ст. 166](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93045DB055FCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D04Bc00FO) ГК РФ). К ним следует отнести сделки, совершенные: лицом вне пределов его полномочий ([ст. 174](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93045DB055FCA101F7862C3D2378F16C18E95A84CcD07O) ГК РФ); несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет ([ст. 175](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93045DB055FCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D048c00FO) ГК РФ); лицами, ограниченными судом в дееспособности ([ст. 176](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93045DB055FCA101F7862C3D2378F16C18E95A84CcD02O) ГК РФ) и не способными понимать значение своих действий или руководить ими ([ст. 177](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93045DB055FCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D047c00DO) ГК РФ); под влиянием заблуждения ([ст. 178](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93045DB055FCA101F7862C3D2378F16C18E95A84DcD05O) ГК РФ) либо обмана, угрозы, насилия, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной или стечения тяжелых обстоятельств ([ст. 179](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93045DB055FCA101F7862C3D2378F16C18E95AF44cD06O) ГК РФ) и т.д.

Состав преступления формальный. Деяние является оконченным в момент внесения записи о незаконной сделке в Единый государственный реестр прав на недвижимое имущество и сделок с ним.

**Объект второго** преступления - установленный порядок ведения государственного кадастра недвижимости.

В соответствии со [ст. 1](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144DF005ECA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D94Ec008O) Федерального закона от 24 июля 2007 г. N 221-ФЗ "О государственном кадастре недвижимости" <1> государственный кадастр недвижимости является систематизированным сводом сведений об учтенном недвижимом имуществе, а также сведений о прохождении Государственной границы Российской Федерации, о границах между субъектами Российской Федерации, границах муниципальных образований, границах населенных пунктов, о территориальных зонах и зонах с особыми условиями использования территорий, иных предусмотренных [Законом](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144DF005ECA101F7862C3D2c307O) сведений. Государственный кадастр недвижимости является федеральным государственным информационным ресурсом.

--------------------------------

<1> РГ. 2007. 1 авг.

Государственный кадастр недвижимости состоит из следующих разделов: реестр объектов недвижимости; кадастровые дела; кадастровые карты ([ст. 13](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144DF005ECA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D84Ec00AO) Закона). Состав сведений, которые вносятся в него, подробно перечислен в [ст. ст. 7](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144DF005ECA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D94Bc00AO) - [12](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144DF005ECA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D84Fc00BO) Федерального закона "О государственном кадастре недвижимости". Например, в государственный кадастр недвижимости вносятся следующие основные сведения об уникальных характеристиках объекта недвижимости: вид объекта недвижимости (земельный участок, здание, сооружение, помещение, объект незавершенного строительства); кадастровый номер и дата внесения данного кадастрового номера в государственный кадастр недвижимости; описание местоположения границ земельного участка; площадь земельного участка, определенная с учетом установленных в соответствии с Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144DF005ECA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5DA4Ac000O) требований. В государственный кадастр недвижимости вносятся также следующие дополнительные сведения об объекте недвижимости (если объектом является земельный участок): кадастровые номера расположенных в пределах земельного участка зданий, сооружений, объектов незавершенного строительства; сведения о вещных правах на объект недвижимости в объеме сведений, определенных порядком ведения государственного кадастра недвижимости; сведения об ограничениях (обременениях) вещных прав на объект недвижимости; сведения о кадастровой стоимости объекта недвижимости, в том числе дата утверждения результатов определения такой стоимости; сведения о лесах, водных объектах и об иных природных объектах, расположенных в пределах земельного участка; категория земель, к которой отнесен земельный участок; разрешенное использование.

Порядок кадастрового учета регламентируется [ст. ст. 16](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144DF005ECA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D84Ac009O) - [28](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144DF005ECA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5DB49c00DO) Федерального закона "О государственном кадастре недвижимости".

**Объективная сторона** преступления выражается в действии - искажении сведений государственного кадастра недвижимости.

Под искажением понимается внесение в документы государственного кадастра недвижимости сведений, не соответствующих действительности. Например, изменены границы земельного участка, его целевое назначение или правовой статус.

Форма документов, в которые внесены такие искажения, не имеет значения. Это могут как бумажные, так и электронные носители.

Состав преступления формальный. Деяние окончено в момент внесения искажений в учетные данные государственного земельного кадастра.

Сопоставление признаков рассматриваемого преступления и признаков преступления, предусмотренного [ст. 292](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4D04Dc009O) УК РФ, а также их санкций позволяет высказаться о том, что при наличии в действиях лица признаков служебного подлога содеянное подлежит квалификации по [ст. 292](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4D04Dc009O) УК РФ. При этом идеальная совокупность со [ст. 170](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8045BCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D4D94Dc000O) УК РФ видится излишней.

**Объект третьего** преступления - установленный порядок определения размеров платежей за землю.

В соответствии с Земельным кодексом РФ использование земли осуществляется на платной основе [(ст. 65)](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D80255CA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5DC49c00BO). Формами платы являются земельный налог (до введения в действие налога на недвижимость), арендная плата и нормативная цена земли.

Порядок исчисления и уплаты земельного налога устанавливается законодательством РФ о налогах и сборах. Согласно [ст. 388](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93340DA0855CA101F7862C3D2378F16C18E95AD47D2cD0CO) НК РФ налогоплательщиками этого платежа признаются организации и физические лица, обладающие земельными участками на праве собственности, праве постоянного (бессрочного) пользования или праве пожизненного наследуемого владения. Объектом налогообложения признаются земельные участки, расположенные в пределах муниципального образования (городов федерального значения Москвы и Санкт-Петербурга), на территории которого введен налог ([ст. 389](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93340DA0855CA101F7862C3D2378F16C18E95AA45D6D1c40AO) НК РФ).

Налоговая база для налогоплательщика - физического лица (за исключением индивидуального предпринимателя) определяется должностными лицами налоговых органов на основании сведений, которые им представляются организациями, осуществляющими ведение государственного земельного кадастра, регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним, а также муниципальными образованиями. Во всех остальных случаях налоговая база рассчитывается самим налогоплательщиком - организацией и индивидуальным предпринимателем ([ст. 391](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93340DA0855CA101F7862C3D2378F16C18E95AA47D3cD0CO) НК РФ).

Следовательно, данное преступление может быть совершено только в отношении земельного налога, налогоплательщиком которого являются физические лица, не имеющие статуса индивидуального предпринимателя.

За земли, переданные в аренду, взимается арендная плата. Порядок ее определения зависит от того, кому она принадлежит. Если земля находится в государственной или муниципальной собственности, то размер арендной платы устанавливается Правительством РФ, органами государственной власти субъектов РФ и органами местного самоуправления, если в частной собственности - договором аренды земельного участка ([ст. 65](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D80255CA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5DC49c00CO) ЗК РФ).

Поэтому занижение размеров арендной платы за землю может быть совершено должностными лицами только применительно к земельным участкам, находящимся в собственности РФ, субъектов РФ и муниципальных образований.

При исчислении земельного налога необходимо определить кадастровую стоимость земельного участка, для чего проводится государственная кадастровая оценка земель. Порядок ее проведения устанавливается [Постановлением](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93645DE015BCA101F7862C3D2c307O) Правительства РФ от 8 апреля 2000 г. N 316 "Об утверждении Правил проведения государственной кадастровой оценки земель" <1>.

--------------------------------

<1> РГ. 2000. 17 апр.

В соответствии с [п. 13 ст. 3](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D8075DCA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5D94Cc00AO) Федерального закона от 25 октября 2001 г. N 137-ФЗ "О введении в действие Земельного кодекса Российской Федерации" <1> для целей, указанных в [ст. 65](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93144D80255CA101F7862C3D2378F16C18E95AA44D5DC49c008O) ЗК РФ, применяется нормативная цена земли, если не определена ее кадастровая стоимость. В соответствии с [Законом](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964AE3F43DC0256971A17216EC1D538D001C6C799AB44D4D9c406O) РФ от 11 октября 1991 г. N 1738-1 "О плате за землю" <2> нормативная цена земли - это показатель, характеризующий стоимость участка определенного качества и местоположения исходя из потенциального дохода за расчетный срок окупаемости. Порядок ее расчета предусмотрен Правительством Российской Федерации <3>.

--------------------------------

<1> РГ. 2001. 30 окт.

<2> РГ. 1991. 30 окт.

<3> [Постановление](consultantplus://offline/ref=D8AA380BC109DE192B789756B9453964A93540DA0356971A17216EC1cD05O) Правительства РФ от 15 марта 1997 г. N 319 "О порядке определения нормативной цены земли" // РГ. 1997. 2 апр.

**Объективная сторона** преступления выражается в действии - занижении размеров платежей за землю.

Под занижением понимается уменьшение размеров платежей за землю в нарушение действующего законодательства. Например, при расчете земельного налога необоснованно используются налоговые льготы.

Действия должностных лиц, умышленно содействовавших налогоплательщикам (организациям и индивидуальным предпринимателям) в занижении размеров земельного налога, необходимо квалифицировать как соучастие в уклонении от уплаты налогов и (или) сборов с физического лица или с организации ([ст. ст. 198](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA887491728d90AO), [199](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA887491729d90FO) УК РФ).

Состав преступления формальный. Преступление окончено в момент занижения размеров платежей за землю. Для квалификации не имеет значения, были ли они фактически оплачены или нет.

Общими признаками составов преступлений по данной [статье](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1022d905O) являются субъективная сторона и субъект деяния.

**Субъективная сторона** характеризуется виной в виде прямого умысла. Должностное лицо осознает, что, используя свое служебное положение, совершает одно из указанных действий, и желает этого. Обязательными признаками субъективной стороны являются и мотивы - корыстная или иная личная заинтересованность.

Сущность корыстной заинтересованности заключается в желании извлечь имущественную выгоду или избавиться от материальных затрат для себя и своих близких. Иная личная заинтересованность может выражаться в стремлении извлечь выгоду неимущественного характера, обусловленном такими побуждениями, как карьеризм, семейственность, желание приукрасить действительное положение, получить взаимную услугу, заручиться поддержкой в решении какого-либо вопроса, скрыть свою некомпетентность и т.п. <1>.

--------------------------------

<1> См.: [пункт 16](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217D4E1147C11A4BD2229197E6EFC1DD9A4413606A9874B13d206O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 16 октября 2009 г. N 19 "О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностных полномочий" // РГ. 2009. 30 окт.

Деяния, указанные в диспозиции [ст. 170](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA887481321d90BO) УК РФ, сопряженные с получением взятки, необходимо квалифицировать по совокупности со [ст. 290](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AAD81d40DO) УК РФ.

**Субъект преступления** - должностное лицо, использующее свое служебное положение. Как правило, это служащие государственных или муниципальных органов, осуществляющие регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним, ведение государственного земельного кадастра, рассчитывающие размеры платежей за землю.

Фальсификация Единого государственного реестра

юридических лиц, реестра владельцев ценных бумаг

или системы депозитарного учета ([ст. 170.1](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA881d40DO) УК РФ)

[Статья 170.1](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA881d40DO) УК РФ устанавливает ответственность за совершение двух деяний, которые отличаются друг от друга объективными и субъективными признаками состава преступления.

**Объект** преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 170.1](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA881d40CO) УК РФ, - установленный порядок ведения Единого государственного реестра юридических лиц, учета прав на ценные бумаги, права инвесторов, а по [ч. 2 ст. 170.1](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA881d402O) УК РФ - установленный порядок учета прав на ценные бумаги, права инвесторов.

Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4127F12A7E0282140726CFBd102O) от 8 августа 2001 г. N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" <1> устанавливает общий порядок и условия государственной регистрации юридических лиц (при их создании, реорганизации и ликвидации), а также физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей <2>.

--------------------------------

<1> РГ. 2001. 10 авг.

<2> Федеральными законами может устанавливаться специальный порядок регистрации отдельных видов юридических лиц. Например, см. Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE514781AA8E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1120d90EO) от 14 ноября 2002 г. N 161-ФЗ "О государственных и муниципальных унитарных предприятиях" // РГ. 2002. 3 дек.; Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A8E0282140726CFB1286B3467F0AdA01O) от 12 января 1996 г. N 7-ФЗ "О некоммерческих организациях" // РГ. 1996. 24 янв.; [Закон](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177515A6E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1120d909O) РСФСР от 2 декабря 1990 г. N 395-1 "О банках и банковской деятельности" // Ведомости Съезда народных депутатов РСФСР. 1990. 6 декабря. N 27. Ст. 357.

Согласно [ст. 2](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4127F12A7E0282140726CFB1286B3467F0AAB87d40FO) данного Закона государственная регистрация осуществляется федеральным органом исполнительной власти (регистрирующий орган) <1>. Моментом государственной регистрации признается внесение регистрирующим органом соответствующей записи в государственный реестр.

--------------------------------

<1> См.: [Постановление](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5167913A6E0282140726CFB1286B3467F0AdA0FO) Правительства РФ от 30 сентября 2004 г. N 506 "Об утверждении Положения о Федеральной налоговой службе" // РГ. 2004. 6 окт.

Единый государственный реестр юридических лиц - это федеральный информационный ресурс, содержащий сведения о юридических лицах, в том числе данные об их создании, реорганизации и ликвидации. Содержание государственного реестра, порядок представления в него сведений и документов регламентируется [ст. ст. 5](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4127F12A7E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1220d90CO) и [6](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4127F12A7E0282140726CFB1286B3467F0AdA0BO) Федерального закона "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей". Например, в данный реестр входят следующие сведения о юридическом лице: а) полное наименование; б) организационно-правовая форма; в) адрес (место нахождения) постоянно действующего исполнительного органа юридического лица; г) способ образования юридического лица (создание или реорганизация); д) сведения об учредителях (участниках) юридического лица.

Ведение государственных реестров осуществляется регистрирующим органом в порядке, установленном уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти <1>.

--------------------------------

<1> См.: [Постановление](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE0107E10A7E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1227d905O) Правительства РФ от 19 июня 2002 г. N 438 "О Едином государственном реестре юридических лиц" // РГ. 2002. 26 июня.

На рынке ценных бумаг функционирует учетная система, под которой понимается совокупность учетных институтов - организаций, осуществляющих депозитарную (кастодиальную) деятельность, и организаций, осуществляющих деятельность по ведению реестра владельцев ценных бумаг. Данная система выполняет функции подтверждения прав на ценные бумаги, а также подтверждения прав, закрепленных ценными бумагами, в целях передачи этих прав и их осуществления.

В соответствии со [ст. 7](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4117F16A7E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1026d908O) Федерального закона от 22 апреля 1996 г. N 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг" <1>, оказание услуг по хранению сертификатов ценных бумаг и/или учету и переходу прав на ценные бумаги признается депозитарной деятельностью. Профессиональный участник рынка ценных бумаг, осуществляющий депозитарную деятельность, именуется депозитарием. Депозитарий, осуществляющий расчеты по результатам сделок, совершенных на торгах организаторов торговли по соглашению с такими организаторами торговли и (или) с клиринговыми организациями, осуществляющими клиринг таких сделок, именуется расчетным <2>.

--------------------------------

<1> РГ. 1996. 25 апр.

<2> Условия осуществления депозитарной деятельности определяются в [Постановлении](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4137913A4BD2229197E6EFC1DD9A4413606A9874B15d201O) Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг от 16 октября 1997 г. N 36 "Об утверждении Положения о депозитарной деятельности в Российской Федерации, установлении порядка введения его в действие и области применения" // Вестник Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг. 1997. 5 ноября. N 8.

Согласно [ст. 8](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4117F16A7E0282140726CFB1286B3467F0AAF84d409O) Федерального закона "О рынке ценных бумаг", реестр владельцев ценных бумаг - это формируемая на определенный момент времени система записей о лицах, которым открыты лицевые счета (далее - зарегистрированные лица), записей о ценных бумагах, учитываемых на указанных счетах, записей об обременении ценных бумаг и иных записей в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Держателем реестра может быть эмитент, регистратор на основании договора с эмитентом или иное лицо, если это предусмотрено федеральными законами. Держателем реестра владельцев акций акционерных обществ, которые в связи с размещением и (или) обращением акций обязаны раскрывать информацию в соответствии со [статьей 30](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4117F16A7E0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1523d908O) Федерального закона, а также в иных случаях, предусмотренных федеральными законами, может быть только регистратор.

Договор на ведение реестра заключается только с одним юридическим лицом. Регистратор может вести реестры владельцев ценных бумаг неограниченного числа эмитентов. Для ценных бумаг на предъявителя реестр не ведется.

В соответствии с [Положением](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCEA137A15A4BD2229197E6EFC1DD9A4413606A9874B11d203O) о ведении реестра владельцев именных ценных бумаг <1> в состав реестра входят следующие основные документы: анкета зарегистрированного лица; передаточное распоряжение; залоговое распоряжение; выписка из реестра; журнал учета входящих документов; регистрационный журнал; журнал выданных, погашенных и утраченных сертификатов ценных бумаг.

--------------------------------

<1> [Постановление](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCEA137A15A4BD2229197E6EFC1DD9A4413606A9874B10d206O) Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг от 2 октября 1997 г. N 27 "Об утверждении Положения о ведении реестра владельцев именных ценных бумаг" // Вестник Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг". 1997. 14 октября. N 7.

**Объективная сторона** преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 170.1](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA881d40CO) УК РФ, выражается в действии - представление в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, или в организацию, осуществляющую учет прав на ценные бумаги, документов, содержащих заведомо ложные данные, в целях внесения в Единый государственный реестр юридических лиц, в реестр владельцев ценных бумаг или в систему депозитарного учета недостоверных сведений:

а) об учредителях (участниках) юридического лица;

б) о размерах и номинальной стоимости долей их участия в уставном капитале хозяйственного общества;

в) о зарегистрированных владельцах именных ценных бумаг;

г) о количестве, номинальной стоимости и категории именных ценных бумаг;

д) об обременении ценной бумаги или доли;

е) о лице, осуществляющем управление ценной бумагой или долей, переходящих в порядке наследования;

ж) о руководителе постоянно действующего исполнительного органа юридического лица или об ином лице, имеющем право без доверенности действовать от имени юридического лица.

Представленные документы должны содержать заведомо ложные данные, т.е. сведения, которые не соответствуют действительности.

Состав преступления формальный. Преступление окончено в момент представления соответствующих документов в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, или в организацию, осуществляющую учет прав на ценные бумаги. Например, при государственной регистрации юридических лиц документы представляются в регистрирующий орган почтовым отправлением с объявленной ценностью при его пересылке с описью вложения, представлены непосредственно либо через многофункциональный центр предоставления государственных и муниципальных услуг (далее - многофункциональный центр), направлены в форме электронных документов, подписанных электронной подписью, с использованием информационно-телекоммуникационных сетей общего пользования, в том числе сети Интернет, включая единый портал государственных и муниципальных услуг.

**Субъективная сторона** деяния, предусмотренного [ч. 1 ст. 170.1](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA881d40CO) УК РФ, характеризуется виной в виде прямого умысла. Виновный осознает, что совершает указанные действия, и желает этого.

Обязательным признаком субъективной стороны является и цель - внесение в Единый государственный реестр юридических лиц, в реестр владельцев ценных бумаг или в систему депозитарного учета недостоверных сведений, либо деяние должно быть направлено на приобретение права на чужое имущество.

**Субъект** преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 170.1](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA881d40CO) УК РФ - физическое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицирующие признаки - совершение преступление с применением насилия или с угрозой его применения ([ч. 3 ст. 170.1](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA880d40AO) УК РФ).

**Объективная сторона** преступления, предусмотренного [ч. 2 ст. 170.1](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA881d402O) УК РФ, выражается в действии - внесение в реестр владельцев ценных бумаг, в систему депозитарного учета заведомо недостоверных сведений путем неправомерного доступа к реестру владельцев ценных бумаг, к системе депозитарного учета.

Внесение не соответствующих действительности данных наказуемо по комментируемой [статье](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA881d40DO) только в том случае, если оно осуществлено путем неправомерного доступа к реестру владельцев ценных бумаг или к системе депозитарного учета, т.е. когда у лица нет для этого правовых оснований. Именно данный признак состава преступления разграничивает [ч. 2 ст. 170.1](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA881d402O) УК РФ и [ч. 2 ст. 185.2](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA0d805O) УК РФ.

Состав преступления формальный. Преступление является оконченным в момент совершения действия, указанного в диспозиции [статьи](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA881d40DO).

**Субъективная сторона** преступления, предусмотренного [ч. 2 ст. 170.1](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA881d402O) УК РФ, характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что нарушает установленный порядок учета прав на ценные бумаги, и желает совершить такие действия.

**Субъект** преступления, предусмотренного [ч. 2 ст. 170.1](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA881d402O) УК РФ - вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет.

**Квалифицирующие признаки** - совершение преступление с применением насилия или с угрозой его применения ([ч. 3 ст. 170.1](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA880d40AO) УК РФ).

В [ч. 3 ст. 170.1](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA880d40AO) УК РФ под насилием понимается как насилие, не опасное для жизни и здоровья: побои или совершение иных насильственных действий, связанных с причинением потерпевшему физической боли либо с ограничением его свободы (связывание рук, применение наручников, оставление в закрытом помещении и др.), так и насилие, опасное для жизни или здоровья, т.е. такое, которое повлекло причинение тяжкого и средней тяжести вреда здоровью потерпевшего, а также причинение легкого вреда здоровью, вызвавшего кратковременное расстройство здоровья или незначительную стойкую утрату общей трудоспособности.

Причинение тяжкого вреда здоровью ([ст. 111](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1527d90FO) УК РФ), а также причинение смерти ([ст. 105](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1523d908O) УК РФ) требуют дополнительной квалификации.

Под угрозой применения насилия следует понимать любые действия (например, демонстрацию оружия) или высказывания виновного, выражающие намерение применить насилие.

Способы выражения угрозы разнообразны (устно, письменно, по телефону, лично или через третьих лиц). Угроза должна быть реальной, т.е. у потерпевшего должны быть основания ее опасаться. Об этом могут свидетельствовать конкретная форма угрозы, способ ее осуществления и интенсивность, обстановка, характеристика личности виновного, его взаимоотношения с потерпевшим и т.д.

Незаконное предпринимательство ([ст. 171](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1023d90EO) УК РФ)

**Объект** преступления - установленный порядок осуществления и лицензирования предпринимательской деятельности.

Согласно [ст. 2](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4167A16ADE0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1021d905O) Гражданского кодекса 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.

Верховный Суд РФ в [п. 1](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE21D7D16A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1020d909O) Постановления Пленума от 18 ноября 2004 г. N 23 "О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве и легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем" <1>, повторяя определение предпринимательской деятельности, тем самым дополнительно подчеркнул, что правоприменитель должен руководствоваться принципом системности законодательства, согласно которому уголовное право не создает понятий, отличных от гражданско-правового. Основным критерием, позволяющим отграничить предпринимательскую деятельность от иной деятельности, является ее направленность на систематическое получение прибыли. Не является предпринимательской деятельность, связанная с осуществлением функций по трудовому контракту (договору), а также выполнение обязанностей, вытекающих из разовых гражданско-правовых договоров.

--------------------------------

<1> БВС. 2005. N 1. С. 2 - 6.

Субъекты предпринимательской деятельности для ее осуществления должны быть зарегистрированы. Для гражданина такая обязанность вытекает из [ст. 23](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4167A16ADE0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1122d90BO) ГК РФ, а юридическое лицо подлежит государственной регистрации в соответствии со [ст. 49](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4167A16ADE0282140726CFB1286B3467F0AA8864Dd107O) и [ст. 51](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4167A16ADE0282140726CFB1286B3467F0AAC84d403O) ГК РФ. Согласно [ст. 11](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4127F12A7E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1225d90FO) Федерального закона от 8 августа 2001 г. N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" моментом государственной регистрации признается внесение регистрирующим органом соответствующей записи в государственный реестр. Данный нормативный акт устанавливает общий порядок и условия государственной регистрации юридических лиц (при их создании, реорганизации и ликвидации), а также физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей <1>.

--------------------------------

<1> Федеральными законами может устанавливаться специальный порядок регистрации отдельных видов юридических лиц. Например, см. Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE514781AA8E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1120d90EO) от 14 ноября 2002 г. N 161-ФЗ "О государственных и муниципальных унитарных предприятиях" // РГ от 3 декабря 2002 г.; Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A8E0282140726CFB1286B3467F0AdA01O) "О некоммерческих организациях" от 12 января 1996 г. N 7-ФЗ // РГ от 24 января 1996 г.; Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177515A6E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1120d909O) от 2 декабря 1990 г. N 395-1 "О банках и банковской деятельности" // Ведомости съезда народных депутатов РСФСР от 6 декабря 1990 г. N 27. Ст. 357.

Действующим законодательством предусмотрены отдельные виды деятельности, которые могут осуществляться только на основании лицензии.

Вопросы лицензирования отдельных видов деятельности и порядок получения лицензии <1> был описан выше при характеристике [ст. 169](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1022d908O) УК РФ.

--------------------------------

<1> См.: Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE41D7512ABE0282140726CFBd102O) от 4 мая 2011 г. N 99-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" (ред. от 19 октября 2011 г., с изм. от 21 ноября 2011 г.) // РГ. 2011. 6 мая.

**Объективная сторона** преступления может быть выражена:

1) в осуществлении предпринимательской деятельности без регистрации, которое будет иметь место лишь в тех случаях, когда в Едином государственном реестре отсутствует запись о создании юридического лица или приобретении физическим лицом статуса индивидуального предпринимателя либо содержится запись о ликвидации юридического лица или прекращении деятельности физического лица в качестве индивидуального предпринимателя ([п. 3](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE21D7D16A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1021d90CO) Постановления);

2) в осуществлении предпринимательской деятельности без лицензии в случаях, когда такая лицензия обязательна, т.е. ведение такой деятельности без получения лицензии вовсе либо по истечении срока ее действия, а также в случаях приостановления или аннулирования лицензии ([п. 4](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE21D7D16A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1021d90FO) Постановления).

Обязательными криминообразующими признаками данного состава также являются последствия в виде крупного ущерба гражданам, организациям или государству, причинной связи либо извлечение в результате такой деятельности дохода в крупном размере.

В тех случаях, когда лицо, имея целью извлечение дохода, занимается незаконной деятельностью, ответственность за которую предусмотрена иными статьями Уголовного [кодекса](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1523d90DO) РФ (например, незаконным изготовлением огнестрельного оружия, боеприпасов, сбытом наркотических средств, психотропных веществ и их аналогов), содеянное им дополнительной квалификации по [ст. 171](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1023d90EO) УК РФ не требует [(п. 18)](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE21D7D16A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1023d908O).

Состав преступления формально-материальный. Преступление является оконченным в момент извлечения дохода в крупном размере либо в момент причинения крупного ущерба гражданам, организациям или государству.

В соответствии с [примечанием к ст. 169](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88048d103O) УК РФ крупный размер или ущерб - это денежная сумма, превышающая 1 млн. 500 тыс. рублей, особо крупный - 6 млн. рублей.

С содержательной стороны под доходом, как указано в [п. 12](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE21D7D16A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1022d909O) Постановления, понимается выручка от реализации товаров (работ, услуг) за период осуществления незаконной предпринимательской деятельности без вычета произведенных лицом расходов, связанных с осуществлением незаконной предпринимательской деятельности <1>.

--------------------------------

<1> Верховный Суд РФ неоднократно менял свой подход к пониманию "дохода". Это понятие и на настоящий момент является в науке дискуссионным. См., например: Волженкин Б.В. Преступления в сфере экономической деятельности по уголовному праву России. СПб., 2007. С. 207 - 210.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в виде прямого или косвенного умысла. Лицо осознает, что занимается предпринимательской деятельностью с нарушением установленного порядка, извлекая при этом доход в крупном размере, и желает этого. При материальности данного состава преступления виновным предвидится возможность или неизбежность причинения крупного ущерба гражданам, организациям или государству, он желает этого либо сознательно допускает эти последствия или относится к ним безразлично.

**Субъект** преступления - вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 1 лет. Им может являться лицо, как имеющее, так и не имеющее статуса индивидуального предпринимателя, руководитель организации или иное лицо, на которое в силу его служебного положения постоянно, временно или по специальному полномочию были непосредственно возложены обязанности по руководству организацией, а также лицо, фактически выполняющее обязанности или функции руководителя.

**Квалифицирующие признаки -** совершение преступления организованной группой (понятие организованной группы дано в [ч. 3 ст. 35](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1124d909O) УК РФ) или сопряженное с извлечением дохода в особо крупном размере.

Производство, приобретение, хранение, перевозка

или сбыт немаркированных товаров и продукции [(ст. 171.1)](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88048d104O)

**Объект** преступления - установленный порядок производства и оборота товаров и продукции, подлежащей обязательной маркировке.

Действующим законодательством предусмотрен перечень товаров и продукции, производство и реализация которых без их обязательной маркировки акцизными марками и специальными марками запрещена. К ним относятся алкогольная продукция, табак и табачные изделия.

Алкогольная продукция, табак и табачные изделия, производимые и реализуемые на территории нашего государства (за исключением поставок на экспорт), маркируются федеральными специальными марками <1>, а указанная продукция, ввозимая в Российскую Федерацию, маркируется акцизными марками <2>. Федеральная специальная марка и акцизная марка являются документами государственной отчетности, удостоверяющими законность производства и оборота на территории Российской Федерации алкогольной продукции, табака и табачных изделий, осуществление контроля за уплатой налогов. Указанные марки приобретаются в налоговых и таможенных органах. Алкогольная продукция, упаковка которой не позволяет осуществлять маркировку федеральными специальными марками и акцизными марками, освобождается от их нанесения в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, при условии полной уплаты акциза <3>.

--------------------------------

<1> [Постановление](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE7137C1AA6E0282140726CFB1286B3467F0AACd800O) Правительства РФ от 21 декабря 2005 г. N 785 "О маркировке алкогольной продукции федеральными специальными марками" // РГ. 2005. 28 дек.; [Постановление](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE3177916AEE0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1021d909O) Правительства РФ от 24 апреля 2011 г. N 297 "О порядке маркировки алкогольной продукции федеральными специальными марками" // РГ. 2011. 29 апр.; [Постановление](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217D4E4137413A4BD2229197E6EFC1DD9A4413606A9874B10d205O) Правительства РФ от 26 января 2010 г. N 27 "О специальных марках для маркировки табачной продукции" (вместе с "Правилами изготовления специальных марок, их приобретения, маркировки ими табачной продукции, учета, идентификации и уничтожения поврежденных специальных марок", "Требованиями к образцам специальных марок для маркировки табачной продукции") // РГ. 2010. 2 февр.

<2> См.: [Постановление](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE117791BAAE0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1023d90BO) Правительства РФ от 21 декабря 2005 г. N 786 "Об акцизных марках для маркировки алкогольной продукции" // РГ. 2005. 28 дек.; [Постановление](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217D4E51D7911A4BD2229197E6EFC1DD9A4413606A9874B10d205O) Правительства РФ от 20 февраля 2010 г. N 76 "Об акцизных марках для маркировки ввозимой на таможенную территорию Российской Федерации табачной продукции" (вместе с "Правилами изготовления акцизных марок для маркировки ввозимой на таможенную территорию Российской Федерации табачной продукции, их приобретения, маркировки ими табачной продукции, учета, идентификации и уничтожения поврежденных акцизных марок", "Требованиями к образцам акцизных марок для маркировки ввозимой на таможенную территорию Российской Федерации табачной продукции") // СЗ РФ. 2010. N 9.

<3> Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177F14AEE0282140726CFB1286B3467F0AA0d800O) от 22 ноября 1995 г. N 171-ФЗ "О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта и алкогольной продукции" // РГ. 1995. 29 ноября.

В соответствии со [ст. 2](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4107B11ACE0282140726CFB1286B3467F0AA8d803O) Федерального закона от 27 декабря 2002 г. N 184-ФЗ "О техническом регулировании" <1> под знаком соответствия понимается обозначение, служащее для информирования приобретателей о соответствии объекта сертификации требованиям системы добровольной сертификации или национальному стандарту. Сертификация - форма осуществляемого органом по сертификации подтверждения соответствия объектов требованиям технических регламентов, положениям стандартов, сводов правил или условиям договоров.

--------------------------------

<1> РГ. 2002. 31 дек.

Обязательная сертификация продукции, действующая в свое время <1>, на основании [Постановления](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DEE6157E15A4BD2229197E6EdF0CO) Конституционного Суда РФ от 22 ноября 2001 г. N 15-П была отменена Правительством РФ <2>.

--------------------------------

<1> См.: прекратившие свое действие [Закон](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217D9E2117411A4BD2229197E6EdF0CO) РФ от 10 июня 1993 г. N 5151-1 "О сертификации продукции и услуг" // РГ. 1993. 25 июня; [Постановление](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DFE1137415A4BD2229197E6EdF0CO) Правительства РФ от 17 мая 1997 г. N 601 "О маркировании товаров и продукции на территории Российской Федерации знаками соответствия, защищенными от подделок" // РГ. 1997. 28 мая.

<2> См.: [Постановление](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DEE7177B13A4BD2229197E6EFC1DD9A4413606A9874B10d206O) Правительства РФ от 6 февраля 2002 г. N 82 "Об отмене постановлений Правительства Российской Федерации по вопросам маркирования товаров и продукции знаками соответствия, защищенными от подделок" // РГ. 2002. 13 февр.

На настоящий момент [ст. 23](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4107B11ACE0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1228d90EO) Федерального закона от 27 декабря 2002 г. N 184-ФЗ "О техническом регулировании" <1> указывает, что объектом обязательного подтверждения соответствия может быть только продукция, выпускаемая в обращение на территории Российской Федерации, и такое подтверждение проводится только в случаях, установленных соответствующим техническим регламентом, и исключительно на соответствие требованиям технического регламента.

--------------------------------

<1> РГ. 2002. 31 дек.

Однако в действующем законодательстве РФ специальный перечень продукции, подлежащей обязательному подтверждению соответствия, отсутствует. Таким образом, положения [ст. 171.1](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88048d104O) УК РФ в этой части не применяются.

Предмет преступления - немаркированный товар и продукция, которая подлежит обязательной маркировке акцизными марками, специальными марками.

Алкогольная продукция - это пищевая продукция, которая произведена с использованием или без использования этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, и (или) спиртосодержащей пищевой продукции, с содержанием этилового спирта более 0,5 процента объема готовой продукции, за исключением пищевой продукции в соответствии с перечнем, установленным Правительством Российской Федерации. Алкогольная продукция подразделяется на такие виды, как спиртные напитки (в том числе водка), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива, сидр, пуаре, медовуха <1>.

--------------------------------

<1> [Статья 2](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177F14AEE0282140726CFB1286B3467F0AAA84d408O) Федерального закона от 22 ноября 1995 г. N 171-ФЗ "О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта и алкогольной продукции" // РГ. 1995. 29 ноября.

Табак и табачные изделия - это изделия для курения, жевания или нюханья, упакованные в потребительскую тару, в том числе сигареты, сигары, сигариллы (сигариты), папиросы, табак для кальяна, табак курительный тонкорезаный, табак трубочный, биди, кретек, табак сосательный (снюс), табак жевательный, табак нюхательный, насвай и другие табачные изделия <1>.

--------------------------------

<1> Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217D5E01C7913A4BD2229197E6EFC1DD9A4413606A9874B11d205O) от 22 декабря 2008 г. N 268-ФЗ "Технический регламент на табачную продукцию" // 2008. 26 дек.

**Объективная сторона** преступления выражается в совершенных в крупном размере действиях с немаркированными товарами и продукцией, подлежащей обязательной маркировке акцизными марками, специальными марками или знаками соответствия, защищенными от подделок: 1) производство; 2) приобретение; 3) хранение; 4) перевозка; 5) сбыт.

Под **производством** немаркированных товаров и продукции понимается их серийное изготовление. **Приобретение** - это возмездное или безвозмездное получение имущества любым способом. **Хранение** - это действия лица, связанные с владением этими предметами (например, в машине, на складе, в тайнике). **Перевозка** - это перемещение виновным немаркированных товаров и продукции из одного места в другое, совершенное с использованием любого вида транспорта (например, в машине, поезде, самолете)**. Сбыт** - это любая форма возмездной или безвозмездной передачи этого имущества третьим лицам (например, продажа, обмен, дарение).

Состав преступления формальный. Деяние, связанное с производством, приобретением, перевозкой и сбытом, является оконченным в момент совершения любого из этих действий. Хранение немаркированных товаров или продукции - это длящееся преступление. Ответственность наступает с момента начала хранения вне зависимости от его продолжительности.

В соответствии с [примечанием к ст. 169](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88048d103O) УК РФ под крупным размером понимается стоимость немаркированных товаров и продукции, которая превышает 1 млн. 500 тыс. рублей, а особо крупным - 6 млн. рублей.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что совершает в крупном размере одно или несколько из указанных действий, и желает этого.

Производство, приобретение, хранение и перевозка немаркированных товаров и продукции без цели сбыта состава преступления, предусмотренного [ст. 171.1](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88048d104O) УК РФ, не образует. Мотивы не имеют значения для квалификации, однако, как правило, это деяние совершается из-за корыстной заинтересованности.

**Субъект** преступления - физическое вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. Им может выступать индивидуальный предприниматель, руководитель организации или иное лицо.

**Квалифицирующие признаки** - совершение преступления организованной группой (понятие организованной группы дано в [ч. 3 ст. 35](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1124d909O) УК РФ) или в особо крупном размере.

Незаконные организация и проведение азартных игр [(ст. 171.2)](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA887481826d90FO)

**Объектом** данного преступления является установленный порядок проведения азартных игр.

Правовые основы государственного регулирования деятельности по организации и проведению азартных игр на территории Российской Федерации и ограничения данной деятельности осуществляются в соответствии с Гражданским кодексом РФ [(глава 58)](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177B16AAE0282140726CFB1286B3467F0AA887491529d908O) Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4117417AEE0282140726CFBd102O) от 29 декабря 2006 г. N 244-ФЗ "О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации" <1>.

--------------------------------

<1> РГ. 2006. 31 дек. Действие настоящего Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4117417AEE0282140726CFBd102O) не распространяется на деятельность по организации и проведению лотерей, а также на деятельность организаторов торговли, осуществляющих свою деятельность в соответствии с Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE7127D11AFE0282140726CFBd102O) "Об организованных торгах".

Азартная игра - основанное на риске соглашение о выигрыше, заключенное двумя или несколькими участниками такого соглашения между собой либо с организатором азартной игры по правилам, установленным организатором азартной игры ([п. 1 ч. 1 ст. 4](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4117417AEE0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1022d909O) Федерального закона). Необходимыми и определяющими атрибутами азартной игры являются ставка (денежные средства, передаваемые участником азартной игры организатору азартной игры или другому участнику и служащие условием участия в азартной игре) и выигрыш (денежные средства или иное имущество, в том числе имущественные права, подлежащие выплате или передаче участнику азартной игры при наступлении результата, предусмотренного правилами азартной игры), достижение которого является волей случая и, как правило, не зависит от искусства играющих.

К азартным играм традиционно могут быть отнесены карточные игры (за исключением спортивных), рулетка, тотализатор, пари (основанное на риске соглашение о выигрыше, исход которого зависит от события, относительно которого неизвестно, наступит оно или нет) и т.п.

Указанным Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4117417AEE0282140726CFBd102O) установлены следующие основные ограничения на проведение азартных игр: 1) организаторами азартных игр могут быть лишь юридические лица, зарегистрированные на территории РФ; 2) деятельность по организации и проведению азартных игр может осуществляться исключительно в игорных заведениях, соответствующих требованиям действующего законодательства; 3) не допускается деятельность по организации и проведению азартных игр с использованием информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе сети Интернет, а также средств связи, в том числе подвижной связи; 4) игорные заведения (за исключением букмекерских контор, тотализаторов, их пунктов приема ставок) могут быть открыты исключительно в игорных зонах в порядке, установленном настоящим Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4117417AEE0282140726CFBd102O).

В соответствии с диспозицией [части первой рассматриваемой статьи](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA887481826d908O) уголовно наказуемыми деяниями признаются лишь организация и (или) проведение азартных игр:

1) с использованием игрового оборудования вне игорной зоны.

Обязательными признаками данного состава являются средство совершения преступления - "игорное оборудование" и место - "вне игорной зоны".

Игорной зоной признается часть территории Российской Федерации, которая предназначена для осуществления деятельности по организации и проведению азартных игр и границы которой установлены в соответствии с настоящим Федеральным законом ([п. 7 ч. 1 ст. 4](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4117417AEE0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1023d90DO) Федерального закона).

Порядок создания и ликвидации игорных зон, а также их наименования, границы, иные параметры игорных зон определяются Правительством Российской Федерации <1>.

--------------------------------

<1> [Постановление](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5167513AFE0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1024d90BO) Правительства РФ от 18 июня 2007 г. N 376 "Об утверждении Положения о создании и ликвидации игорных зон" // РГ. 2007. 22 июня.

Под игорным оборудованием понимаются устройства или приспособления, используемые для проведения азартных игр. Исходя из требований Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4117417AEE0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1024d90CO) и общей организации игорного бизнеса можно выделить следующее игровое оборудование:

- игровой автомат (разновидность игрового оборудования, посредством которого победитель азартной игры определяется при помощи специального устройства, находящегося внутри корпуса такого игрового оборудования, случайным образом, без непосредственного участия организатора азартных игр или его работников);

- игровой стол (игровое оборудование, которое применяется при игре в рулетку и предусматривает наличие одного или нескольких полей, при помощи которых проводится азартная игра организатором азартной игры или его работником), игровой стол для игры в карты и т.п.

- игральные карты;

- игровые фишки <1>.

--------------------------------

<1> [Постановление](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DBEB127813A4BD2229197E6EdF0CO) Правительства РФ от 10 июля 2007 г. N 441 "Об утверждении Правил совершения операций с денежными средствами при организации и проведении азартных игр" // РГ. 2007. 17 июля.

Под использованием игрового оборудования следует понимать его применение в процессе проведения азартной игры. Приобретение, хранение, перевозка либо сбыт такого оборудования состава преступления не образует;

2) с использованием информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе сети Интернет, а также средств связи, в том числе подвижной связи.

В данном случае уголовный закон не указывает на место совершения преступления как обязательный признак состава, что позволяет сделать вывод о принципиальном запрете на использование информационно-телекоммуникационных сетей и средств связи для организации и проведения азартных игр, включая такую деятельность и в игровых зонах.

Понятие информационно-телекоммуникационной сети определено в [п. 4 ст. 2](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4117415AEE0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1021d905O) Федерального закона от 27 июля 2006 г. N 149-ФЗ "Об информации, информационных технологиях и о защите информации" <1> - это технологическая система, предназначенная для передачи по линиям связи информации, доступ к которой осуществляется с использованием средств вычислительной техники. Как предусмотрено в [ч. 3 ст. 15](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4117415AEE0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1124d90CO) названного Закона, использование на территории России информационно-телекоммуникационных сетей в хозяйственной или иной деятельности не может служить основанием для несоблюдения требований, установленных федеральными законами.

--------------------------------

<1> РГ. 2006. 29 июля.

Понятие средств связи определено в [п. 28 ст. 2](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4127C10A8E0282140726CFB1286B3467F0AAB85d40DO) Федерального закона от 7 июля 2003 г. N 126-ФЗ "О связи" (в ред. Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217D4E5117917A4BD2229197E6EFC1DD9A4413606A9874B11d200O) от 9 февраля 2007 г. N 14-ФЗ) <1> - это технические и программные средства, используемые для формирования, приема, обработки, хранения, передачи, доставки сообщений электросвязи или почтовых отправлений, а также иные технические и программные средства, используемые при оказании услуг связи или обеспечении функционирования сетей связи. При этом понятие электросвязи определено в [п. 35 указанной статьи](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4127C10A8E0282140726CFB1286B3467F0AAEd80FO) как любые излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

--------------------------------

<1> РГ. 2003. 10 июля.

Из содержания [п. 1](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4157817A8E0282140726CFB1286B3467F0AdA0BO) Правил оказания услуг подвижной связи, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 25 мая 2005 г. "Об утверждении правил оказания услуг подвижной связи" (в ред. от 16 февраля 2008 г.) <1>, к подвижной связи можно отнести следующие виды связи: а) подвижная радиосвязь; б) подвижная радиотелефонная связь; в) подвижная спутниковая радиосвязь. Сюда же следует отнести и запрет на организацию и проведение азартных игр с помощью мобильной связи и мобильных телефонов (например, когда азартные игры проводятся путем отправки и приема коротких текстовых сообщений, и т.п.).

--------------------------------

<1> РГ. 2005. 1 июня.

Сам факт наличия у лица либо в заведении средств связи или информационно-телекоммуникационных сетей не дает достаточного основания для привлечения к уголовной ответственности. Необходимо, чтобы указанные средства применялись именно для организации либо проведения азартной игры;

3) без полученного в установленном порядке разрешения на осуществление деятельности по организации и проведению азартных игр в игорной зоне.

В соответствии с требованиями [ч. 2 ст. 3](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4117417AEE0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1022d90DO) Федерального закона государственное регулирование деятельности по организации и проведению азартных игр осуществляется, в частности, путем выдачи разрешений на осуществление деятельности по организации и проведению азартных игр в игорных зонах, вне которых любое проведение азартных игр запрещено.

Исключение составляет лишь деятельность букмекерских контор, тотализаторов и их пунктов приема ставок (без использования при этом игровых автоматов и игровых столов), которые могут быть расположены вне игровых зон.

Таким образом, в рамках рассматриваемого состава криминализована любая форма организации и проведения азартных игр вне игорных зон (за вышеуказанным исключением), а также аналогичная деятельность в игорных зонах без соответствующего разрешения либо после его аннулирования.

Разрешение на осуществление деятельности по организации и проведению азартных игр в игорной зоне выдается органом управления игорной зоной (уполномоченными органами государственной власти субъекта Российской Федерации) в соответствии с законодательством субъекта Российской Федерации.

Совершение указанных преступлений возможно лишь в форме действия - организации и (или) проведения азартных игр.

Организацией азартных игр следует признавать деятельность лица или группы лиц, направленную на планирование проведения азартных игр, предоставление (приискание) помещений, оборудования и иного материально-технического обеспечения, а также их финансирование, подбор и обучение обслуживающего персонала, разработка (утверждение) правил азартной игры, привлечение участников игр, руководство игорным заведением и его персоналом.

Организаторская деятельность может быть распределена между несколькими участниками, каждый из которых выполняет свои функции. Действия этих лиц в рамках единого умысла следует квалифицировать как соисполнительство без ссылки на [ст. 33](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1123d90CO) УК РФ.

Проведением азартной игры следует признать разъяснение правил азартной игры ее участникам, заключение между ними соглашения, основанного на риске, непосредственное ведение (соблюдение) игорного процесса, прием ставок, выплату вознаграждения и т.п.

Все описанные составы являются формальными.

Обязательным признаком является сопряженность данных деяний с извлечением дохода в крупном размере, размер которого определен в [примечании к ст. 169](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88048d103O) УК РФ и составляет 1 млн. 600 тыс. рублей. Исходя из принципа системности уголовного права понятие "дохода" применительно к целям [ст. 171.2](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA887481826d90FO) УК РФ должно соответствовать разъяснениям [п. 12](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE21D7D16A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1022d909O) Постановления Пленума ВС РФ от 18 ноября 2004 г. N 23 "О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве и легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем" и под доходом следует понимать выручку от реализации товаров (работ, услуг) за период осуществления такой деятельности без вычета произведенных лицом расходов, связанных с ее осуществлением.

Субъект рассматриваемых преступлений общий. Ответственности подлежат лишь лица, деятельность которых заключается в организации и проведении азартных игр. Участие в азартной игре при отсутствии в действиях лица признаков ее организации и проведения, уголовно наказуемым быть признано не может.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме умысла, который может быть как прямой, так и косвенный (например, по отношению к размеру предполагаемого или полученного дохода от такой деятельности).

В [ч. 2 настоящей статьи](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177F10A7E0282140726CFB1286B3467F0AAC85d408O) предусмотрена уголовная ответственность за совершение тех же деяний, сопряженных с извлечением дохода в особо крупном размере (см. [примечание к ст. 169](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88048d103O) УК РФ) либо совершенных организованной группой.

Незаконная банковская деятельность ([ст. 172](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1025d90DO) УК РФ)

Норма о незаконной банковской деятельности является специальной по отношению к [ст. 171](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1023d90EO) УК РФ.

**Объект** преступления - установленный порядок осуществления и лицензирования банковской деятельности.

Банковская деятельность является разновидностью предпринимательской деятельности, осуществляемой кредитными организациями, и заключается в осуществлении банковских операций и иных сделок, предусмотренных действующим законодательством. Не является банковской деятельностью совершение разовых видов банковских операций (например, купля-продажа иностранной валюты, инкассация денежных средств, выдача займа в процессе осуществления финансово-хозяйственной деятельности).

Кредитная организация - это юридическое лицо, которое для извлечения прибыли как основной цели своей деятельности на основании специального разрешения (лицензии) Центрального банка Российской Федерации (Банка России) имеет право осуществлять банковские операции, предусмотренные Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177515A6E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1022d90BO) от 2 декабря 1990 г. N 395-1 "О банках и банковской деятельности" <1>. Кредитная организация образуется на основе любой формы собственности как хозяйственное общество.

--------------------------------

<1> ВСНД. 1990. N 27. Ст. 357.

Кредитные организации подразделяются на банки, небанковские кредитные организации, иностранные банки.

Банк - кредитная организация, которая имеет исключительное право осуществлять в совокупности следующие банковские операции: привлечение во вклады денежных средств физических и юридических лиц, размещение указанных средств от своего имени и за свой счет на условиях возвратности, платности, срочности, открытие и ведение банковских счетов физических и юридических лиц.

Небанковская кредитная организация - кредитная организация, имеющая право осуществлять отдельные банковские операции, предусмотренные Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177515A6E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1022d90BO) "О банках и банковской деятельности" <1>. Например, открытие и ведение банковских счетов юридических лиц, инкассация денежных средств, векселей, платежных и расчетных документов. Такие юридические лица могут создаваться в форме компаний (финансовых, страховых, инвестиционных), фондов (пенсионных) и т.д.

--------------------------------

<1> См. также: [Инструкция](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5167E11A8E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1020d90AO) ЦБР от 26 апреля 2006 г. N 129-И "О банковских операциях и других сделках расчетных небанковских кредитных организаций, обязательных нормативах расчетных небанковских кредитных организаций и особенностях осуществления Банком России надзора за их соблюдением" // Вестник Банка России. 2006. 31 мая; [Положение](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217D9E4177E15A4BD2229197E6EdF0CO) ЦБР от 21 сентября 2001 г. N 153-П "Об особенностях пруденциального регулирования деятельности небанковских кредитных организаций, осуществляющих депозитные и кредитные операции" // Вестник Банка России. 2001. 27 сент.

Иностранный банк - банк, признанный таковым по законодательству иностранного государства, на территории которого он зарегистрирован. Иностранный банк для осуществления банковских операций на территории России обязан зарегистрировать свое обособленное подразделение (филиал).

В [ст. 5](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177515A6E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1022d904O) названного Закона предусмотрены виды банковских операций и сделок, которые имеют право осуществлять кредитные организации. Банковскими операциями являются: 1) привлечение денежных средств физических и юридических лиц во вклады (до востребования и на определенный срок); 2) размещение указанных в [пункте 1 части первой настоящей статьи](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177515A6E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1022d905O) привлеченных средств от своего имени и за свой счет; 3) открытие и ведение банковских счетов физических и юридических лиц; 4) осуществление переводов денежных средств по поручению физических и юридических лиц, в том числе банков-корреспондентов, по их банковским счетам; 5) инкассация денежных средств, векселей, платежных и расчетных документов и кассовое обслуживание физических и юридических лиц; 6) купля-продажа иностранной валюты в наличной и безналичной формах; 7) привлечение во вклады и размещение драгоценных металлов; 8) выдача банковских гарантий; 9) осуществление переводов денежных средств без открытия банковских счетов, в том числе электронных денежных средств (за исключением почтовых переводов).

Банковские сделки имеют следующую разновидность: 1) выдача поручительств за третьих лиц, предусматривающих исполнение обязательств в денежной форме; 2) приобретение права требования от третьих лиц исполнения обязательств в денежной форме; 3) доверительное управление денежными средствами и иным имуществом по договору с физическими и юридическими лицами; 4) предоставление в аренду физическим и юридическим лицам специальных помещений или находящихся в них сейфов для хранения документов и ценностей; 5) оказание консультационных и информационных услуг и т.д.

Кредитные организации подлежат государственной регистрации в соответствии с Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4127F12A7E0282140726CFBd102O) от 8 августа 2001 г. N 129-ФЗ <1> "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" с учетом особенностей, установленных Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177515A6E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1120d90AO) "О банках и банковской деятельности". Так, например, внесение в Единый государственный реестр юридических лиц сведений о создании кредитных организаций осуществляется регистрирующим органом на основании решения Центрального банка РФ о государственной регистрации кредитной организации ([ст. 12](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177515A6E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1120d905O) Закона).

--------------------------------

<1> РГ. 2001. 10 авг.

Осуществление банковских операций производится только на основании лицензии, выдаваемой Центральным банком России в порядке, установленном Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177515A6E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1120d909O) "О банках и банковской деятельности". Лицензия на осуществление банковских операций выдается Центральным банком РФ после государственной регистрации кредитной организации и оплаты учредителями объявленного ее уставного капитала. С момента получения лицензии юридическое лицо имеет право осуществлять банковские операции, которые в ней указаны. Срок действия лицензии не ограничен.

**Объективная сторона** преступления выражается в действиях - осуществление банковской деятельности: 1) без регистрации; 2) без лицензии, последствий в виде крупного ущерба гражданам, организациям или государству, причинной связи, либо это деяние сопряжено с извлечением доходов в крупном размере.

Содержание объективных признаков состава преступления аналогично норме, предусмотренной [ст. 171](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1023d90EO) УК РФ, за исключением некоторых положений, характерных для осуществления банковской деятельности. Например, осуществление банковской деятельности без лицензии обычно сопряжено с ее осуществлением и без регистрации, однако возможно и со стороны зарегистрированной кредитной организации (в случае если лицензия была приостановлена или отозвана Центральным банком РФ).

Кредитная организация имеет специальную правоспособность, и поэтому ей запрещено заниматься другими видами предпринимательской деятельности. Поэтому Верховный Суд РФ в [п. 6](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE21D7D16A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1021d90BO) Постановления Пленума от 18 ноября 2004 г. N 23 "О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве и легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем" <1> разъяснил, что действия кредитной организации, осуществляющей иную предпринимательскую деятельность (например, производственная, торговая или страховая), при наличии оснований необходимо квалифицировать по [ст. 171](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1023d90EO) УК РФ, предусматривающей уголовную ответственность за незаконное предпринимательство.

--------------------------------

<1> БВС РФ. 2005. N 1. С. 2 - 6.

Состав преступления формально-материальный. Преступление является оконченным в момент извлечения дохода в крупном размере либо причинения крупного ущерба гражданам, организациям или государству.

В соответствии с [примечанием к ст. 169](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88048d103O) УК РФ крупный размер или ущерб - это денежная сумма, превышающая 1 млн. 600 тыс. рублей, особо крупный - 6 млн. рублей.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в виде прямого или косвенного умысла. Лицо осознает, что занимается предпринимательской деятельностью с нарушением установленного порядка, извлекая при этом доход в крупном размере, и желает этого. При материальности данного состава преступления виновным предвидится возможность или неизбежность причинения крупного ущерба гражданам, организациям или государству, он желает этого либо сознательно допускает эти последствия или относится к ним безразлично.

**Субъект** преступления - вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет.

**Квалифицирующие признаки** - совершение преступления организованной группой (понятие организованной группы дано в [ч. 3 ст. 35](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1124d909O) УК РФ) или сопряженное с извлечением дохода в особо крупном размере.

Незаконное образование (создание, реорганизация)

юридического лица ([ст. 173.1](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88743d107O) УК РФ)

**Объект** данного преступления - установленный порядок образования юридического лица.

Объективную сторону рассматриваемого состава образуют действия, выражающиеся в организации (создании или реорганизации) юридического лица через подставных лиц.

Юридическое лицо подлежит государственной регистрации в уполномоченном государственном органе в порядке, определяемом [Законом](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4127F12A7E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1026d90CO) о государственной регистрации юридических лиц <1>. Данные государственной регистрации включаются в Единый государственный реестр юридических лиц, открытый для всеобщего ознакомления.

--------------------------------

<1> Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4127F12A7E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1026d90CO) от 8 августа 2001 г. N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" (ред. от 3 декабря 2011 г.) // РГ. 2001. 10 авг.

Государственная регистрация юридических лиц и ведение государственного реестра юридических лиц осуществляется Федеральной налоговой службой <1> ([п. 1](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5167913A6E0282140726CFB1286B3467F0AdA0FO) Постановления Правительства РФ от 30 сентября 2004 г. N 506 "Об утверждении Положения о Федеральной налоговой службе" (в ред. от 24 марта 2011 г.) <2>).

--------------------------------

<1> Федеральными законами может устанавливаться специальный порядок регистрации отдельных видов юридических лиц (например, банков, государственных и муниципальных унитарных предприятий, политических партий, религиозных организаций, благотворительных организаций, средств массовой информации и т.д.).

<2> РГ. 2004. 6 окт.

В регистрирующий орган документы на образование юридического лица могут быть направлены почтовым отправлением с объявленной ценностью и описью вложения, представлены непосредственно или направлены в форме электронных документов с использованием информационно-телекоммуникационных сетей общего пользования, в том числе сети Интернет, включая единый портал государственных и муниципальных услуг, в [порядке](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE0147F15A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1021d90AO), установленном уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти <1>.

--------------------------------

<1> См.: [Приказ](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE0147F15A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1020d90BO) ФНС РФ от 12 августа 2011 г. N ЯК-7-6/489@ "Об утверждении Порядка направления в регистрирующий орган при государственной регистрации юридических лиц, крестьянских (фермерских) хозяйств и физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей электронных документов с использованием информационно-телекоммуникационных сетей общего пользования, в том числе сети Интернет, включая единый портал государственных и муниципальных услуг" // РГ. 2011. 14 окт.

Требования к оформлению документов, представляемых в регистрирующий орган, а также формы заявления, уведомления или сообщения установлены [Постановлением](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217D4EA107C1AA4BD2229197E6EFC1DD9A4413606A9874B10d205O) Правительства РФ от 19 июня 2002 г. N 439 "Об утверждении форм и требований к оформлению документов, используемых при государственной регистрации юридических лиц, а также физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей" <1>.

--------------------------------

<1> РГ. 2002. 26 июня.

Заявление, уведомление или сообщение удостоверяется подписью заявителя, подлинность которой должна быть засвидетельствована в нотариальном порядке. При этом заявитель указывает свои паспортные данные или данные иного удостоверяющего личность документа.

При государственной регистрации юридического лица в соответствии с [п. 1.3 ст. 9](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4127F12A7E0282140726CFB1286B3467F0AACd803O) Федерального закона "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" заявителями могут быть следующие физические лица: а) руководитель постоянно действующего исполнительного органа регистрируемого юридического лица или иное лицо, имеющее право без доверенности действовать от имени этого юридического лица; б) учредитель или учредители юридического лица при его создании; в) руководитель юридического лица, выступающего учредителем регистрируемого юридического лица; г) иное лицо, действующее на основании полномочия, предусмотренного федеральным законом, актом специально уполномоченного на то государственного органа или актом органа местного самоуправления.

Датой представления документов при осуществлении государственной регистрации является день их получения регистрирующим органом.

При государственной регистрации создаваемого юридического лица в регистрирующий орган в соответствии со [ст. 12](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4127F12A7E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1028d905O) указанного Федерального закона представляются: а) подписанное заявителем заявление о государственной регистрации по утвержденной форме. В заявлении подтверждается, что представленные учредительные документы соответствуют установленным законодательством Российской Федерации требованиям к учредительным документам юридического лица данной организационно-правовой формы, что сведения, содержащиеся в этих учредительных документах, иных представленных для государственной регистрации документах, заявлении о государственной регистрации, достоверны, что при создании юридического лица соблюден установленный для юридических лиц данной организационно-правовой формы порядок их учреждения, в том числе оплаты уставного капитала (уставного фонда, складочного капитала, паевых взносов) на момент государственной регистрации, и в установленных законом случаях согласованы с соответствующими государственными органами и (или) органами местного самоуправления вопросы создания юридического лица; б) решение о создании юридического лица в виде протокола, договора или иного документа в соответствии с законодательством Российской Федерации; в) учредительные документы юридического лица; г) выписка из реестра иностранных юридических лиц соответствующей страны происхождения или иное равное по юридической силе доказательство юридического статуса иностранного юридического лица - учредителя; д) документ об уплате государственной пошлины.

Регистрирующий орган не проверяет на предмет соответствия федеральным законам или иным нормативным правовым актам Российской Федерации форму представленных документов (за исключением заявления о государственной регистрации) и содержащиеся в представленных документах сведения, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

Юридическое лицо считается созданным со дня внесения соответствующей записи в Единый государственный реестр юридических лиц ([ст. 51](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4167A16ADE0282140726CFB1286B3467F0AAC82d40BO) ГК РФ). Соответственно, при совершении данного преступления, выраженного в создании юридического лица, оно признается оконченным с момента внесения указанной записи в государственный реестр.

Реорганизацией юридического лица в соответствии со [ст. 57](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4167A16ADE0282140726CFB1286B3467F0AA88548d106O) ГК РФ признается слияние, присоединение, разделение, выделение, преобразование, которые могут быть осуществлены по решению его учредителей (участников) либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами. В случаях, установленных законом, реорганизация юридического лица в форме его разделения или выделения из его состава одного или нескольких юридических лиц осуществляется по решению уполномоченных государственных органов или по решению суда.

В случаях, установленных законом <1>, реорганизация юридических лиц в форме слияния, присоединения или преобразования может быть осуществлена лишь с согласия уполномоченных государственных органов.

--------------------------------

<1> См., в частности: [статья 27](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4177414AAE0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1320d90CO) Федерального закона от 26 июля 2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (в ред. от 6 декабря 2011 г.).

Юридическое лицо считается реорганизованным, за исключением случаев реорганизации в форме присоединения, с момента государственной регистрации вновь возникших юридических лиц. При реорганизации юридического лица в форме присоединения к нему другого юридического лица первое из них считается реорганизованным с момента внесения в Единый государственный реестр юридических лиц записи о прекращении деятельности присоединенного юридического лица.

Юридическое лицо в течение трех рабочих дней после даты принятия решения о его реорганизации обязано в письменной форме сообщить в регистрирующий орган о начале процедуры реорганизации, в том числе о форме реорганизации, с приложением решения о реорганизации. В случае участия в реорганизации двух и более юридических лиц такое уведомление направляется юридическим лицом, последним принявшим решение о реорганизации либо определенным решением о реорганизации. На основании этого уведомления регистрирующий орган в срок не более трех рабочих дней вносит в Единый государственный реестр юридических лиц запись о том, что юридическое лицо (юридические лица) находится (находятся) в процессе реорганизации.

При государственной регистрации юридического лица, создаваемого путем реорганизации (преобразования, слияния, разделения, выделения), в регистрирующий орган представляются следующие документы: а) подписанное заявителем заявление о государственной регистрации каждого вновь возникающего юридического лица, создаваемого путем реорганизации по соответствующей форме. В заявлении подтверждается, что учредительные документы созданных путем реорганизации юридических лиц соответствуют установленным законодательством Российской Федерации требованиям к учредительным документам юридического лица данной организационно-правовой формы, что сведения, содержащиеся в этих учредительных документах и заявлении о государственной регистрации, достоверны, что передаточный акт или разделительный баланс содержат положения о правопреемстве по всем обязательствам вновь возникшего юридического лица в отношении всех его кредиторов, что все кредиторы реорганизуемого лица уведомлены в письменной форме о реорганизации и в установленных законом случаях вопросы реорганизации юридического лица согласованы с соответствующими государственными органами и (или) органами местного самоуправления; б) учредительные документы юридического лица; в) договор о слиянии в случаях, предусмотренных федеральными законами; г) передаточный акт или разделительный баланс; д) документ об уплате государственной пошлины.

Государственная регистрация юридического лица, создаваемого путем реорганизации, осуществляется регистрирующим органом по месту нахождения реорганизуемого юридического лица.

Представление документов юридических лиц, создаваемых путем реорганизации, осуществляется в порядке, аналогичном предусмотренному при создании юридического лица.

Реорганизация юридического лица считается завершенной:

в форме преобразования - с момента государственной регистрации вновь возникшего юридического лица, а преобразованное юридическое лицо - прекратившим свою деятельность;

в форме слияния - с момента государственной регистрации вновь возникшего юридического лица, а юридические лица, реорганизованные в форме слияния, считаются прекратившими свою деятельность;

в форме разделения - с момента государственной регистрации последнего из вновь возникших юридических лиц, а юридическое лицо, реорганизованное в форме разделения, считается прекратившим свою деятельность;

в форме выделения - с момента государственной регистрации последнего из вновь возникших юридических лиц;

в форме присоединения - с момента внесения в Единый государственный реестр юридических лиц записи о прекращении деятельности последнего из присоединенных юридических лиц.

Именно с указанным выше моментом (в зависимости от формы реорганизации) следует связывать момент окончания рассматриваемого преступления, совершаемого в форме реорганизации юридического лица.

Следует отметить, что уголовно наказуемым является лишь создание или реорганизация юридического лица, иные действия (например, часто встречающееся на практике изменение состава участников в результате отчуждения долей на подставных лиц и т.п.) состава преступления не образуют, что следует расценивать как очевидный пробел уголовного закона.

Понятие подставных лиц приведено в [примечании к рассматриваемой статье](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88742d104O). Под ними понимаются лица, являющиеся учредителями (участниками) юридического лица (физические и юридические лица) или органами управления юридического лица, путем введения в заблуждение которых было образовано (создано, реорганизовано) юридическое лицо.

Введение в заблуждение представляет собой сообщение заведомо ложных сведений либо сокрытие сведений, которые виновный обязан был сообщить лицу, выступившему учредителем (участником) либо органом управления юридического лица. Содержание обмана может быть различным и касаться, например, истинных целей образования юридического лица, его финансово-хозяйственной деятельности, порядка управления, распределения прибыли (бремени убытков) и т.п. Содержание и форма обмана на квалификацию не влияют, однако важно, чтобы такой обман оказал влияние на решение потерпевшего об образовании (создании, реорганизации) юридического лица либо участие в качестве органа управления.

Вместе с тем толкование [примечания](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88742d104O) позволяет сделать вывод, что, если "подставное лицо" заведомо уведомлено о том, что оно будет выступать номинальным учредителем (участником) либо фиктивным органом управления, в то время как от его имени деятельность и управление юридическим лицом будут осуществлять иные лица либо "подставное лицо" отнеслось к этому безразлично (в том числе в результате подкупа), состав рассматриваемого преступления будет отсутствовать. При наличии специальной цели действия такого лица в определенных случаях могут быть квалифицированы по [ч. 1 ст. 173.2](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88742d106O) УК РФ.

Субъектом преступления следует признать лиц, образовавших такое юридическое лицо, т.е. принявших решение и оформивших создание (реорганизацию) юридического лица и (или) выступивших заявителями при подаче документов на государственную регистрацию. Исходя из положений приведенного выше отраслевого законодательства заявителями об образовании такого лица могут выступить и сами подставные лица, действующие под влиянием заблуждения. При этом введение в заблуждение подставных лиц может осуществляться как самим виновным, так и третьими лицами.

Субъективная сторона предполагает прямой умысел. Виновный осознает факт образования юридического лица через подставных лиц, введенных с этой целью в заблуждение им самим или третьими лицами, и желает внести в государственный реестр юридических лиц запись о таком лице.

Незаконное использование документов для образования

(создания, реорганизации) юридического лица

([ст. 173.2](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88742d105O) УК РФ)

Указанная [статья](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88742d105O) содержит описание двух самостоятельных составов преступления. [Часть первая](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88742d106O) предполагает ответственность за предоставление документа, удостоверяющего личность, или выдачу доверенности, а [часть вторая](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88742d108O) - за приобретение такого документа или использование персональных данных, полученных незаконным путем. Обе части объединяют цели соответствующих деяний - образование (создание, реорганизация) юридического лица и последующее совершение одного или нескольких преступлений, связанных с финансовыми операциями либо сделками с денежными средствами или иным имуществом.

**Объект** рассматриваемого состава совпадет с объектом преступления, предусмотренного [ст. 173.1](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88743d107O) УК РФ.

**Предметом преступления** является документ, удостоверяющий личность или доверенность.

Основным документом, удостоверяющим личность гражданина РФ, является паспорт гражданина РФ <1>. При утрате паспорта и до оформления нового паспорта гражданину по его просьбе территориальным органом Федеральной миграционной службы выдается временное удостоверение личности <2>.

--------------------------------

<1> [Постановление](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4107410ADE0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1022d90AO) Правительства РФ от 8 июля 1997 г. N 828 "Об утверждении Положения о паспорте гражданина Российской Федерации, образца бланка и описания паспорта гражданина Российской Федерации" // РГ. 1997. 16 июля; [Указ](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE1127E13A4BD2229197E6EFC1DD9A4413606A9874B10d207O) Президента РФ от 13 марта 1997 г. N 232 "Об основном документе, удостоверяющем личность гражданина Российской Федерации на территории Российской Федерации" // СЗ РФ. 1997. N 11. Ст. 1301.

<2> См.: [пункт 17](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4107410ADE0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1124d90FO) Постановления Правительства РФ от 8 июля 1997 г. N 828 "Об утверждении Положения о паспорте гражданина Российской Федерации, образца бланка и описания паспорта гражданина Российской Федерации".

Иные документы (дипломатический паспорт, "заграничный паспорт", служебный паспорт, паспорт моряка (удостоверение личности моряка)) являются лишь документами, удостоверяющими личность, по которым граждане Российской Федерации осуществляют въезд в РФ и выезд из Российской Федерации, а также удостоверяют их личность за пределами РФ <1>, в связи с чем их использование на территории РФ, в частности, для образования юридических лиц, невозможно.

--------------------------------

<1> [Статья 7](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE7107A1BAEE0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1022d909O) Федерального закона от 15 августа 1996 г. N 114-ФЗ "О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию" // РГ. 1996. 22 авг.; [п. 1](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE0137A15A4BD2229197E6EFC1DD9A4413606A9874B10d207O) Указа Президента РФ от 21 декабря 1996 г. N 1752 "Об основных документах, удостоверяющих личность гражданина Российской Федерации за пределами Российской Федерации" // РГ. 1996. 25 дек.

В соответствии со [ст. 10](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5167815ACE0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1029d90EO) Федерального закона от 25 июля 2002 г. N 115-ФЗ "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации" <1> документами, удостоверяющими личность иностранного гражданина в Российской Федерации, являются паспорт иностранного гражданина либо иной документ, установленный федеральным законом или признаваемый в соответствии с международным договором Российской Федерации в качестве документа, удостоверяющего личность иностранного гражданина.

--------------------------------

<1> РГ. 2002. 31 июля.

Документы, удостоверяющие личность лица без гражданства в Российской Федерации, определены в [ст. 10](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5167815ACE0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1029d90FO) указанного Федерального закона.

Доверенностью в соответствии со [ст. 185](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4167A16ADE0282140726CFB1286B3467F0AAD81d40EO) ГК РФ признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами.

Доверенность от имени юридического лица выдается за подписью его руководителя или иного лица, уполномоченного на это его учредительными документами, с приложением печати этой организации.

Необходимым признаком доверенности, используемой для совершения рассматриваемого преступления, должно быть наделение поверенного правомочиями по принятию решений либо совершения действий по образованию юридического лица либо правомочий, связанных с его государственной регистрацией.

Предоставление подложных либо недействительных документов, удостоверяющих личность, а также иных документов, не относящихся к указанной категории, так же как и выдача доверенности, ненадлежащим лицом либо не отвечающей требованиям действующего законодательства, состава рассматриваемого преступления не образует ввиду их ничтожности и объективной невозможности использования при образовании и государственной регистрации юридического лица.

Объективная сторона [ч. 1 ст. 173.2](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88742d106O) УК РФ выражена в действии - предоставлении документа, удостоверяющего личность, или выдаче доверенности с их последующим использованием для образования (создания, реорганизации) юридического лица.

Предоставление документа, удостоверяющего личность, может выражаться как в передаче указанных документов третьим лицам для создания юридического лица (например, при подготовке учредительных документов), так и в предъявлении этих документов лицам или органам в процессе создания юридического лица (например, предоставление документов нотариусу при удостоверении подписи на [заявлении](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217D4EA107C1AA4BD2229197E6EFC1DD9A4413606A98F4816d208O) о государственной регистрации по установленной форме <1>) либо непосредственном предъявлении данного документа сотруднику регистрирующего органа при подаче документов на государственную регистрацию юридического лица в качестве заявителя.

--------------------------------

<1> См.: [Постановление](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217D4EA107C1AA4BD2229197E6EFC1DD9A4413606A9874B10d206O) Правительства РФ от 19 июня 2002 г. N 439 "Об утверждении форм и требований к оформлению документов, используемых при государственной регистрации юридических лиц, а также физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей".

Под выдачей доверенности применительно к рассматриваемому составу следует понимать подписание (а при необходимости и заверение печатью от имени юридического лица) доверенности с полномочиями по представлению интересов доверителя при образовании юридического лица и (или) совершении действий, связанных с его регистрацией и вручение (лично либо через третьих лиц) поверенному такой доверенности.

Состав преступления формальный, и моментом его окончания следует считать момент получения документа, удостоверяющего личность, либо доверенности адресатом, а в случае их предъявления для удостоверения личности либо правомочий - с момента такого предъявления.

Сообщение персональных данных либо реквизитов документа, удостоверяющего личность (доверенности), без их предоставления состава преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 173.2](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88742d106O) УК РФ, не образует.

Субъект [ч. 1 ст. 173.2](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88742d106O) УК РФ общий. Им может быть любое физическое лицо, предоставившее документ, удостоверяющий личность (как свой собственный, так и принадлежащий третьим лицам) либо выдавшее доверенность. Если доверенность исходит от юридического лица, ответственности подлежит лицо (например, генеральный директор как единоличный исполнительный орган), выдавшее такую доверенность в соответствии со своими полномочиями.

Лица, организовавшие такие действия, подстрекавшие к ним (например, путем подкупа) либо оказавшие содействие виновному в их совершении, подлежат уголовной ответственности как соучастники со ссылкой на [ст. 33](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1123d90CO) УК РФ.

Субъективная сторона предполагает вину в форме прямого умысла и наличие фактически двух последовательных целей - образование юридического лица и последующее совершение с его использованием одного или нескольких преступлений, связанных с финансовыми операциями либо сделками с денежными средствами или иным имуществом.

При этом для квалификации не имеет значения, планировалось ли образование юридического лица исключительно для преступной деятельности либо предполагалось участие такой организации и в иной (легальной) деятельности.

На наличие состава преступления также не влияет сам факт создания (государственной регистрации) такого юридического лица, а уж тем более совершение с его использованием описанных преступлений. Необходимо лишь, чтобы виновный преследовал указанные цели при предоставлении документа либо выдаче доверенности.

Введение в заблуждение лица, предоставившего документ либо выдавшего доверенность, относительно преступных целей создания юридического лица уголовную ответственность по [ч. 1 ст. 173.2](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88742d106O) УК РФ исключает.

Мотивы совершения указанного преступления на квалификацию не влияют.

[Часть 2 ст. 173.2](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88742d108O) предусматривает ответственность за приобретение документа, удостоверяющего личность, или использование персональных данных, полученных незаконным путем, совершенных с той же целью.

[Часть 2](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88742d108O) помимо документа, удостоверяющего личность, предполагает совершение действий с альтернативным предметом - персональными данными, полученными незаконным путем.

Под персональными данными следует понимать любую информацию, относящуюся прямо или косвенно к определенному или определяемому физическому лицу (субъекту персональных данных) ([п. 1 ст. 3](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4127D17AEE0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1223d90BO) Федерального закона от 27 июля 2006 г. N 152-ФЗ "О персональных данных" <1>). Применительно к целям настоящей [статьи](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88742d105O) уголовно-правовое значение имеют лишь персональные данные, включаемые в учредительные документы, а также в документы, представляемые в регистрирующий орган при образовании (создании, реорганизации) юридического лица. К ним, в частности, следует отнести фамилию, имя, отчество гражданина; дату и место рождения; адрес; абонентский номер; реквизиты документов, удостоверяющих личность, ИНН.

--------------------------------

<1> РГ. 2006. 29 июля.

Незаконным следует признать любое получение виновным (либо третьими лицами) персональных данных лица без его согласия. Исключение составляет информация о лице, находящаяся в общедоступных источниках персональных данных (в том числе справочниках, адресных книгах и т.п.). В такие источники с письменного согласия субъекта персональных данных могут включаться его фамилия, имя, отчество, год и место рождения, адрес, абонентский номер, сведения о профессии и иные персональные данные, сообщаемые субъектом персональных данных ([ст. 8](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4127D17AEE0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1227d90AO) Федерального закона).

Если способ получения персональных данных был криминальным (например, в результате совершения преступлений, предусмотренных [ст. ст. 138](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1727d905O), [139](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1728d90AO), [272](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA081d402O) УК РФ и т.п.), виновные подлежат уголовной ответственности по соответствующим статьям [УК](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1523d90DO) РФ.

Какие-либо сведения (данные) о юридических лицах к предмету данного преступления не относятся.

Объективную сторону преступления, предусмотренного [ч. 2 ст. 173.2](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88742d108O) УК РФ, образуют: 1) приобретение документа, удостоверяющего личность, понятие которого (приобретения) определено в [примечании к данной статье](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8864Bd100O); 2) использование незаконно полученных персональных данных, под которым следует понимать внесение этих данных в учредительные документы либо иные документы, представляемые в государственный регистрирующий орган при образовании юридического лица.

Состав преступления признается формальным и оконченным: 1) в отношении документа, удостоверяющего личность, - с момента его приобретения (получения) адресатом (вне зависимости от факта его последующего использования); 2) в отношении персональных данных - с момента внесения любых из этих данных в учредительные документы либо иные документы, представляемые в регистрирующий орган. Факт подачи документов на государственную регистрацию, принятия решения о государственной регистрации юридического лица и т.д. на квалификацию содеянного по [ч. 2 ст. 173.2](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88742d108O) УК РФ не влияет.

Рассматриваемая норма является специальной по отношению к [ст. ст. 324](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA887491028d90BO) и [325](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8824Bd107O) УК РФ, в связи с чем при квалификации действий виновного по [ч. 2 ст. 173.2](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88742d108O) УК РФ вменение указанных преступлений излишне.

Субъект преступления общий - лицо, приобретшее документ, удостоверяющий личность, либо использующее персональные данные, заведомо полученные незаконным путем.

Содержание субъективной стороны соответствует описанному в [ч. 1 рассматриваемой статьи](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88742d106O).

Легализация (отмывание) денежных средств

или иного имущества, приобретенных другими лицами

преступным путем ([ст. 174](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88543d102O) УК РФ)

**Объект** преступления - установленный порядок осуществления предпринимательской или иной экономической деятельности.

Под легализацией доходов, полученных преступным путем, понимается совершение действий с доходами от криминальной деятельности таким образом, чтобы источники этих доходов казались законными, а равно действий, направленных на сокрытие незаконного происхождения таких денег <1>.

--------------------------------

<1> БВС РФ. 2008. N 7. С. 18. В соответствии с Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177A11ABE0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1228d90AO) от 7 августа 2001 г. N 115-ФЗ "О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма" легализация (отмывание) - это придание правомерного вида владению, пользованию или распоряжению денежными средствами или иным имуществом, полученными в результате совершения преступления // РГ. 2001. 7 авг.

Вопросы уголовно-правовой борьбы с легализацией (отмыванием) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступных путем, регламентируются и ратифицированными Россией международными актами: [Конвенция](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE0157D1BADE0282140726CFBd102O) ООН о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ, принятая в Вене (Австрия) 19 декабря 1988 г.; [Конвенция](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE0157816ACE0282140726CFBd102O) ООН против транснациональной организованной преступности, принятая в г. Палермо (Италия) 15 ноября 2000 г.; [Конвенция](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE0157C16AFE0282140726CFBd102O) ООН против коррупции, принятая в г. Мериде (Мексика) 31 октября 2003 г.; [Конвенция](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE0147512A9E0282140726CFBd102O) об отмывании, выявлении, изъятии и конфискации доходов от преступной деятельности, принятая в г. Страсбурге (Франция) 8 ноября 1990 г. и т.д.

Предмет преступления - денежные средства или иное имущество, приобретенное преступным путем.

Денежные средства - это наличные или безналичные деньги в российской или иностранной валюте. Иное имущество - это движимые и недвижимые вещи ([ст. 130](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4167A16ADE0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1729d908O) ГК РФ), имущественные права (например, право залога, аренды, требования), ценные бумаги ([ст. 142](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4167A16ADE0282140726CFB1286B3467F0AAC80d40EO) ГК РФ).

Деньги и иное имущество должны быть приобретены преступным путем, т.е. в результате совершения любого преступления на территории России или за ее пределами (например, хищение, вымогательство, получение взятки). Доходы, полученные иным незаконным путем, в частности в результате административного правонарушения, не являются предметами данного преступного посягательства.

**Объективная сторона** преступления выражается в действиях - совершение финансовых операций и других сделок с денежными средствами или иным имуществом.

В соответствии с [Постановлением](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE21D7D16A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1023d909O) Пленума Верховного Суда РФ от 18 ноября 2004 г. N 23 "О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве и легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем" <1> под финансовыми операциями и другими сделками, указанными в [ст. ст. 174](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88543d102O) и [174.1](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88542d106O) УК РФ, следует понимать действия с денежными средствами, ценными бумагами и иным имуществом, направленные на установление, изменение или прекращение связанных с ними гражданских прав или обязанностей.

--------------------------------

<1> БВС РФ. 2005. N 1. С. 2 - 6.

Финансовыми могут являться операции с денежными средствами в наличной или безналичной форме: снятие со счета или зачисление на счет; обмен банкнот одного достоинства на банкноты другого достоинства; размещение денежных средств во вклад (на депозит); их перевод на счет в другой банк; внесение физическим лицом в уставный капитал организации денежных средств и т.д. Сделки - это действия граждан, юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей ([ст. 153](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4167A16ADE0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1829d90EO) ГК РФ). К ним могут относиться купля-продажа ценных бумаг, недвижимости, драгоценных камней, дарение, наследование, обмен, аренда и т.д.

Уголовная ответственность наступает и в случаях, когда виновным осуществлена лишь одна финансовая операция или одна сделка с приобретенными преступным путем денежными средствами или имуществом.

Если лицо осуществляет легализацию (отмывание) посредством совершения нескольких сделок в отношении денежных средств или имущества, добытых в результате одного преступления, то такие действия необходимо квалифицировать по одной [ст. 174](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88543d102O) УК РФ.

Состав преступления формальный. Деяние в форме совершения финансовых операций является оконченным в момент, когда хотя бы одна соответствующая операция считается состоявшейся (например, зачисление денежных средств на банковский счет). Преступление в форме совершения сделок является оконченным после совершения виновным действий, влекущих возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. Момент признания сделки совершенной определяется гражданским законодательством (например, договор, подлежащий государственной регистрации, считается заключенным с момента его регистрации - [ч. 3 ст. 433](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4167A16ADE0282140726CFB1286B3467F0AA887491025d909O) ГК РФ).

**Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что финансовые операции и иные сделки совершаются с имуществом, приобретенным другими лицами преступным путем, и желает этого.

Заведомость как обязательный признак данного состава преступления предполагает, что виновному достоверно известно, что денежные средства или иное имущество, с которыми совершаются финансовые операции, приобретены другими лицами преступным путем ([абз. 2 п. 20](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE21D7D16A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1023d904O) Постановления Пленума). Об этом может свидетельствовать, например, рассказ самого преступника или свидетелей.

Основным признаком деяния является и цель его совершения - придание правомерного вида владению, пользованию и распоряжению указанными денежными средствами или иным имуществом. Реализовывая ее, виновный стремится создать "владельцу" денежных средств или иного имущества такие условия владения, пользования и распоряжения, которые позволяют, вводя в заблуждение участников правового оборота либо органов публичной власти, считать их полученными правомерным путем <1>.

--------------------------------

<1> Учебный комментарий к Уголовному кодексу РФ / Отв. ред. А.Э. Жалинский. М., 2005. С. 531.

Легализацию (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных другими лицами преступным путем, необходимо отличать от такого "классического" преступления, как приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем ([ст. 175](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1028d90AO) УК РФ). Градация проявляется здесь в цели совершения сделок с этим имуществом. Поэтому Пленум Верховного Суда РФ в [п. 26](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE21D7D16A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1024d908O) Постановления указал, что при квалификации деяния с финансовыми операциями и другими сделками по [ст. 174](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88543d102O) УК РФ необходимо устанавливать наличие у субъекта, участвующего в них, цели придания правомерного вида владению, пользованию и распоряжению денежными средствами или иным имуществом. При отсутствии данной цели уголовная ответственность может наступить за хищение (в форме пособничества) либо по [ст. 175](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1028d90AO) УК РФ.

**Субъект** преступления специальный - вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет, и при этом не участвовавшее (любой вид соучастия) в совершении преступления, в результате которого были приобретены денежные средства или иное имущество. Это могут быть работники кредитных организаций, профессиональные участники рынка ценных бумаг, компании, осуществляющие сделки с недвижимостью, и т.д.

**Квалифицирующий признак** - совершение преступления в крупном размере ([ч. 2 ст. 174](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88543d105O) УК РФ). В соответствии с [примечанием к данной статье](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88542d105O) крупным размером признаются финансовые операции и другие сделки с денежными средствами или иным имуществом, совершенные на сумму, превышающую 1 млн. 500 тыс. рублей.

[Часть 3 ст. 174](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88543d108O) УК РФ предусматривает уголовную ответственность за совершение данного преступления - группой лиц по предварительному сговору (понятие этого признака дано в [ч. 2 ст. 35](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1124d908O) УК РФ) и лицом с использованием своего служебного положения.

К лицам, использующим свое служебное положение, относятся должностные лица (см. [примечание к ст. 285](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AACd805O) УК РФ), служащие, а также лица, осуществляющие управленческие функции в коммерческих и иных организациях (см. [примечание к ст. 201](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA887481323d90BO) УК РФ).

[Часть 4 ст. 174](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88542d101O) УК РФ устанавливает уголовную ответственность за деяния, предусмотренные [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88543d103O) или [3](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88543d107O), совершенные организованной группой (см. [ч. 3 ст. 35](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1124d909O) УК РФ и [комментарий к ней](#Par1508)) либо в особо крупном размере. В соответствии с [примечанием к данной статье](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88542d105O) особо крупным размером признаются финансовые операции и другие сделки с денежными средствами или иным имуществом, совершенные на сумму, превышающую 6 млн. рублей.

Для квалификации по [ч. 1 ст. 174](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88543d103O) УК РФ не имеет значения сумма легализуемых денежных средств или иного имущества. Следовательно, данный размер необходимо определять с учетом положений [ч. 2 ст. 14](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1025d908O) УК РФ.

Легализация (отмывание) денежных средств

или иного имущества, приобретенных лицом

в результате совершения им преступления ([ст. 174.1](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88542d106O) УК РФ)

Понятие объективных признаков, субъективной стороны, момента окончания данного деяния и его квалифицированных видов совпадает с составом преступления, предусмотренным [ст. 174](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88543d102O) УК РФ.

Основные отличия между [ст. 174](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88543d102O) и [ст. 174.1](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88542d106O) УК РФ проводятся по субъекту преступления. Так, в последнем деянии, субъект специальный - вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет, являющееся участником совершения преступления, в результате которого были приобретены денежные средства или иное имущество.

При данных обстоятельствах в соответствии с [п. 22](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE21D7D16A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1024d90CO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 18 ноября 2004 г. N 23 "О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве и легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем", содеянное виновным подлежит квалификации по совокупности преступлений (например, как получение взятки и как легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества).

Если в легализации (отмывании) участвуют лица, не совершавшие первичное деяние, но знающие о преступном происхождении имущества, то они в силу положений [ч. 4 ст. 34](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1124d90CO) УК РФ подлежат ответственности по [ст. 174.1](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88542d106O) УК РФ только в качестве организатора, подстрекателя или пособника.

В судебно-следственной практике возникают вопросы по разграничению комментируемого состава с хищениями. В большинстве таких случаев суды, оправдывая лицо по [ст. 174.1](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88542d106O) УК РФ, указывают, что корыстная цель является обязательным признаком любого хищения, и сделки с чужим имуществом, полученным лицом в результате совершения им преступлений, предусмотренных [гл. 21](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1829d90EO) УК РФ, полностью охватываются составами этих деяний, поскольку представляют собой акт распоряжения похищенным имуществом как своим собственным <1>.

--------------------------------

<1> Бюллетень Верховного суда Республики Карелия. 2005. N 13.

Приобретение или сбыт имущества,

заведомо добытого преступным путем ([ст. 175](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1028d90AO) УК РФ)

**Объект** преступления - установленный порядок приобретения или сбыта имущества.

Предмет преступления - имущество, добытое преступным путем. В судебной практике под этим имуществом обычно понимаются вещи, как правило, движимые ([ст. 130](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4167A16ADE0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1729d90BO) ГК РФ). Не имеет значения, в результате совершения какого преступления это имущество было добыто (например, кража, мошенничество, вымогательство). Не могут являться предметом деяния вещи, изъятые из законного оборота (драгоценные камни, оружие, наркотические вещества и т.д.), за действия с которыми установлена уголовная ответственность специальными статьями ([ст. ст. 191](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AAE80d40DO), [222](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88143d108O), [228](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA882d40BO) и др. УК РФ).

**Объективная сторона** преступления выражается в действиях - приобретении или сбыте имущества.

Под **приобретением** понимается возмездное или безвозмездное получение имущества любым способом (покупка, обмен, получение в дар и т.п.), под **сбытом** - любая форма возмездной или безвозмездной передачи его третьим лицам. Не является приобретением или сбытом получение или передача имущества на временное хранение.

Приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем, должны быть заранее не обещанными. В этой связи необходимо разграничивать такие действия от соучастия в совершении хищения имущества. Как разъяснил Пленум Верховного Суда СССР в [п. 2](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE2137E17ADE0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1021d90BO) Постановления от 31 июля 1962 г. N 11 "О судебной практике по делам о заранее не обещанном укрывательстве преступлений, приобретении и сбыте заведомо похищенного имущества" <1>, приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем, могут быть признаны соучастием, если эти действия были обещаны исполнителю до или во время совершения преступления, либо по другим причинам (например, в силу систематического их совершения) давали основание исполнителю преступления рассчитывать на подобное содействие.

--------------------------------

<1> Сборник постановлений Пленума Верховного Суда СССР 1924 - 1977. М., 1978. Ч. 2. С. 285.

Состав преступления формальный. Деяние является оконченным в момент совершения любого действия, указанного в диспозиции [статьи](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1028d90AO), т.е. для квалификации не имеет значения, приобретало ли лицо имущество, добытое преступным путем, или только лишь сбывало.

Приобретение лицом имущества, добытого преступный путем, а затем его сбыт не образуют совокупности преступлений, предусмотренных соответствующими частями [ст. 175](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1028d90AO) УК РФ.

**Субъективная сторона** характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что приобретает или сбывает имущество, добытое преступным путем, и желает этого.

Мотивы и цели не являются обязательными признаками состава преступления. Вместе с тем для данного преступления характерен корыстный мотив.

Заведомость как обязательный признак данного состава преступления предполагает понимание виновным того, что получаемое или отчуждаемое им имущество добыто в результате совершения какого-либо преступления. Однако это не означает, что этому лицу должны быть достоверно известны все обстоятельства его преступного приобретения. Так, Пленум Верховного суда СССР, отменив постановления Президиума Верховного суда РСФСР по делу Троянского, указал, что [ст. 208](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217D5E4167A19F9B72A70157C69F342CEA3083A07A88342d104O) УК РСФСР (этот запрет теперь установлен [ст. 175](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1028d90AO) УК РФ) не требует обязательной осведомленности виновного о том, каким именно преступным путем добыто приобретенное им имущество: важно, чтобы он осознавал, что приобретаемое имущество добыто преступным путем. В том же решении Пленум согласился на обстоятельства, в том числе обстановку приобретения имущества, способ его хранения и др., которые могут свидетельствовать об осведомленности лица, обвиняемого по [ст. 208](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217D5E4167A19F9B72A70157C69F342CEA3083A07A88342d104O) УК РСФСР, о преступном характере приобретения имущества <1>.

--------------------------------

<1> Яни П. Незаконное предпринимательство и легализация преступно приобретенного имущества // Законность. 2005. N 3. С. 15.

**Субъект** преступления специальный - вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет, и при этом не участвовавшее (любой вид соучастия) в совершении преступления, в ходе которого было добыто имущество.

**Квалифицирующие признаки** - совершение деяния группой лиц по предварительному сговору (понятие данного признака дано в [ч. 2 ст. 35](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1124d908O) УК РФ), в отношении нефти и продуктов ее переработки, автомобиля или иного имущества в крупном размере ([ч. 2 ст. 175](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1028d905O) УК РФ).

"Нефть" означает нефть в любом виде, например сырая, топливная. Нефтепродукт - готовый продукт, полученный при переработке нефти (синтетический бензин, дизельное топливо и т.п.). Автомобильная техника - это колесные транспортные средства, предназначенные для перевозки людей, грузов или оборудования, установленного на них (легковые и грузовые автомобили, автобусы).

В соответствии с [примечанием к ст. 169](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88048d103O) УК РФ под крупным размером понимается стоимость имущества, которая превышает 1 млн. 500 тыс. рублей. Такой размер может быть образован и совокупной стоимостью нескольких вещей.

**Особо квалифицирующие признаки преступления** ([ч. 3 ст. 175](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1029d908O) УК РФ) - совершения деяния организованной группой (понятие данного признака дано в [ч. 3 ст. 35](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1124d909O) УК РФ) или лицом с использованием своего служебного положения.

К лицам, использующим свое служебное положение, относятся должностные лица (см. [примечание к ст. 285](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AACd805O) УК РФ), служащие, а также лица, осуществляющие управленческие функции в коммерческих и иных организациях (см. [примечание к ст. 201](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA887481323d90BO) УК РФ).

В случае если лицо приобрело имущество, заведомо добытое преступный путем, для придания ему правомерного вида владению, пользованию или распоряжения, то оно подлежит ответственности по [ст. 174](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88543d102O) УК РФ <1>. Если же такое имущество приобретается для его использования, но в дальнейшем это лицо осуществляет его легализацию (отмывание), то такие действия необходимо квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных [ст. 175](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1028d90AO) УК РФ и [ст. 174.1](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88542d106O) УК РФ.

--------------------------------

<1> См.: [пункт 26](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE21D7D16A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1024d908O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 18 ноября 2004 г. N 23 "О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве и легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем" // БВС РФ. 2005. N 1. С. 2 - 6.

По сложившейся судебной практике не требуется обязательного осуждения лица, совершившего основное преступление, в результате которого было добыто имущество. Субъект преступления по [ст. 175](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1028d90AO) УК РФ может быть привлечен к ответственности, также и в случае, если он приобрел такое имущество у неустановленных следствием лиц <1>.

--------------------------------

<1> См.: БВС РФ. 1995. N 8.

Фальсификация решения общего собрания акционеров

(участников) хозяйственного общества или решения совета

директоров (наблюдательного совета) хозяйственного общества

([ст. 185.5](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA880d40EO) УК РФ)

**Объект** преступления - установленный порядок деятельности, реорганизации и ликвидации хозяйственных обществ.

В соответствии со [ст. 66](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4167A16ADE0282140726CFB1286B3467F0AA88443d103O) Гражданского кодекса РФ хозяйственными обществами признаются коммерческие организации с разделенным на доли (вклады) учредителей (участников) уставным (складочным) капиталом. Хозяйственные общества могут создаваться в форме акционерного общества, общества с ограниченной или с дополнительной ответственностью.

Акционерным обществом признается общество, уставный капитал которого разделен на определенное число акций. Участники акционерного общества (акционеры) не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им акций.

Правовое положение акционерного общества, его органов управления, права и обязанности акционеров, а также порядок созыва и проведения общего собрания акционеров определяются Гражданским [кодексом](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4167A16ADE0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1525d90BO) РФ и Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177A10A9E0282140726CFBd102O) от 26 декабря 1995 г. N 208-ФЗ "Об акционерных обществах" <1>. Акционерные общества бывают открытого и закрытого типа.

--------------------------------

<1> РГ. 1995. 29 дек. см. также Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE61D751BACE0282140726CFBd102O) от 5 марта 1999 г. N 46-ФЗ "О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг" // РГ. 1999. 11 марта.

Особенности правового положения акционерных обществ, созданных путем приватизации государственных и муниципальных предприятий, определяются иными нормативными актами. См. например, Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5157F1AAAE0282140726CFBd102O) от 21 декабря 2001 г. N 178-ФЗ "О приватизации государственного и муниципального имущества" // РГ. 2002. 26 янв.

Особенности правового положения кредитных организаций, созданных в форме акционерных обществ, права и обязанности их акционеров определяются также законами, регулирующими деятельность кредитных организаций. См. например, Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5167515AAE0282140726CFBd102O) от 10 июля 2002 г. N 86-ФЗ "О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)" // РГ. 2002. 13 июля.

Органами управления акционерного общества являются общее собрание акционеров, совет директоров (наблюдательный совет), исполнительный орган. Высшим органом управления общества является общее собрание акционеров. Совет директоров (наблюдательный совет) общества осуществляет общее руководство деятельностью общества, за исключением решения вопросов, отнесенных к компетенции общего собрания акционеров ([ст. 64](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177A10A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1524d905O) Закона).

Руководство текущей деятельностью осуществляется единоличным исполнительным органом общества (директором, генеральным директором) или единоличным исполнительным органом (директором, генеральным директором) и коллегиальным исполнительным органом общества (правлением, дирекцией). Исполнительные органы подотчетны совету директоров (наблюдательному совету) общества и общему собранию акционеров ([ст. 69](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177A10A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1620d904O) Закона).

Согласно [ст. 87](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4167A16ADE0282140726CFB1286B3467F0AA8834Cd109O) Гражданского кодекса РФ обществом с ограниченной ответственностью признается общество, уставный капитал которого разделен на доли, при этом участники такого общества не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им долей.

Правовое положение общества с ограниченной ответственностью, его органов управления, права и обязанности его участников, а также порядок проведения общего собрания участников определяются Гражданским [кодексом](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4167A16ADE0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1520d90DO) РФ и Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE7127F12A9E0282140726CFBd102O) от 8 февраля 1998 г. N 14-ФЗ N "Об обществах с ограниченной ответственностью" <1>.

--------------------------------

<1> РГ. 1998. 17 февр.

Высшим органом управления общества с ограниченной ответственностью является его общее собрание участников. Уставом юридического лица может быть предусмотрено образование совета директоров (наблюдательного совета) общества. Руководство текущей деятельностью общества с ограниченной ответственностью осуществляется единоличным исполнительным органом или единоличным исполнительным органом и коллегиальным исполнительным органом общества. Исполнительные органы общества подотчетны общему собранию участников общества и совету директоров (наблюдательному совету) ([ст. 32](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE7127F12A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1225d90CO) Федерального закона "Об обществах с ограниченной ответственностью").

В соответствии со [ст. 95](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE7127D11A9E0282140726CFB1286B3467F0AA882d40FO) Гражданского кодекса РФ, обществом с дополнительной ответственностью признается общество, уставный капитал которого разделен на доли, при этом участники такого общества солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам своим имуществом в одинаковом для всех кратном размере к стоимости их долей, определенном уставом общества. При банкротстве одного из участников его ответственность по обязательствам общества распределяется между остальными участниками пропорционально их вкладам, если иной порядок распределения ответственности не предусмотрен учредительными документами общества.

К обществу с дополнительной ответственностью применяются положения Гражданского [кодекса](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4167A16ADE0282140726CFB1286B3467F0AA88342d108O) РФ и Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE7127F12A9E0282140726CFBd102O) от 8 февраля 1998 г. N 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью" <1>.

--------------------------------

<1> РГ. 1998. 17 февр.

**Объективная сторона** преступления выражается в действиях: а) умышленное искажение результатов голосования; б) воспрепятствование свободной реализации права при принятии решения на общем собрании акционеров, общем собрании участников общества с ограниченной (дополнительной) ответственностью или на заседании совета директоров (наблюдательного совета) хозяйственного общества путем:

- внесения в протокол общего собрания, в выписки из него, в протокол заседания совета директоров (наблюдательного совета), а равно в иные отражающие ход и результаты голосования документы заведомо недостоверных сведений о количестве голосовавших, кворуме или результатах голосования;

- составления заведомо недостоверного списка лиц, имеющих право на участие в общем собрании, заведомо недостоверного подсчета голосов или учета бюллетеней для голосования;

- блокирования или ограничения фактического доступа акционера (участника) хозяйственного общества или члена совета директоров (наблюдательного совета) к голосованию;

- несообщения сведений о проведении общего собрания акционеров (участников) или заседания совета директоров (наблюдательного совета);

- сообщения недостоверных сведений о времени и месте проведения общего собрания, заседания совета директоров (наблюдательного совета);

- голосования от имени акционера (участника) хозяйственного общества или члена совета директоров (наблюдательного совета) по заведомо подложной доверенности, лица, заведомо не имеющего полномочий.

Умышленное искажение результатов голосования либо воспрепятствование свободной реализации права совершаются в целях незаконного захвата управления в юридическом лице посредством принятия незаконного решения:

- о внесении изменений в устав хозяйственного общества;

- об одобрении крупной сделки;

- об одобрении сделки, в совершении которой имеется заинтересованность;

- об изменении состава органов управления хозяйственного общества (совета директоров, единоличного или коллегиального исполнительного органа общества);

- об избрании его членов и о досрочном прекращении их полномочий;

- об избрании управляющей организации либо управляющего;

- об увеличении уставного капитала хозяйственного общества путем размещения дополнительных акций;

- о реорганизации либо ликвидации хозяйственного общества.

Состав преступления формальный. Преступление окончено в момент совершения любого действия, указанного в диспозиции [статьи](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA880d40EO).

**Субъективная сторона** деяния характеризуется виной в виде прямого умысла. Виновный осознает, что совершает указанные действия, и желает этого.

Обязательный признак субъективной стороны, наличие цели - незаконный захват управления в юридическом лице.

Субъект преступления - физическое лицо, достигшее возраста 16 лет.

**Квалифицирующие признаки** - совершение преступления путем принуждения акционера общества, участника общества с ограниченной (дополнительной) ответственностью, члена совета директоров (наблюдательного совета) хозяйственного общества к голосованию определенным образом или отказу от голосования, соединенных с шантажом, а равно с угрозой применения насилия либо уничтожения или повреждения чужого имущества ([ч. 2 ст. 185.5](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA880d403O) УК РФ).

Под **принуждением** следует понимать психическое воздействие на потерпевшего с целью заставить совершить голосование определенным образом или отказаться от голосования против своей воли. Принуждение может быть совершено непосредственно в отношении потерпевшего либо доводиться до его сведения через третьих лиц. **Шантаж** означает угрозу разглашения сведений, компрометирующих потерпевшего, или сведений, которые он желал бы скрыть, например сведений о действительных или вымышленных заболеваниях, аморальных поступках. **Угроза** применения насилия, а равно уничтожения или повреждения чужого имущества - это психическое воздействие на потерпевшего, заключающееся в намерении его убить или причинить физический вред здоровью различной степени тяжести либо привести в полную или частичную непригодность для использования по своему целевому назначению принадлежащее потерпевшему или его близким имущество. Способы выражения угрозы разнообразны (устно, письменно, по телефону, лично или через третьих лиц). Угроза должна быть реальной, т.е. у потерпевшего должны быть основания ее опасаться. Об этом могут свидетельствовать конкретная форма угрозы, способ ее осуществления и интенсивность, обстановка, характеристика личности виновного, его взаимоотношения с потерпевшим и т.д.

§ 3. Преступления против интересов кредиторов

Незаконное получение кредита ([ст. 176](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1029d90AO) УК РФ)

Данная [статья](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1029d90AO) предусматривает уголовную ответственность за совершение двух деяний, которые отличаются друг от друга объективными и субъективными признаками.

**Объект** преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 176](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1029d90BO) УК РФ, - интересы кредиторов, а также установленный порядок предоставления кредита индивидуальному предпринимателю или организации.

Действующим законодательством предусмотрены различные виды кредитов (банковский ([ст. 819](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177B16AAE0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1428d90AO) ГК РФ), товарный ([ст. 822](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177B16AAE0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1429d90BO) ГК РФ), коммерческий ([ст. 823](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177B16AAE0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1520d90CO) ГК РФ), налоговый - [ст. 65](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217D8EA167812A4BD2229197E6EFC1DD9A4413606A9874D13d207O) НК РФ).

Наиболее распространенными в судебной практике являются случаи, когда виновные незаконно получают именно банковский кредит, под которым понимается обязательство, в силу которого банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуются предоставить денежные средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных кредитным договором, а заемщик обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты на нее.

Льготные условия кредитования - это наиболее выгодные, чем обычные, условия предоставления кредита. Например, льготы касаются денежной суммы кредита, процентной ставки, срока возврата, обеспечения кредита.

Порядок получения кредита регламентируется в соответствующих нормах действующего законодательства (например, получению банковского кредита посвящены [ст. ст. 819](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177B16AAE0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1428d90AO) - [821](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177B16AAE0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1429d90EO) ГК РФ).

**Объективная сторона** преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 176](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1029d90BO) УК РФ, выражается в действии - получении кредита или его льготных условий, последствии в виде крупного ущерба, причинной связи.

Под получением кредита понимают его выдачу заемщику. Например, банковский кредит может выдаваться наличным путем или безналичным перечислением денежных средств на расчетный счет заемщика.

Единственный незаконный способ получения кредита или его льготных условий указан в диспозиции [ч. 1 ст. 176](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1029d90BO) УК РФ - представление банку или иному кредитору заведомо ложных сведений о хозяйственном положении либо финансовом состоянии индивидуального предпринимателя или организации.

Сведения о хозяйственном положении либо финансовом состоянии включают в себя данные, которые были предоставлены индивидуальным предпринимателем или организацией кредитору для принятия решения о выдаче кредита. Эта информация может содержаться: в учредительных документах; протоколах о назначении исполнительных органов или об одобрении крупных сделок; реестре акционеров; гражданских и трудовых договорах; банковских гарантиях и поручительствах; бухгалтерской и налоговой отчетности; аудиторском заключении; технико-экономическом обосновании получения кредита; бизнес-планах и т.д.

Для наличия состава преступления представленные сведения должны быть заведомо ложными, т.е. не соответствовать реальной действительности. Кроме того, предоставление таких ложных сведений должно повлиять на принятие решение о выдаче кредита либо применении льготных условия кредитования.

Состав преступления материальный. Деяние является оконченным в момент причинения крупного ущерба кредитору. В соответствии с [примечанием к ст. 169](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA88048d103O) УК РФ под крупным ущербом понимается денежная сумма, превышающая 1 млн. 500 тыс. рублей. С содержательной стороны ущерб выражается в имущественных потерях кредитора (например, не возвращена сумма кредита) и упущенной выгоды (например, не уплачены проценты за пользование кредитом).

Причинение кредитору последствий неимущественного характера не является уголовно наказуемым по [ч. 1 ст. 176](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1029d90BO) УК РФ (например, подрыв деловой репутации, нарушение режима нормальной работы, сокращение штатных работников).

**Субъективная сторона** преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 176](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1029d90BO) УК РФ, характеризуется виной в виде прямого или косвенного умысла. Лицо осознает, что, предоставляя кредитору ложные сведения о своем хозяйственном положении либо финансовом состоянии, тем самым вводит его в заблуждение, предвидит возможность или неизбежность причинения кредитору крупного ущерба и желает этого либо сознательно допускает эти последствия или относится к ним безразлично.

**Субъект** преступления по [ч. 1 ст. 176](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1029d90BO) УК РФ специальный, им являются индивидуальный предприниматель или руководитель организации, достигшие 16 лет.

Незаконное получение кредита физическим лицом (общий субъект преступления) при наличии к тому оснований необходимо квалифицировать по [ст. 165](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AAE87d408O) УК РФ, предусматривающей ответственность за причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием.

Незаконное получение кредита, сопряженное с подкупом руководителя банка или иного кредитора, повлиявшего на решение вопроса о предоставлении кредита, квалифицируется по совокупности со [ст. 204](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AAD82d40BO) УК РФ.

**Объект преступления,** предусмотренного [ч. 2 ст. 176](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1029d905O) УК РФ, - порядок государственного целевого кредитования.

В Бюджетном [кодексе](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4117E15A6E0282140726CFBd102O) РФ отсутствует четкое определение государственного целевого кредита <1>. Представляется, что под государственным целевым кредитом в данной [статье](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1029d905O) понимается именно бюджетный кредит, т.е. денежные средства, предоставляемые бюджетом другому бюджету бюджетной системы Российской Федерации, юридическому лицу (за исключением государственных (муниципальных) учреждений), иностранному государству, иностранному юридическому лицу на возвратной и возмездной основах ([ст. 6](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4117E15A6E0282140726CFB1286B3467F0AA185d402O) БК РФ).

--------------------------------

<1> В Бюджетном кодексе РФ предусмотрены следующие формы расходования государственных средств - бюджетный кредит, целевой иностранный кредит, связанные кредиты правительств иностранных государств, банков и фирм, государственный или муниципальный заем, дотация, субвенция, субсидия и т.д. ([ст. 6](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4117E15A6E0282140726CFB1286B3467F0AA186d40DO) БК РФ).

При утверждении ежегодного бюджета в нем указываются цели, лимиты, условия и порядок предоставления бюджетных кредитов. Данная процедура регламентирована Бюджетным кодексом РФ ([ст. ст. 93.2](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4117E15A6E0282140726CFB1286B3467F0AA8824Ad103O) - [93.5](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4117E15A6E0282140726CFB1286B3467F0AA8824Dd103O)).

**Объективная сторона** преступления, предусмотренного [ч. 2 ст. 176](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1029d905O) УК РФ, выражается в действии - незаконном получении государственного целевого кредита или в использовании его не по назначению, последствии в виде причинении крупного ущерба гражданам, организациям или государству, причинной связи.

**Незаконное получение государственного целевого кредита** - это получение кредита заемщиком с нарушением установленных нормативных правил, определяющих основания для его получения. **Использование государственного целевого кредита не по назначению** - это распоряжение полученными средствами на иные цели, указанные в кредитном договоре. Например, кредит получен на приобретение сельхозоборудования, однако он был потрачен на ремонт офиса.

Состав преступления материальный. Деяние является оконченным в момент причинения крупного ущерба гражданам, организациям или государству. Понятие крупного ущерба аналогично [ч. 1 ст. 176](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1029d90BO) УК РФ.

**Субъективная сторона** преступления, предусмотренного [ч. 2 ст. 176](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1029d905O) УК РФ, характеризуется виной в виде прямого или косвенного умысла. Лицо осознает незаконный характер получения или использования государственного целевого кредита, предвидит возможность или неизбежность причинения крупного ущерба гражданам, организациям или государству и желает этого либо сознательно допускает эти последствия или относится к ним безразлично.

**Субъект** преступления по [ч. 2 ст. 176](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1029d905O) УК РФ - вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Мотивы и цели не являются обязательными признаками преступлений, предусмотренных [ч. 1](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1029d90BO) и [ч. 2 ст. 176](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1029d905O) УК РФ. Умысел лица направлен на временное получение кредита с намерением в последующем, возвратить взятые денежные средства. При этом, как отметила Н.А. Лопашенко, совершенно исключается цель невозвращения кредита, возникшая до его получения. Если лицо получает кредит, намереваясь его присвоить, то его действия квалифицируются как мошенничество в сфере кредитования ([ст. 159.1](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8854Ad104O) УК РФ) <1>.

--------------------------------

<1> Лопашенко Н.А. Преступления в сфере экономики: Авторский [комментарий](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211099F0DB3217DCE7117C15A4BD2229197E6EFC1DD9A4413606A9844B16d209O) к уголовному закону (раздел VIII УК РФ). М., 2006. С. 389.

Злостное уклонение от погашения кредиторской задолженности

([ст. 177](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1120d90DO) УК РФ)

Деяние, предусмотренное [ст. 177](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1120d90DO) УК РФ, является специальной нормой по отношению к [ст. 315](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA887491024d90FO) УК РФ.

**Объект** преступления - интересы кредиторов, а также порядок принудительного исполнения судебных актов,

В соответствии со [ст. 307](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4167A16ADE0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1523d90DO) ГК РФ под кредиторской задолженностью понимается обязательство, в силу которого должник обязан совершить в пользу кредитора определенное действие либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности.

Кредиторская задолженность представляет собой любой вид неисполненного обязательства должника кредитору ([ст. 309](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4167A16ADE0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1524d90CO) ГК РФ), включая денежные обязательства ([ст. 317](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4167A16ADE0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1526d908O) ГК РФ). Задолженность поручителя перед кредитором также является кредиторской. Кредиторская задолженность может возникнуть из различных видов гражданских договоров (договор купли-продажи, кредита, подряда, оказания услуг и т.д.) или вследствие причинения вреда и иных оснований, предусмотренных Гражданским [кодексом](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4167A16ADE0282140726CFBd102O) РФ.

Ценной бумагой является документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении ([ст. 142](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE4167A16ADE0282140726CFB1286B3467F0AAC80d40DO) ГК РФ). Применительно к данному составу преступления к ценным бумагам относятся облигации, векселя, чеки, сертификаты.

**Объективная сторона** преступления выражается в бездействии, совершаемом после вступления в законную силу соответствующего судебного акта: 1) злостном уклонении от погашения кредиторской задолженности в крупном размере; 2) злостном уклонении от оплаты ценных бумаг.

Злостность уклонения - это оценочное понятие, которое устанавливается судом в каждом конкретном случае с учетом всех обстоятельств дела. О таком поведении должника могут свидетельствовать: представление судебному приставу-исполнителю недостоверных сведений о своих источниках дохода и имущественном положении, сокрытие доходов и имущества, перемена места жительства, работы, анкетных данных, выезд за рубеж с утаиванием места своего пребывания, совершение сделок по отчуждению имущества, передача его третьим лицам и др. <1>.

--------------------------------

<1> См.: [письмо](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE514791BA6E0282140726CFB1286B3467F0AA8874B1027d90DO) Федеральной службы судебных приставов "О Методических рекомендациях по выявлению и расследованию преступлений, предусмотренных ст. 177 Уголовного кодекса Российской Федерации" // Бюллетень Федеральной службы судебных приставов Министерства юстиции РФ. 2010. N 4.

Уклонение следует признавать злостным лишь в случае, когда у лица есть реальная возможность погасить существующую кредиторскую задолженность или оплатить ценные бумаги. Как справедливо отметил И.А. Клепицкий, неспособность исполнить обязательство ввиду отсутствия необходимых для этого материальных средств нельзя квалифицировать как преступление в силу ряда норм международного права (См., например, [ст. ст. 8](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217D8E7177C19F9B72A70157C69F342CEA3083A07A9874Fd102O) и [11](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217D8E7177C19F9B72A70157C69F342CEA3083A07A9874Cd109O) Международного пакта о гражданских и политических правах 1966 г., [ст. 1](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DEE2167F10A4BD2229197E6EFC1DD9A4413606A9874812d208O) Протокола N 4 к Конвенции о защите прав человека и основных свобод, [ст. 4](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DEE2167F10A4BD2229197E6EFC1DD9A4413606A9874B12d208O) Конвенции относительно принудительного и обязательного труда 1930 г.) <1>.

--------------------------------

<1> Клепицкий И.А. [Система хозяйственных преступлений](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211099F0DB3217DCE2137814A4BD2229197E6EFC1DD9A4413606A9864215d205O). М., 2005. С. 364. Некоторые российские районные суды по данному вопросу занимают другую позицию и осуждают по [ст. 177](consultantplus://offline/ref=ED893C0A834B4F0C53211F95E5DB3217DCE5177917A9E0282140726CFB1286B3467F0AA8874A1120d90DO) УК РФ должников, у которых отсутствовали денежные средства для погашения кредиторской задолженности. См.: Скобликов П.А. Злостное уклонение от погашения кредиторской задолженности: практика и теория противодействия. М., 2008. С. 129 - 131.

Для наличия состава преступления требуется вступивший в законную силу судебный акт. Условия вступления таких актов в законную силу определяются действующим законодательством РФ <1>.

--------------------------------

<1> [Статья 209](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA0162C514A956AFE4005323AF45A1B715323D2F42D5e606O) ГПК РФ; [ст. 180](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA016DC314A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4AD0e606O) АПК РФ.

Состав преступления материальный <1>. Деяние является оконченным в момент злостного уклонения от погашения кредиторской задолженности в крупном размере или от оплаты ценных бумаг после вступления в законную силу соответствующего судебного акта.

--------------------------------

<1> Вопрос окончания преступлений, предусмотренных [ст. ст. 177](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4AD3e602O), [193](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323E2Fe402O), [194](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2E49D2e60AO), [198](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2D4CDBe605O), [199](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2D4CDAe600O) УК РФ, в теории уголовного права является одним из самых дискуссионных. Наиболее глубоко эта проблема исследована в монографии Б.В. Волженкина: Преступления в сфере экономической деятельности по уголовному праву России. СПб., 2007. С. 357 - 363.

В соответствии с [примечанием к ст. 169](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323A2Ce408O) УК РФ под кредиторской задолженностью в крупном размере понимается денежная сумма, превышающая 1 млн. 500 тыс. рублей.

Уголовный закон не определяет стоимость ценных бумаг, подлежащих оплате. На практике следует руководствоваться правилом квалификации, в соответствии с которым содержание нормы должно восприниматься в единстве (комплексе). В этой связи размер, характеризующий предмет преступления, так же как и альтернативно предусмотренные в нормах статей [УК](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4ED0e602O) РФ последствия, должен быть сопоставим с общественной опасностью. Поэтому следует исходить из того, что величина стоимости ценных бумаг должна соответствовать размеру кредиторской задолженности, т.е. превышать 1 млн. 500 тыс. рублей <1>.

--------------------------------

<1> См.: [письмо](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101D90763CD14A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4BD5e605O) Федеральной службы судебных приставов "О Методических рекомендациях по выявлению и расследованию преступлений, предусмотренных ст. 177 Уголовного кодекса Российской Федерации" // Бюллетень Федеральной службы судебных приставов Министерства юстиции РФ. 2010. N 4.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что злостно уклоняется от погашения кредиторской задолженности в крупном размере или от оплаты ценных бумаг, и желает этого. Мотивы и цели не имеют значения для квалификации.

**Субъектом** преступления является руководитель организации или гражданин (в том числе и индивидуальный предприниматель), т.е. вменяемое физическое лицо, достигшее 16 лет.

Неправомерные действия при банкротстве ([ст. 195](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2C4ADAe606O) УК РФ)

Данная [статья](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2C4ADAe606O) предусматривает уголовную ответственность за совершение трех деяний, которые отличаются друг от друга объективными и субъективными признаками.

**Объект** преступления, предусмотренный [ч. 1 ст. 195](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323B27e40BO) УК РФ, - установленный порядок признания должника несостоятельным (банкротом), интересы кредиторов.

Должник - гражданин, в том числе индивидуальный предприниматель или юридическое лицо, оказавшиеся не способными удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей в установленный срок. Кредитор - лицо, имеющее по отношению к должнику права требования по денежным обязательствам и иным обязательствам, об уплате обязательных платежей, о выплате выходных пособий и об оплате труда лиц, работающих по трудовому договору.

Любое юридическое лицо, за исключением казенного предприятия, учреждения, политической партии и религиозной организации, по решению суда может быть признано несостоятельным. Признание юридического лица банкротом влечет его ликвидацию ([ст. 65](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DB046EC614A956AFE4005323AF45A1B715323D2D49D6e60BO) ГК РФ).

Индивидуальный предприниматель, который не в состоянии удовлетворить требования кредиторов, связанные с осуществлением им предпринимательской деятельности, может быть признан несостоятельным (банкротом) по решению суда. С момента вынесения такого решения утрачивает силу его регистрация в качестве индивидуального предпринимателя ([ст. 25](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DB046EC614A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4AD0e606O) ГК РФ).

Основания признания судом должника несостоятельным (банкротом), порядок его ликвидации устанавливаются Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DC0B6CC314A956AFE40053e203O) от 26 октября 2002 г. N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" <1>. В соответствии со [ст. 2](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DC0B6CC314A956AFE4005323AF45A1B71531e305O) данного нормативного акта под банкротством понимается признанная арбитражным судом неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей.

--------------------------------

<1> О понятии, признаках и особенностях процедуры признания несостоятельности кредитных организаций см. Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DF066DC614A956AFE40053e203O) от 25 февраля 1999 г. N 40-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций" // РГ. 1999. 4 марта.

Юридическое лицо считается неспособным удовлетворить требования кредиторов, если соответствующие обязательства и (или) обязанность не исполнены им в течение трех месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены, а гражданин - если к тому же сумма его обязательств превышает стоимость принадлежащего ему имущества. Наличие у должника указанных признаков позволяет признать его несостоятельным. Такое заявление могут подать в арбитражный суд сам должник, конкурсный кредитор или уполномоченные органы.

При рассмотрении арбитражного дела о несостоятельности юридического лица применяются следующие процедуры банкротства: наблюдение, финансовое оздоровление, внешнее управление, конкурсное производство, мировое соглашение. По делам о банкротстве гражданина-должника осуществляются в основном конкурсное производство и мировое соглашение.

Неправомерные действия при банкротстве совершаются в отношении: а) имущества - это движимые и недвижимые вещи ([ст. 130](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DB046EC614A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4CDAe607O) ГК РФ), включая наличные или безналичные деньги в российской или иностранной валюте, ценные бумаги ([ст. 142](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DB046EC614A956AFE4005323AF45A1B715363Ae20AO) ГК РФ) <1>; б) имущественных прав - права юридического лица или индивидуального предпринимателя на получение имущества во владение, пользование или распоряжение, вытекающие из гражданско-правовых и иных законных отношений (например, право: аренды, требования, залога, использования результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации); в) имущественных обязанностей - это обязанность должника совершить в пользу кредитора определенное действие (передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т.п.) либо воздержаться от определенного действия; г) сведений об имуществе, его размере, местонахождении - это любые данные о наличии этого имущества; о месте, где оно находится; о стоимости; объемах; размерах этого имущества и т.п.; д) иной информации об имуществе, имущественных правах или имущественных обязанностях - это любые иные о них данные, которые могут касаться, например, индивидуальных признаков и состояния вещей, размеров и сроков обладания имущественными правами и обязанностями; е) бухгалтерских и иных учетных документов, отражающих экономическую деятельность должника, - документы бухгалтерского и налогового учета, предусмотренные законодательством РФ о налогах и сборах (например, бухгалтерский баланс, отчет о прибылях и убытках, соответствующие приложения, аудиторское заключение, пояснительная записка).

--------------------------------

<1> Имущество должника, которое не включается в конкурсную массу, указано в [ст. ст. 131](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DC0B6CC314A956AFE4005323AF45A1B715323D2E48D4e607O) и [132](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DC0B6CC314A956AFE4005323AF45A1B715323D2E48D4e604O) Федерального закона от 26 октября 2002 г. N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" // РГ. 2002. 2 ноября.

**Объективная сторона** преступления по [ч. 1 ст. 195](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323B27e40BO) УК РФ выражается в действиях (бездействии), совершенных при наличии признаков банкротства: 1) сокрытие имущества, имущественных прав или имущественных обязанностей, сведений об имуществе, о его размере, местонахождении либо иной информации об имуществе, имущественных правах или имущественных обязанностях; 2) передача имущества во владение иным лицам; 3) отчуждение или уничтожение имущества; 4) сокрытие, уничтожение, фальсификация бухгалтерских и иных учетных документов, отражающих экономическую деятельность юридического лица или индивидуального предпринимателя, последствии в виде крупного ущерба, причинной связи.

Под **сокрытием** имущества, имущественных прав или имущественных обязанностей, сведений об имуществе, о его размере, местонахождении либо иной информации об имуществе, имущественных правах или имущественных обязанностях необходимо понимать их полное или частичное утаивание. **Передача** имущества во владение иным лицам - это временное избавление от него. **Отчуждение** имущества - это его сбыт третьим лицам в любой форме (возмездной или безвозмездной). **Уничтожение** имущества, бухгалтерских или иных учетных документов - это воздействие на них, в результате чего они приводятся в полную непригодность для их целевого использования. **Фальсификация** бухгалтерских или иных учетных документов - это их подделка, направленная на изменение подлинности.

Обязательным признаком преступлений, предусмотренных [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323B27e40BO) и [2 ст. 195](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2C4ADAe60BO) УК РФ, является время их совершения - при наличии признаков банкротства. После вынесения судом решения о несостоятельности и об открытии конкурсного производства лицо уже не обладает такими признаками, и поэтому преступление совершить невозможно.

Состав преступления материальный. Деяние является оконченным в момент причинения крупного ущерба кредитору.

В соответствии с [примечанием к ст. 169](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323A2Ce408O) УК РФ под крупным ущербом в [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323B27e40BO), [2](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2C4ADAe60BO), [3 ст. 195](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B7153239e207O) УК РФ понимается денежная сумма, превышающая 1 млн. 500 тыс. рублей.

Исходя из смысла [ст. 2](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DC0B6CC314A956AFE4005323AF45A1B715313929e408O) Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)", с качественной стороны ущерб, причиненный имущественным правам кредиторов, может выражаться в следующем: уменьшение стоимости или размера имущества должника и (или) увеличение размера имущественных требований к должнику, а также иные последствия совершенных должником сделок или юридически значимых действий, приводящие к полной или частичной утрате возможности кредиторов получить удовлетворение своих требований по обязательствам должника за счет его имущества.

**Субъективная сторона** преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 195](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323B27e40BO) УК РФ, характеризуется виной в виде прямого или косвенного умысла. Лицо осознает, что осуществляет сокрытие имущества, имущественных прав и т.д., при наличии признаков банкротства предвидит возможность или неизбежность причинения крупного ущерба кредиторам и желает этого либо сознательно допускает эти последствия или относится к ним безразлично.

Мотивы и цели не являются обязательными признаками состава преступления. Как правило, оно совершается в интересах должника с целью уменьшения его конкурсной массы или сокрытия его фактического размера. Однако если лицо скрывает имущество с целью его хищения, то такие действия необходимо квалифицировать по [ст. 160](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2D4DD2e602O) УК РФ, предусматривающей ответственность за присвоение или растрату.

**Субъект** преступления специальный - вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет и обладающее соответствующими полномочиями (в силу закона, решения суда, договора, занимаемой должности) для совершения деяния, указанного в диспозиции [ч. 1 ст. 195](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323B27e40BO) УК РФ. Например, руководитель должника, индивидуальный предприниматель.

**Объект** преступления, предусмотренный [ч. 2 ст. 195](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2C4ADAe60BO) УК РФ, - установленный порядок удовлетворения требований кредиторов при признании лица несостоятельным (банкротом), интересы кредиторов.

В целях восстановления платежеспособности должника к нему применяется финансовое оздоровление, которое регламентируется [ст. ст. 76](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DC0B6CC314A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4CDBe605O) - [92](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DC0B6CC314A956AFE4005323AF45A1B715323D2F42D5e607O) Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)". Эта процедура банкротства вводится на основании решения собрания кредиторов, определением арбитражного суда, где указывается срок финансового оздоровления, а также график погашения задолженности.

Графиком погашения задолженности предусматривается погашение всех требований кредиторов, включенных в соответствующий реестр, пропорционально погашению этих требований в очередности и порядке, установленном [ст. 855](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA056EC114A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4DD0e607O) ГК РФ и [ст. ст. 134](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DC0B6CC314A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4FD3e604O) - [138](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DC0B6CC314A956AFE4005323AF45A1B715323D2D4AD0e606O) Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)". Например, в первую очередь производятся расчеты по требованиям граждан, перед которыми должник несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, путем капитализации соответствующих повременных платежей, а также компенсация морального вреда; во вторую очередь производятся расчеты по выплате выходных пособий и оплате труда лиц, работающих или работавших по трудовому договору, и по выплате вознаграждений авторам результатов интеллектуальной деятельности и т.д.

Для проведения внешнего управления арбитражный суд утверждает внешнего управляющего, который осуществляет расчеты с кредиторами в соответствии с реестром их требований ([ст. 121](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DC0B6CC314A956AFE4005323AF45A1B715323D2E49DBe602O) Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)").

**Объективная сторона** преступления по [ч. 2 ст. 195](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2C4ADAe60BO) УК РФ выражается в действии совершенном при наличии признаков банкротства - неправомерном удовлетворении имущественных требований отдельных кредиторов за счет имущества должника - юридического лица, последствии в виде крупного ущерба, причинной связи.

Неправомерное удовлетворение имущественных требований выражается в совершении финансовых операций и (или) сделок с имуществом должника - юридического лица, направленных на полное или частичное погашение кредиторской задолженности отдельным кредиторам, в нарушение порядка, предусмотренного действующим законодательством РФ. Например, в ходе финансового оздоровления должник осуществляет платежи отдельным кредиторам в нарушение графика погашения задолженности.

Состав преступления материальный. Деяние является оконченным в момент причинения крупного ущерба кредиторам.

**Субъективная сторона** преступления по [ч. 2 ст. 195](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2C4ADAe60BO) УК РФ, характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что неправомерно удовлетворяет имущественные требования отдельных кредиторов за счет имущества должника - юридического лица, при наличии признаков банкротства предвидит возможность или неизбежность причинения крупного ущерба другим кредиторам и желает этого.

Как справедливо отметила Н.А. Лопашенко, по данному составу должно быть установлено, что деяние совершается заведомо в ущерб другим кредиторам, поскольку конкурсной массы (имущества должника, на которое может быть обращено взыскание в процессе конкурсного производства) недостаточно для удовлетворения требований кредиторов всех очередей <1>.

--------------------------------

<1> Лопашенко Н.А. Преступления в сфере экономики: Авторский [комментарий](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F872776BD31A2608103DC026DCF49A35EF6E802542CF052A6FE193339274BeD07O) к уголовному закону (раздел VIII УК РФ). М., 2006. С. 584.

**Субъект** преступления по [ч. 2 ст. 195](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2C4ADAe60BO) УК РФ специальный - руководитель (в том числе арбитражный управляющий, руководитель временной администрации), учредитель (участник) юридического лица либо индивидуальный предприниматель, достигшие возраста 16 лет.

**Объект** преступления, предусмотренный [ч. 3 ст. 195](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B7153239e207O) УК РФ - установленный порядок признания должника несостоятельным (банкротом) при осуществлении деятельности арбитражного управляющего, деятельность временной администрации кредитной или иной финансовой организации при возложении на них функций руководителя юридического лица.

В действующем законодательстве предусмотрены случаи, когда руководитель юридического лица отстраняется от управления с возложением его функций соответственно на арбитражного управляющего либо руководителя временной администрации.

Согласно [ст. 2](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608804DB0A63CF49A35EF6E802542CF052A6FE19333D2F48eD04O) Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)" арбитражный управляющий (временный, административный, внешний или конкурсный) - это гражданин Российской Федерации, утверждаемый арбитражным судом для проведения процедур банкротства и осуществления иных установленных настоящим Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DC0B6CC314A956AFE40053e203O) полномочий и являющийся членом одной из саморегулируемых организаций.

При введении некоторых процедур банкротства (например, внешние управление, конкурсное производство) функции руководителя юридического лица возлагаются на арбитражного управляющего. Так, при конкурсном производстве руководитель должника, а также временный административный внешний управляющий в течение трех дней с даты утверждения конкурсного управляющего обязаны обеспечить передачу ему бухгалтерской и иной документации, печатей, штампов, материальных и иных ценностей ([ч. 2 ст. 126](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DC0B6CC314A956AFE4005323AF45A1B715323D2E48D1e606O) Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)").

Временная администрация является специальным органом управления кредитной организации, назначаемым Банком России в порядке, установленном Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DF066DC614A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4AD2e607O) от 25 февраля 1999 г. N 40-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций" <1> и нормативными актами Банка России. Временная администрация назначается на срок не более шести месяцев, когда кредитная организация: 1) не удовлетворяет требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) не исполняет обязанность по уплате обязательных платежей в сроки, превышающие семь дней и более с момента наступления даты их удовлетворения и (или) исполнения, в связи с отсутствием или недостаточностью денежных средств на ее корреспондентских счетах; 2) допускает снижение собственных средств (капитала) по сравнению с их (его) максимальной величиной, достигнутой за последние 12 месяцев, более чем на 30% при одновременном нарушении одного из обязательных нормативов, установленных Банком России; 3) нарушает норматив текущей ликвидности, установленный Банком России, в течение последнего месяца более чем на 20%; 4) не исполняет требования Банка России о замене руководителя кредитной организации либо об осуществлении мер по финансовому оздоровлению или реорганизации кредитной организации в установленный срок; 5) имеются основания для отзыва у кредитной организации лицензии на осуществление банковских операций ([ст. 17](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DF066DC614A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4AD1e603O) Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций").

--------------------------------

<1> РГ. 1999. 4 марта.

В период деятельности временной администрации полномочия исполнительных органов кредитной организации могут быть ограничены или приостановлены. Руководителем временной администрации является служащий Банка России. В случае приостановления полномочий исполнительных органов кредитной организации последние не позднее дня, следующего за днем назначения временной администрации, обязаны передать ей печати и штампы кредитной организации, а в согласованные сроки - бухгалтерскую и иную документацию, материальные и иные ценности ([ч. 2 ст. 23](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DF066DC614A956AFE4005323AF45A1B7153535e208O) Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций").

Под документами, необходимыми для исполнения обязанностей, возложенных на арбитражного управляющего либо временную администрацию кредитной организации, следует понимать документы, отражающие хозяйственное положение либо финансовое состояние должника (например, учредительные и разрешительные документы; гражданские и трудовые договоры; бухгалтерская и налоговая отчетность).

**Объективная сторона** преступления по [ч. 3 ст. 195](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B7153239e207O) УК РФ выражается в действиях (бездействии): 1) незаконном воспрепятствовании деятельности арбитражного управляющего либо временной администрации кредитной или иной финансовой организации; 2) уклонении или отказе от передачи арбитражному управляющему либо временной администрации кредитной или иной финансовой организации документов, необходимых для исполнения возложенных на них обязанностей, или имущества, принадлежащего юридическому, в случаях, когда функции руководителя юридического лица возложены соответственно на арбитражного управляющего или руководителя временной администрации кредитной или иной финансовой организации, последствии в виде крупного ущерба, причинной связи.

Под **незаконным воспрепятствованием** деятельности арбитражного управляющего либо временной администрации кредитной или иной финансовой организации необходимо понимать создание таких условий работы, которые не позволяют им в полной мере осуществлять свои функции <1>. Например, ограничение доступа временной администрации в помещение кредитной организации или к ее документации и иным носителям информации. **Уклонение** от передачи - это действия (бездействие), направленные на непередачу документов или имущества. **Отказ** от передачи - открытые демонстративные действия, свидетельствующее о нежелании передавать документы или имущество.

--------------------------------

<1> Права и обязанности арбитражного управляющего предусмотрены [ст. 24](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608804DB0A63CF49A35EF6E802542CF052A6FE19333D2C48eD07O) Федерального закона от 26 октября 2002 г. N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" // РГ. 2002. 2 ноября; Функции временной администрации кредитной организации указаны в [ст. ст. 21](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DF066DC614A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4AD7e603O) - [22.1](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DF066DC614A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4AD4e60AO) Федерального закона от 25 февраля 1999 г. N 40-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций" // РГ. 1999. 4 марта.

Состав преступления материальный. Деяние является оконченным в момент причинения крупного ущерба.

**Субъективная сторона** преступления по [ч. 3 ст. 195](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B7153239e207O) УК РФ характеризуется виной в виде прямого или косвенного умысла. Лицо осознает, что незаконно воспрепятствует деятельности арбитражного управляющего либо временной администрации кредитной или иной финансовой организации, предвидит возможность или неизбежность причинения крупного ущерба кредиторам и желает этого либо сознательно допускает эти последствия или относится к ним безразлично.

**Субъект** преступления по [ч. 3 ст. 195](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B7153239e207O) УК РФ - вменяемое физическое лицо, достигшие возраста 16 лет. Как правило, это руководители (в том числе арбитражные управляющие) и иные работники организации.

Руководитель коммерческой организации-должника, совершивший за вознаграждение неправомерные действия при банкротстве, подлежит ответственности по совокупности преступлений, предусмотренных [ст. 195](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2C4ADAe606O) УК РФ и [ст. 204](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B7153738e20FO) УК РФ.

Преднамеренное банкротство ([ст. 196](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2C49D3e601O) УК РФ)

**Объект** преступления - установленный порядок признания должника банкротом и удовлетворения требований кредиторов, интересы кредиторов.

Понятие и признаки банкротства были рассмотрены ранее применительно к [ст. 195](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2C4ADAe606O) УК РФ.

**Объективная сторона** преступления выражается в действиях (бездействии), заведомо влекущих неспособность юридического лица или индивидуального предпринимателя в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей, последствии в виде крупного ущерба, причинной связи.

Заведомо влекущая неспособность удовлетворить требования кредиторов - это умышленное деяние, направленное на возникновение или увеличение неплатежеспособности юридического лица или индивидуального предпринимателя.

Причины ухудшения финансового положения заключаются в совершении определенных сделок и действий (бездействия) органов управления юридического лица или индивидуального предпринимателя. Например: 1) заключение на условиях, не соответствующих рыночным и обычаям делового оборота, сделок: а) по отчуждению имущества; б) направленных на замещение или приобретение имущества менее ликвидного; в) купли-продажи имущества, без которого невозможна основная деятельность; г) связанных с возникновением обязательств, не обеспеченные имуществом; д) по замене одних обязательств другими, заключенные на заведомо невыгодных условиях; 2) не принятие мер для взыскания дебиторской задолженности.

Создание или увеличение неплатежеспособности должно повлечь за собой отсутствие возможности в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей.

Денежное обязательство - это обязанность должника уплатить кредитору определенную денежную сумму по гражданско-правовой сделке и (или) иному законному основанию.

Обязанность по уплате обязательных платежей вытекает из законодательства РФ о налогах и сборах. Под ними понимаются налоги, сборы и иные обязательные взносы в бюджет соответствующего уровня и государственные внебюджетные фонды.

Для определения признаков преднамеренного банкротства проводится соответствующая экспертиза или иная проверка <1>.

--------------------------------

<1> См.: [Постановление](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608507D9036ECF49A35EF6E802e504O) Правительства РФ от 27 декабря 2004 г. N 855 "Об утверждении Временных правил проверки арбитражным управляющим наличия признаков фиктивного и преднамеренного банкротства" // Российская бизнес-газета. 2005. 18 янв.

Состав преступления материальный. Деяние является оконченным в момент причинения крупного ущерба кредиторам.

В соответствии с [примечанием к ст. 169](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323A2Ce408O) УК РФ под крупным ущербом понимается денежная сумма, превышающая 1 млн. 500 тыс. рублей. Исходя из смысла [ст. 2](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DC0B6CC314A956AFE4005323AF45A1B715313929e408O) Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)", с содержательной стороны, ущерб, причиненный имущественным правам кредиторов может выражаться в следующем: уменьшение стоимости или размера имущества должника и (или) увеличение размера имущественных требований к должнику, а также иные последствия совершенных должником сделок или юридически значимых действий, приводящие к полной или частичной утрате возможности кредиторов получить удовлетворение своих требований по обязательствам должника за счет его имущества.

Дискуссионным является вопрос о необходимости решения арбитражного суда о банкротстве как преюдиционного акта для привлечения к уголовной ответственности по [ст. 196](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2C49D3e601O) УК РФ. Представляется правильной позиция Б.В. Волженкина, считающего, что неспособность юридического лица или индивидуального предпринимателя в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей может быть установлена и помимо такого решения <1>.

--------------------------------

<1> Волженкин Б.В. Преступления в сфере экономической деятельности по уголовному праву России. СПб., 2007. С. 406.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что совершает деяние, влекущее неспособность юридического лица или индивидуального предпринимателя в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей, предвидит возможность или неизбежность причинения крупного ущерба кредиторам и желает этого.

Мотивы и цели не являются обязательными признаками состава преступления. Вместе с тем для него характерны следующие цели: завладеть за бесценок имуществом обанкротившегося предприятия; не выполнить обязательства поскольку, требования кредиторов, не удовлетворенные из-за недостаточности имущества ликвидируемого юридического лица, считаются погашенными ([ст. 64](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DB046EC614A956AFE4005323AF45A1B715323E2Ee403O) ГК РФ) и т.д.

**Субъект** преступления специальный, им является руководитель или учредитель (участник) юридического лица, а также индивидуальный предприниматель, достигшие возраста 16 лет.

Фиктивное банкротство ([ст. 197](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2E49D0e60BO) УК РФ)

**Объект** преступления - установленный порядок объявления должника банкротом и удовлетворения требований кредиторов.

Понятие и признаки банкротства были рассмотрены ранее применительно к [ст. 195](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2C4ADAe606O) УК РФ.

**Объективная сторона** преступления выражается в действии - заведомо ложном публичном объявлении руководителем или учредителем (участником) юридического лица о несостоятельности данного юридического лица, а равно индивидуальным предпринимателем о своей несостоятельности, последствии в виде крупного ущерба, причинной связи.

Федеральный закон от 26 октября 2002 г. N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" <1> наделяет должника как правом, так и обязанностью на подачу им заявления в арбитражный суд о своей несостоятельности ([ст. ст. 7](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DC0B6CC314A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4BD4e602O) - [10](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DC0B6CC314A956AFE4005323AF45A1B715313929e40FO), [37](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DC0B6CC314A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4FD6e607O)).

--------------------------------

<1> РГ. 2002. 2 ноября.

Заведомо ложное публичное объявление о несостоятельности - это совершенное в публичном месте (например, в средствах массовых информаций, в арбитражном суде) сообщение (устное, письменное) о своем банкротстве, которое не соответствует реальной действительности, так как лицо на самом деле является платежеспособным и обладает возможностью в полном объеме удовлетворить требования кредиторов.

Так же как и при преднамеренном банкротстве, для определения признаков фиктивного банкротства проводится соответствующая экспертиза или иная проверка <1>.

--------------------------------

<1> См.: [Постановление](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608507D9036ECF49A35EF6E802e504O) Правительства РФ от 27 декабря 2004 г. N 855 "Об утверждении Временных правил проверки арбитражным управляющим наличия признаков фиктивного и преднамеренного банкротства" // Российская бизнес-газета. 2005. 18 янв.

Состав преступления материальный. Деяние является оконченным в момент причинения крупного ущерба кредиторам.

В соответствии с [примечанием к ст. 169](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323A2Ce408O) УК РФ под крупным ущербом понимается денежная сумма, превышающая 1 млн. 500 тыс. рублей. Исходя из смысла [ст. 2](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DC0B6CC314A956AFE4005323AF45A1B715313929e408O) Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)", с содержательной стороны ущерб, причиненный имущественным правам кредиторов может выражаться в следующем: уменьшение стоимости или размера имущества должника и (или) увеличение размера имущественных требований к должнику, а также иные последствия совершенных должником сделок или юридически значимых действий, приводящие к полной или частичной утрате возможности кредиторов получить удовлетворение своих требований по обязательствам должника за счет его имущества.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что, публично объявляя о своей несостоятельности, является платежеспособным, предвидит возможность или неизбежность причинения крупного ущерба кредиторам и желает этого.

Мотивы и цели не являются обязательными признаками состава преступления. Вместе с тем для данного преступления характерны следующие цели: приостановить обращение взыскания на свое имущество, ввести в заблуждение кредиторов для получения отсрочки, рассрочки или скидки с причитающихся им платежей и т.д.

**Субъект** преступления специальный, им является руководитель или учредитель (участник) юридического лица, а также индивидуальный предприниматель, достигшие возраста 16 лет.

§ 4. Преступления

против свободной и добросовестной конкуренции

Недопущение, ограничение или устранение конкуренции

([ст. 178](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B71535e30CO) УК РФ)

**Объект** преступления - установленный порядок осуществления добросовестной конкуренции на товарных рынках.

В соответствии с Конституцией РФ в Российской Федерации гарантируется поддержка конкуренции [(ч. 1 ст. 8)](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A260820EDE06619243AB07FAEA055B73E755EFF218333D2Be40FO). Экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию, не допускается [(ч. 2 ст. 34)](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A260820EDE06619243AB07FAEA055B73E755EFF218333C2Ce40AO).

Для уяснения признаков этого преступления следует обратиться к положениям Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DA0A6CC114A956AFE40053e203O) от 26 июля 2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции" <1>, который определяет правовые и организационные основы защиты конкуренции, в том числе вопросы предупреждения и пресечения монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции.

--------------------------------

<1> РГ. 2006. 27 июля.

Под конкуренцией согласно [ст. 4](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DA0A6CC114A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4BD0e602O) названного Закона понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке. Хозяйствующий субъект - это коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Недобросовестная конкуренция - это любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации ([ст. 4](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DA0A6CC114A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4BD0e600O) Закона).

Под монополистической деятельностью понимается злоупотребление хозяйствующим субъектом, группой лиц своим доминирующим положением, соглашения или согласованные действия, запрещенные антимонопольным законодательством, а также иные действия (бездействие), признанные в соответствии с федеральными законами монополистической деятельностью ([ст. 4](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DA0A6CC114A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4BD0e607O) Закона).

Недобросовестная конкуренция и монополистическая деятельность возможны только в отношении какого-либо товара (в том числе работы, услуги, включая финансовую услугу) на товарном рынке. Товарный рынок - это сфера обращения товара, который не может быть заменен другим товаром, в границах которой исходя из экономической возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами. Географические границы могут определять федеральный (территория РФ), межрегиональный (территория нескольких субъектов РФ), региональный (территория субъекта РФ), местный рынок (территория муниципального образования).

**Объективная сторона** преступления выражается в действиях - недопущение, ограничение или устранение конкуренции, их способах: 1) заключение хозяйствующими субъектами-конкурентами ограничивающего конкуренцию соглашения (картеля); 2) неоднократное злоупотребление доминирующим положением, которое выражается в: а) установлении и (или) поддержании монопольно высокой или монопольно низкой цены товара; б) необоснованном отказе или уклонении от заключения договора; в) ограничении доступа на рынок. Указанные деяния должны причинить крупный ущерб гражданам, организациям или государству либо повлечь извлечение дохода в крупном размере.

Соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе, либо договоренность в устной форме.

В соответствии со [ст. 11](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DA0A6CC114A956AFE4005323AF45A1B715303De20BO) указанного Федерального закона признаются картелем и запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, то есть между хозяйствующими субъектами, осуществляющими продажу товаров на одном товарном рынке, если такие соглашения приводят или могут привести к: 1) установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат) и (или) наценок; 2) повышению, снижению или поддержанию цен на торгах; 3) разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо составу продавцов или покупателей (заказчиков); 4) сокращению или прекращению производства товаров; 5) отказу от заключения договоров с определенными продавцами или покупателями (заказчиками).

Согласно [ст. 10](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DA0A6CC114A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4BDAe600O) Федерального закона "О защите конкуренции", запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Доминирующим признается положение на рынке хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара превышает 50%. Действующим законодательством предусматриваются случаи, когда эта доля может составлять менее 50%, и даже менее 35% ([ст. 5](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DA0A6CC114A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4BD7e604O) Закона).

Монопольно высокой ценой товара является цена, установленная занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, если эта цена превышает сумму необходимых для производства и реализации такого товара расходов и прибыли и цену, которая сформировалась в условиях конкуренции на товарном рынке, сопоставимом по составу покупателей или продавцов товара, условиям обращения товара, условиям доступа на товарный рынок, государственному регулированию, включая налогообложение и таможенно-тарифное регулирование, при наличии такого рынка на территории Российской Федерации или за ее пределами ([ст. 6](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DA0A6CC114A956AFE4005323AF45A1B71532e30EO) Закона).

Монопольно низкой ценой товара является цена, установленная занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, если эта цена ниже суммы необходимых для производства и реализации такого товара расходов и прибыли и ниже цены, которая сформировалась в условиях конкуренции на сопоставимом товарном рынке, при наличии такого рынка на территории Российской Федерации или за ее пределами ([ст. 7](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DA0A6CC114A956AFE4005323AF45A1B71531e30BO) Закона).

Необоснованный отказ или уклонение от заключения договора, ограничение доступа на рынок [ст. ст. 10](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DA0A6CC114A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4BDAe601O) и [11](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DA0A6CC114A956AFE4005323AF45A1B715303De20CO) вышеназванного Закона рассматривают в качестве результата монополистической деятельности: 1) действия лица занимающего доминирующее положение; 2) соглашения (в устной или письменной форме) между хозяйствующими субъектами; 3) согласованных действий хозяйствующих субъектов.

Ограничение доступа на рынок - это создание любых препятствий присутствия на рынке хозяйствующего субъекта. Например, непредоставление места для торговли, запрет на продажу товара из одного региона в другой, принудительная скупка товаров и торговых мест.

Уголовная ответственность за злоупотребление доминирующим положением наступает только в том случае, если это деяние осуществлялось неоднократно. В соответствии с [примечанием к данной статье](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B71534e309O), неоднократным признается совершение лицом злоупотребления доминирующим положением более двух раз в течение трех лет, за которые указанное лицо было привлечено к административной ответственности.

Административная ответственность за недопущение, ограничение или устранение конкуренции установлена в КоАП РФ ([ст. ст. 14.31](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC114A956AFE4005323AF45A1B715303E27e409O) - [14.33](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC114A956AFE4005323AF45A1B7153A3Ae20AO)).

Состав преступления формально-материальный. Деяние является оконченным в момент причинения крупного ущерба гражданам, организациям или государству либо извлечения дохода в крупном размере.

В соответствии с [примечанием к данной статье](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B71534e30FO), под крупным ущербом признается сумма, превышающая 1 млн. рублей, под доходом в крупном размере признается сумма, превышающая 5 млн. рублей.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в виде прямого или косвенного умысла. Лицо осознает, что совершает действия по недопущению, ограничению или устранению конкуренции, предвидит возможность или неизбежность причинения крупного ущерба и желает этого либо сознательно допускает эти последствия или относится к ним безразлично.

Несмотря на то что мотивы и цели не являются обязательными признаками данного преступления, как правило, оно совершается именно с целью не допустить, ограничить или устранить конкуренцию, что в последующем может обеспечить лицу дополнительную прибыль.

**Субъект преступления** - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. В зависимости от способа совершения преступления субъектами могут выступать индивидуальные предприниматели, руководители или представители организаций <1>, а также сотрудники федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов РФ и органов местного самоуправления, которые, например, приняли соответствующие нормативные акты, направленные на ограничение самостоятельности хозяйствующих субъектов.

--------------------------------

<1> Исходя из предусмотренных Федеральным законом от 26 июля 2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции" определений "недобросовестной конкуренции" и "монополистической деятельности", указанные лица должны действовать в интересах соответствующих "хозяйствующих субъектов" ([ст. 4](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DA0A6CC114A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4BD0e600O) Закона) или "групп лиц" ([ст. 9](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DA0A6CC114A956AFE4005323AF45A1B7153135e207O) Закона), которые, в некоторых случаях, должны занимать на рынке еще и доминирующее положение ([ст. 5](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DA0A6CC114A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4BD7e605O) Закона). Например, при установлении монопольно высоких или низких цен ([ст. ст. 6](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DA0A6CC114A956AFE4005323AF45A1B71532e30FO), [7](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DA0A6CC114A956AFE4005323AF45A1B71531e308O) Закона).

**Квалифицирующие признаки преступления** - совершение деяния лицом с использованием своего служебного положения; а равно с уничтожением или повреждением чужого имущества либо с угрозой его уничтожения или повреждения, при отсутствии признаков вымогательства; либо причинение особо крупного ущерба либо извлечение дохода в особо крупном размере ([ч. 2 ст. 178](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B71535e309O) УК РФ).

К лицам, использующим свое служебное положение, относятся должностные лица (см. [примечание к ст. 285](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B71536e30FO) УК РФ), служащие, а также лица, осуществляющие управленческие функции в коммерческих и иных организациях (см. [примечание к ст. 201](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2C48D0e604O) УК РФ).

Норма, изложенная в [ч. 2 ст. 178](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B71535e309O) УК РФ, является специальной по отношению к [ст. 169](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4BD1e607O) УК РФ и [ст. 285](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2E43D5e600O) (или [286](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2E43D4e607O)) УК РФ в части квалификации действий должностных лиц, совершенных с использованием служебного положения и направленных на недопущение, ограничение или устранение конкуренции.

Реальное уничтожение или повреждение чужого имущества полностью охватывается данной нормой и не требует дополнительной квалификации со [ст. 167](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4BD2e600O) УК РФ.

Уголовная ответственность за данное преступление наступает при отсутствии признаков вымогательства. Если требования виновного, подкрепленные угрозами, связаны с передачей имущества или права на имущество либо совершением других действий имущественного характера в свою пользу, то деяние необходимо квалифицировать по [ст. 163](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2F42D5e60AO) УК РФ. Например, лицо под угрозой уничтожения имущества, требует на местном рынке от потерпевшего продать ему всю сельхозпродукцию по цене ниже рыночной. В то же время, если виновный требует реализовывать продукцию покупателям по цене ниже рыночной, то он подлежит уголовной ответственности по [ст. 178](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B71535e30CO) УК РФ.

В соответствии с [примечанием к данной статье](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B71534e30FO), под особо крупным ущербом признается сумма, превышающая 3 млн. рублей, под доходом в особо крупном размере признается доход, сумма которого превышает 25 млн. рублей.

**Особо квалифицирующие признаки преступления** ([ч. 3 ст. 178](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B71535e304O) УК РФ) - совершение деяния с применением насилия или с угрозой его применения.

В соответствии с [примечанием данной статьи](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323C2Fe409O), лицо совершившее преступление, предусмотренное [ст. 178](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B71535e30CO) УК РФ, освобождается от уголовной ответственности, если оно способствовало раскрытию этого преступления, возместило ущерб или иным образом загладило вред, причиненный в результате действий, предусмотренных настоящей [статьей](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B71535e30CO), и если в его действиях не содержится иного состава преступления.

Принуждение к совершению сделки

или к отказу от ее совершения ([ст. 179](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4AD2e601O) УК РФ)

**Объект** преступления - установленный порядок заключения сделок.

В соответствии со [ст. 421](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DB046EC614A956AFE4005323AF45A1B715323D2E42DAe603O) Гражданского кодекса РФ граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность его заключить предусмотрена Гражданским [кодексом](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DB046EC614A956AFE40053e203O) РФ, законом или добровольно принятым обязательством. Сделка, совершенная под влиянием насилия или угрозы, может быть признана судом недействительной ([ст. 179](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DB046EC614A956AFE4005323AF45A1B715373De20BO) ГК РФ).

Сделки - это действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей ([ст. 153](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DB046EC614A956AFE4005323AF45A1B715323D2F43DAe601O) ГК). Сделки бывают односторонними и двух- или многосторонними (договоры).

Сделки, о которых говорится в [ст. 179](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4AD2e601O) УК, могут быть связаны с любыми объектами гражданских прав (вещи, работы, услуги и т.д.) и заключаться их субъектами, как в процессе осуществления предпринимательской деятельности, так и в бытовой сфере (например, продажа квартиры).

**Объективная сторона** преступления выражается в действии - принуждении к совершению сделки или к отказу от ее совершения при отсутствии признаков вымогательства. Принуждение осуществляется путем угрозы: 1) применения насилия; 2) уничтожения или повреждения чужого имущества; 3) распространения сведений, которые могут причинить существенный вред правам и законным интересам потерпевшего или его близких.

Под **принуждением** понимается требование виновного заключить сделку или отказаться от ее заключения вопреки воле потерпевшего. Угроза **применения насилия,** а равно **уничтожения или повреждения** чужого имущества - это психическое воздействие на потерпевшего, заключающееся в намерении его убить или причинить физический вред здоровью различной степени тяжести либо привести в полную или частичную непригодность для использования по своему целевому назначению принадлежащее потерпевшему или его близким имущество. Под **распространением** сведений, которые могут причинить существенный вред правам и законным интересам потерпевшего или его близких, понимается оглашение виновным нежелательных, а также ложных, порочащих честь и достоинство потерпевшего или его близких данных.

Способы выражения угрозы разнообразны (устно, письменно, по телефону, лично или через третьих лиц). Угроза должна быть реальной, т.е. у потерпевшего должны быть основания ее опасаться. Об этом могут свидетельствовать конкретная форма угрозы, способ ее осуществления и интенсивность, обстановка, характеристика личности виновного, его взаимоотношения с потерпевшим и т.д.

Уголовная ответственность за принуждение к совершению сделки или к отказу от ее совершения наступает при отсутствии признаков вымогательства. Если требования виновного направлены на извлечение имущественной выгоды и причинения имущественного ущерба потерпевшему от этой сделки, то деяние необходимо квалифицировать по [ст. 163](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2F42D5e60AO) УК РФ <1>.

--------------------------------

<1> БВС РФ. 1999. N 5. С. 21.

Состав преступления формальный. Преступление является оконченным в момент предъявления подкрепленного угрозой требования независимо от того, удалось или нет виновному склонить потерпевшего к заключению сделки или отказу от нее.

Деяние, сопряженное с реальным уничтожением или повреждением имущества потерпевшего или его близких, требует дополнительной квалификации по [ст. 167](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4BD2e600O) УК РФ.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что противоправно принуждает потерпевшего к заключению сделки или к отказу от нее, и желает этого.

**Субъект** преступления - физическое вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

**Квалифицирующим признаком** ([ч. 2 ст. 179](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4AD2e606O) УК РФ) принуждения и отказу от ее совершения является совершение преступления с применением насилия или организованной группой (о понятии данного признака см. [ч. 3 ст. 35](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4AD7e606O) УК РФ).

Незаконное использование товарного знака ([ст. 180](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323A2Ae40EO) УК РФ)

Данная [статья](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323A2Ae40EO) предусматривает уголовную ответственность за совершение двух деяний, которые отличаются друг от друга только объектом посягательства.

**Объект** преступления, предусмотренный [ч. 1 ст. 180](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4AD1e602O) УК РФ, - установленный порядок использования товарного знака, знака обслуживания, наименования мест происхождения товаров и сходных с ними обозначений для однородных товаров, а по [ч. 2 ст. 180](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4AD1e600O) УК РФ - установленный порядок использования предупредительной маркировки в отношении не зарегистрированного в России товарного знака или наименования места происхождения товара.

Основным нормативным актом, осуществляющим в Российской Федерации правовую охрану результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средствам индивидуализации товаров, работ, услуг, является Гражданский [кодекс](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DB046EC614A956AFE40053e203O) РФ.

Вопросы правовой охраны исключительных прав гражданина или юридического лица регламентируются и [Конвенцией](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608507D802619243AB07FAEAe005O) по охране промышленной собственности (Париж, 20 марта 1883 г.) <1>, которая относит товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования и указания мест происхождения товаров к объектам охраны промышленной собственности.

--------------------------------

<1> Стокгольмский акт Парижской конвенции подписан от имени СССР 12 октября 1967 г. и ратифицирован [Указом](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F872D75AB31A2608301D805619243AB07FAEAe005O) Президиума Верховного Совета СССР от 19 сентября 1968 г. // Ведомости ВС СССР. 1968. N 40. Ст. 363.

Согласно [ст. 1229](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA0663C514A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4BD7e602O) ГК РФ гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации без согласия правообладателя является незаконным.

Под товарным знаком понимается обозначение, служащее для индивидуализации товаров, а знак обслуживания - это обозначение, предназначенное для индивидуализации выполняемых юридическими лицами либо индивидуальными предпринимателями работ или оказываемых ими услуг ([ст. 1477](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA0663C514A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4FDBe603O) ГК РФ).

Обладателем исключительного права на товарный знак и знак обслуживания может быть юридическое лицо или индивидуальный предприниматель. Это право должно быть зарегистрировано федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания РФ в порядке, установленном ГК РФ ([ст. ст. 1503](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA0663C514A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4DD1e60AO) - [1507](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA0663C514A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4DD7e600O)). На зарегистрированный товарный знак и знак обслуживания выдается свидетельство, которое удостоверяет их приоритет и исключительное право в отношении товаров и обозначений, указанных в свидетельстве.

В качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации, в любом цвете или цветовом сочетании.

Правообладатель товарного знака и знака обслуживания может передать право использования данных средств индивидуализации на основании договора об отчуждении исключительного права на товарный знак ([ст. 1488](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA0663C514A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4ED7e60BO) ГК РФ) и лицензионного договора о предоставлении права использования товарного знака ([ст. 1489](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA0663C514A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4ED6e601O) ГК РФ), которые должны быть зарегистрированы в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности ([ст. 1490](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA0663C514A956AFE4005323AF45A1B7153638e20EO) ГК РФ).

Наименованием места происхождения товара, которому предоставляется правовая охрана, является обозначение, представляющее собой либо содержащее современное или историческое, официальное или неофициальное, полное или сокращенное наименование страны, городского или сельского поселения, местности или другого географического объекта, а также обозначение, производное от такого наименования и ставшее известным в результате его использования в отношении товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами ([ст. 1516](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA0663C514A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4CD1e607O) ГК РФ). Например, "Ессентуки", "Гжель", "Хохлома", "Федоскино", "Тульский пряник".

Исключительное право использования наименования места происхождения товара на территории Российской Федерации признается и охраняется в силу государственной регистрации такого наименования и удостоверяется свидетельством при условии, что производимый этими лицами товар обладает указанными особыми свойствами. Порядок государственной регистрации наименования места происхождения товара регулируется ГК РФ ([ст. ст. 1522](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA0663C514A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4CD6e602O) - [1534](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA0663C514A956AFE4005323AF45A1B715323D2E43D2e606O)). Наименование места происхождения товара может быть зарегистрировано одним или несколькими гражданами либо юридическими лицами ([абз. 2 п. 1 ст. 1518](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA0663C514A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4CD0e602O) ГК РФ).

В соответствии с [п. 4 ст. 1519](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA0663C514A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4CD7e607O) ГК РФ распоряжение исключительным правом на наименование места происхождения товара, в том числе путем его отчуждения или предоставления другому лицу права использования этого наименования, не допускается (за исключением случая, указанного в [абз. 2 п. 2 ст. 1518](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA0663C514A956AFE4005323AF45A1B7153634e20FO) ГК РФ).

Не допускается использование обозначений, сходных до степени смешения со средствами индивидуализации, для однородных товаров ([п. п. 4](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA0663C514A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4ED2e601O) - [8 ст. 1483](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA0663C514A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4ED1e603O) ГК РФ и [п. 3 ст. 1519](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA0663C514A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4CD7e601O) ГК РФ). Например, Panasonix вместо Panasonic - для бытовой техники.

В соответствии с [п. 22](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A260860ED9066ECF49A35EF6E802542CF052A6FE19333D2F4DeD0BO) Постановления Пленума Верховного суда РФ от 26 апреля 2007 г. N 14 "О практике рассмотрения судами уголовных дел о нарушении авторских, смежных, изобретательских и патентных прав, а также о незаконном использовании товарного знака" <1> к сходным, следует относить и тождественные обозначения ([п. 9 ст. 1483](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA0663C514A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4ED1e602O) ГК РФ).

--------------------------------

<1> РГ. 2007. 5 мая.

Товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно использованы товарные знаки, знаки обозначения, наименования мест происхождения товаров или сходные с ними до степени смешения обозначения, являются контрафактными.

Предупредительная маркировка - это обозначение в виде "R", ((R)), "товарный знак", "зарегистрированный товарный знак" либо "зарегистрированное наименование места происхождения товара", "зарегистрированное НМПТ", указывающие на регистрацию в Российской Федерации товарного знака или наименования места происхождения товара ([ст. 1485](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA0663C514A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4ED0e605O) ГК РФ и [ст. 1520](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA0663C514A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4CD7e606O) ГК РФ).

**Объективная сторона** преступления выражается в действии - незаконном использовании чужого товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара или сходных с ними обозначений для однородных товаров, предупредительной маркировки в отношении не зарегистрированного в России товарного знака или наименования места происхождения товара, последствии в виде крупного ущерба, причинной связи либо это деяние совершено неоднократно.

Основные вопросы, связанные с толкованием признаков объективной стороны и квалификацией деяния, раскрываются в названном [Постановлении](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A260860ED9066ECF49A35EF6E802e504O) Пленума Верховного суда РФ от 26 апреля 2007 г. N 14:

а) чужим считается товарный знак (знак обслуживания), который зарегистрирован на имя иного лица и не уступлен по договору в отношении всех или части товаров либо право на использование которого не предоставлено владельцем товарного знака другому лицу по лицензионному договору [(абз. 3 п. 16)](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A260860ED9066ECF49A35EF6E802542CF052A6FE19333D2F4EeD01O);

б) под незаконным использованием чужого товарного знака, знака обслуживания или сходных с ними обозначений для однородных товаров применительно к [ч. 1 ст. 180](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4AD1e602O) УК РФ понимается применение товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения без разрешения правообладателя указанных средств индивидуализации: 1) на товарах, этикетках, упаковках этих товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации либо хранятся и (или) перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации; 2) при выполнении работ, оказании услуг; 3) на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот; в предложениях о продаже товаров; 4) в сети Интернет, в частности в доменном имени и при других способах адресации [(п. 18)](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A260860ED9066ECF49A35EF6E802542CF052A6FE19333D2F4EeD05O);

в) незаконным следует признавать использование зарегистрированного наименования места происхождения товара лицом, не имеющим свидетельства, даже если при этом указывается подлинное место происхождения товара или наименование используется в переводе либо в сочетании с такими выражениями, как "род", "тип", "имитация" и т.п., а также использование сходного обозначения для любых товаров, способного ввести потребителей в заблуждение относительно места происхождения и особых свойств товара [(абз. 2 п. 21)](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A260860ED9066ECF49A35EF6E802542CF052A6FE19333D2F4DeD05O);

г) незаконным применительно к [ч. 2 ст. 180](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4AD1e600O) УК РФ является использование предупредительной маркировки в отношении товарного знака или места происхождения товара, не зарегистрированных в Российской Федерации [(абз. 3 п. 23)](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A260860ED9066ECF49A35EF6E802542CF052A6FE19333D2F4CeD02O).

д) уголовная ответственность по [ст. 180](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323A2Ae40EO) УК РФ за незаконное использование чужого товарного знака или других средств индивидуализации наступает только в тех случаях, когда это деяние совершено неоднократно или причинило крупный ущерб.

Неоднократность по смыслу [ч. 1 ст. 180](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4AD1e602O) УК РФ предполагает совершение лицом двух и более деяний, состоящих в незаконном использовании товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара или сходных с ними обозначений для однородных товаров. (При этом может иметь место как неоднократное использование одного и того же средства индивидуализации товара (услуги), так и одновременное использование двух или более чужих товарных знаков или других средств индивидуализации на одной единице товара.)

Применительно к [ч. 2 ст. 180](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4AD1e600O) УК РФ неоднократным признается совершение два и более раза незаконного использования предупредительной маркировки в отношении товарного знака или наименования места происхождения товара, не зарегистрированных в Российской Федерации [(п. 15)](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A260860ED9066ECF49A35EF6E802542CF052A6FE19333D2F4FeD04O);

е) при квалификации действий виновных не должен учитываться причиненный потерпевшему моральный вред, в том числе связанный с подрывом его деловой репутации [(абз. 1 п. 28)](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A260860ED9066ECF49A35EF6E802542CF052A6FE19333D2F43eD00O).

В соответствии с [примечанием к ст. 169](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323A2Ce408O) УК РФ ущерб, причиненный деяниями, указанными в [ст. 180](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323A2Ae40EO) УК РФ, считается крупным, если он превышает 1 млн. 500 тыс. рублей.

Состав преступления формально-материальный.

Не образует неоднократности продолжаемое деяние, когда незаконное использование средств индивидуализации охватывается единым умыслом (например, проставление чужого товарного знака на предметах, входящих в одну выпускаемую партию).

С содержательной стороны крупный ущерб образовывает чаще всего упущенная выгода правообладателю товарного знака (знака обслуживания, наименования места происхождения товаров) в связи с безвозмездным использованием его исключительных прав, а также потерей рынка сбыта товара, выполняемых работ или оказываемых услуг.

Ущерб потерпевшему не причиняется, когда он потребовал от нарушителя вместо возмещения убытков выплату компенсации ([п. 4 ст. 1515](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA0663C514A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4CD2e604O) ГК РФ и [п. 2 ст. 1537](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA0663C514A956AFE4005323AF45A1B715323D2E43D7e601O) ГК РФ).

Лицо, незаконно использовавшее чужой товарный знак, знак обслуживания либо наименование места происхождения товара или сходных с ними обозначений для однородных товаров, а также незаконно использовавшее предупредительную маркировку, подлежит ответственности по совокупности преступлений, предусмотренных [ч. 1 ст. 180](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4AD1e602O) УК и [ч. 2 ст. 180](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4AD1e600O) УК.

Деяние, сопряженное с причинением ущерба потребителю в связи с его введением в заблуждение в отношении потребительских свойств и качества товаров (услуги), необходимо квалифицировать по совокупности с мошенничеством ([ст. 159](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2D4DD3e602O) УК РФ).

**Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в виде прямого или косвенного умысла. Лицо осознает, что незаконно неоднократно использует товарный знак, знак обслуживания, наименование мест происхождения товаров, сходные с ними обозначения для однородных товаров, предупредительную маркировку в отношении не зарегистрированного в России товарного знака или наименования места происхождения товара, и желает этого. При материальности данного состава преступления лицо предвидит возможность или неизбежность причинения крупного ущерба правообладателю и желает этого либо сознательно допускает эти последствия или относится к ним безразлично.

Мотив и цель не имеют значения для квалификации. Вместе с тем, как правило, это деяние совершается с целью испортить деловую репутацию правообладателю, который может являться и конкурентом, причинить ему убытки или извлечь для себя имущественную выгоду.

**Субъект** преступления - вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет. Им могут быть физические лица, в том числе и зарегистрированные в качестве индивидуальных предпринимателей, либо руководители организаций.

**Квалифицирующие признаки** ([ч. 3 ст. 180](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4AD1e606O) УК РФ) - совершение преступления группой лиц по предварительному сговору (о понятии данного признака см. [ч. 2 ст. 35](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4AD7e607O) УК РФ) или организованной группой (о понятии данного признака см. [ч. 3 ст. 35](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4AD7e606O) УК РФ).

Незаконные получение и разглашение сведений,

составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну

([ст. 183](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4AD0e606O) УК РФ)

Данная [статья](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4AD0e606O) предусматривает уголовную ответственность за совершение двух деяний, которые отличаются друг от друга объективной стороной и субъектом преступления.

**Объект** преступления - установленный порядок обращения со сведениями, составляющими коммерческую, налоговую или банковскую тайну.

Федеральный закон от 29 июля 2004 г. N 98-ФЗ "О коммерческой тайне" <1> в [ст. 3](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100D90168C114A956AFE4005323AF45A1B715e300O) определяет, что коммерческая тайна - это режим конфиденциальности информации, позволяющий ее обладателю при существующих или возможных обстоятельствах увеличить доходы, избежать неоправданных расходов, сохранить положение на рынке товаров, работ, услуг или получить иную коммерческую выгоду.

--------------------------------

<1> РГ. 2004. 5 авг.

Содержание коммерческой тайны составляют сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные и др.), в том числе о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, а также сведения о способах осуществления профессиональной деятельности, которые имеют действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу: 1) неизвестности их третьим лицам; 2) к которым у третьих лиц нет свободного доступа на законном основании; 3) в отношении которых обладателем таких сведений введен режим коммерческой тайны.

Обладатель коммерческой тайны - лицо, владеющее на законном основании информацией, составляющей такую тайну, ограничившее доступ к этой информации и установившее в отношении ее режим коммерческой тайны. Этот режим заключается в принятии необходимых мер по охране конфиденциальности информации: 1) определение ее перечня; 2) ограничение к ней доступа; 3) учет лиц, имеющих доступ, и (или) лиц, которым была предоставлена или передана такая информация; 4) регулирование отношений по использованию сведений, составляющих коммерческую тайну, работниками и контрагентами на основании договоров (трудовых, гражданско-правовых договоров); 5) нанесение на материальные носители (документы) грифа "Коммерческая тайна" с указанием ее обладателя (для юридических лиц - полное наименование и место нахождения, для индивидуальных предпринимателей - фамилия, имя, отчество гражданина, являющегося индивидуальным предпринимателем, и место жительства).

Информация, в отношении которой не установлен режим коммерческой тайны, не считается конфиденциальной.

Сведения, которые не могут составлять коммерческую тайну, предусмотрены в [ст. 5](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100D90168C114A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4BD0e603O) названного Закона (информация об учредительных документах; о численности работников, об условиях труда; задолженности работодателей по выплате заработной платы; о нарушениях законодательства РФ и фактах привлечения к ответственности за совершение этих нарушений и т.д.).

Согласно [ст. 102](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608103DE066BC614A956AFE4005323AF45A1B71532392Ee402O) Налогового кодекса РФ налоговую тайну составляют любые полученные государственными органами (налоговые, внутренних дел, государственного внебюджетного фонда, таможенные) сведения о налогоплательщике, за исключением информации: сведений, являющихся общедоступными, в том числе ставших таковыми с согласия их обладателя-налогоплательщика; об идентификационном номере налогоплательщика; о нарушениях законодательства о налогах и сборах и мерах ответственности за эти нарушения; предоставляемой в соответствии с международными договорами (соглашениями); предоставляемой избирательным комиссиям в соответствии с законодательством о выборах по результатам проверок налоговым органом сведений о размере и об источниках доходов кандидата и его супруга, а также об имуществе, принадлежащем кандидату и его супругу на праве собственности.

Поступившие в государственные органы сведения, составляющие налоговую тайну, имеют специальный режим хранения. Доступ к ним разрешен должностным лицам, определяемым соответственно федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным по контролю и надзору в области налогов и сборов, федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным в области внутренних дел, федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным по контролю и надзору в области таможенного дела <1>.

--------------------------------

<1> См., например: [Приказ](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DD046CCD14A956AFE40053e203O) МВД России от 11 января 2012 г. N 17 "Об утверждении Перечня должностных лиц системы МВД России, пользующихся правом доступа к сведениям, составляющим налоговую тайну" // БНА. 2012. N 17.

Банковская тайна - это информация о банковском счете и вкладе, операций по счету и сведений о клиенте ([ст. 857](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA056EC114A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4DD7e604O) ГК РФ и [ст. 26](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA0B6DCD14A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4ED1e607O) Закона РСФСР от 2 декабря 1990 г. N 395-1 "О банках и банковской деятельности" <1>).

--------------------------------

<1> В СНД РСФСР. 1990. 6 дек. N 27. Ст. 357.

Сведения по операциям и счетам юридических лиц и граждан выдаются кредитной организацией без их согласия только в случаях, предусмотренных законом.

**Объективная сторона** преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 183](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4AD0e604O) УК РФ, выражается в действии - собирание сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну.

Собирание сведений - это получение информации через преодоление принятых ее обладателем правовых, организационных, технических и иных мер по охране конфиденциальности этой информации. Эти сведения могут находиться в форме вещи или на дискете, в виде чертежа, модели, технологий, формулы, символов, технических решений и т.п.

Перечень способов собирания информации диспозицией [статьи](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4AD0e606O) не ограничен (например, похищение документов, подкуп, угрозы), главное, чтобы они были незаконные. Похищение документов может быть осуществлено любым способом (например, кража, грабеж). Похищение официальных документов, содержащих сведения, составляющие коммерческую, налоговую или банковскую тайну, полностью охватывается данной [статьей](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4AD0e606O) и не требует квалификации по совокупности с [ч. 1 ст. 325](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2D4BDAe602O) УК РФ.

Под подкупом понимается передача лицу имущества или оказание ему услуг имущественного характера за завладение соответствующими сведениями в связи с занимаемым этим лицом служебным положением. Подкуп, осуществляемый в отношении должностного лица либо лица, выполняющего управленческие функции в коммерческой или иной организации, квалифицируется по совокупности со [ст. 291](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B7153735e20BO) УК РФ и соответственно [ст. 204](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B7153738e20FO) УК РФ.

К иному незаконному собиранию сведений можно отнести, например, использование в этих целях подслушивающих устройств и других технических средств.

Информация считается законно собранная: 1) если она разглашена ее владельцем; 2) к которой есть свободный доступ; 3) получена лицом при осуществлении исследований или систематических наблюдений; 4) получена от ее обладателя на основании договора или другом законном основании.

Состав преступления формальный. Деяние является оконченным в момент совершения собирания сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну, любым незаконным способом.

**Субъективная сторона** преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 183](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4AD0e604O) УК РФ, характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что незаконным способом собирает коммерческую, налоговую или банковскую тайну, и желает этого.

Мотивы и цели не имеют значения для квалификации. Вместе с тем указанные сведения могут собираться с целью их использования в конкурентной борьбе или иной личной заинтересованностью.

**Субъект** преступления по [ч. 1 ст. 183](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4AD0e604O) УК РФ - вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет.

**Объективная сторона** преступления, предусмотренного [ч. 2 ст. 183](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4AD0e60AO) УК РФ, выражается в действиях (бездействии) - незаконном разглашении или использовании сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну, без согласия их владельца.

Незаконное разглашение сведений - это передача или сообщение хотя бы одному лицу (не имеющему законного к ним доступа) сведений, составляющих коммерческую, банковскую или налоговую тайну, в любой возможной форме (устной, письменной, в том числе с использованием технических средств). Например, операционист кредитной организации рассказывает знакомому предпринимателю, сколько денежных средств находится на счетах банка у его конкурента.

Под незаконным использованием сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну, понимается их применение в любой форме и сфере (предпринимательская, бытовая). Например, использование такой информации при совершении сделок, регистрации коммерческих организаций и в их финансово-хозяйственной деятельности.

Состав преступления формальный. Преступление является оконченным в момент совершения любого деяния, указанного в диспозиции [статьи](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4AD0e606O).

**Субъективная сторона** преступления, предусмотренного [ч. 2 ст. 183](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4AD0e60AO) УК РФ, характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что незаконно разглашает или использует сведения, составляющие коммерческую, налоговую или банковскую тайну, без согласия их владельца, и желает этого.

**Субъект** преступления по [ч. 2 ст. 183](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4AD0e60AO) УК РФ специальный - лицо, которому тайна была доверена или стала известна по службе или работе, достигшее возраста 16 лет. Этими лицами могут являться служащие государственных органов (налоговых, внутренних дел, прокуратуры, суда, таможни), работники кредитных и иных коммерческих организаций, нотариусы, адвокаты.

Разглашение сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну, лицом, которому она стала известна случайно или по ошибке, не образует состава преступления, предусмотренного [ч. 2 ст. 183](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4AD0e60AO) УК РФ.

**Квалифицирующие признаки** преступления ([ч. 3 ст. 183](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4AD7e602O) УК РФ), предусмотренного [ч. 2 ст. 183](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4AD0e60AO) УК РФ, - причинение крупного ущерба и совершение деяния из корыстной заинтересованности (содержание последнего признака раскрыто при анализе [ст. 170](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4BD1e60AO) УК РФ).

В соответствии с [примечанием к ст. 169](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323A2Ce408O) УК РФ под крупным ущербом понимается денежная сумма, превышающая 1 млн. 500 тыс. рублей. Ущерб может выражаться в имущественных потерях владельца тайны (например, расходы, связанные с переоборудованием производства) и упущенной выгоды (например, недополученная прибыль в результате потери рынка сбыта продукции).

Должностные лица, незаконно разгласившие за взятку сведения, составляющие коммерческую, налоговую или банковскую тайну, которые стали им известны по службе, подлежат также ответственности по [ст. 290](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715373Be209O) УК РФ.

[Часть 4 ст. 183](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4AD7e600O) УК РФ устанавливает уголовную ответственность за причинение тяжких последствий в случае совершения преступления, предусмотренного [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4AD0e60AO) и [3 настоящей статьи](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4AD7e602O).

Тяжкие последствия - это оценочное понятие, которое устанавливается судом в каждом конкретном случае с учетом всех обстоятельств дела. Например, под ним могут пониматься причинение организации сверхкрупного ущерба или ее банкротство, тяжелая болезнь или самоубийство потерпевшего.

Между деянием и наступившим крупным ущербом и (или) тяжкими последствиями должна быть установлена причинная связь.

Подкуп участников и организаторов

профессиональных спортивных соревнований

и зрелищных коммерческих конкурсов ([ст. 184](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B71532392Ee40BO) УК РФ)

**Объект** преступления - установленный порядок проведения официальных спортивных соревнований и зрелищных коммерческих конкурсов.

[Пункт 9 ст. 2](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076CC114A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4BD1e602O) Федерального закона от 4 декабря 2007 г. N 329-ФЗ "О физической культуре и спорте в Российской Федерации" <1> определяет официальные спортивные мероприятия как спортивные мероприятия, включенные в Единый календарный план межрегиональных, всероссийских и международных спортивных мероприятий, календарные планы спортивных мероприятий субъектов Российской Федерации, муниципальных образований.

--------------------------------

<1> РГ. 2007. 10 дек.

Зрелищный коммерческий конкурс - это любое состязание (но не конкурс в смысле торгов), проводимое коммерческой организацией в рамках ее предпринимательской деятельности и представляющее собой зрелище для публики (конкурс красоты, некоторые телевизионные конкурсы) <1>.

--------------------------------

<1> Клепицкий И.А. [Система хозяйственных преступлений](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F872776BD31A2608106DE066CCF49A35EF6E802542CF052A6FE19333F2642eD06O). М., 2005. С. 541.

Предмет преступления - деньги, ценные бумаги и иное имущество.

Денежные средства - это наличные или безналичные деньги в российской или иностранной валюте (см. [ст. 186](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2C48DBe603O) УК РФ). Понятие и виды ценных бумаг проанализированы в [ст. 186](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2C48DBe603O) УК РФ. Иное имущество - это другие движимые либо недвижимые вещи ([ст. 130](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DB046EC614A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4CDAe607O) ГК РФ), имущественные права.

В соответствии с диспозицией [статьи](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B71532392Ee40BO) подкуп может осуществляться также и с помощью услуг имущественного характера, т.е. это оказываемые безвозмездно, но подлежащие оплате услуги (например, предоставление туристических путевок, ремонт квартиры, строительство дачи).

**Объективная сторона** преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 184](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B71532392Ee40AO) УК РФ, выражается в действии - подкупе участников (спортсмен, тренер и т.п.), организаторов (в том числе их работников) и членов жюри профессиональных спортивных соревнований или зрелищных коммерческих конкурсов либо принуждении или склонении указанных лиц к оказанию этого влияния, либо в предварительном сговоре с указанными лицами в тех же целях.

Подкуп - это незаконная передача лицу денег, ценных бумаг и иного имущества, а равно незаконное предоставление ему услуг имущественного характера в целях оказания влияния на результаты соревнований или конкурсов. Обещание награды участникам за выигрыш, а также передача имущества для создания лучших условий для подготовки спортсменов подкупом не являются.

Подкуп является оконченным в момент принятия получателем хотя бы части передаваемого имущества или начала пользования соответствующими услугами. Состав преступления формальный.

Под принуждением указанных лиц понимается противоправное воздействие на указанных лиц с целью совершения действий, направленных на противоправное влияние на результат соревнования или конкурса, помимо их воли. Способы принуждения могут быть различны (шантаж, угрозы причинения вреда здоровью или имуществу и т.п.).

Склонение предполагает любые ненасильственные формы воздействия, направленные на возбуждение у лица желания или стремления совершить действия, способные оказать влияние на результаты конкурса или соревнования. К способам склонения следует отнести уговоры, обещание предоставления выгод неимущественного характера и т.д.

Преступление признается оконченным в момент совершения виновным тех или иных действий, направленных на принуждение или склонение лица, независимо от получения его согласия и совершения им каких-либо действий, направленных на оказание противоправного влияния на результат конкурса или соревнования.

Сговор как способ совершения рассматриваемого преступления предполагает достижение виновным договоренности с указанными в диспозиции лицами о совершении ими действий, направленных на оказание влияния на результат соревнований или конкурса. На наличие состава преступления не влияет, кто выступил инициатором такого сговора, равно как и форма договоренности (устная, письменная, обмен сообщениями и т.п.). Момент окончания преступления в данном случае следует связывать с достижением сторонами договоренности о противоправном оказании влияния на результат соревнования или конкурса независимо от ее последующей реализации.

**Субъективная сторона** характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что совершает подкуп за совершение действий (бездействия) в его интересах, влияющих на результаты соревнований или конкурсов, и желает этого.

Обязательным признаком деяния является цель - оказание влияния на результаты официальных спортивных соревнований и зрелищных коммерческих конкурсов.

**Субъект** преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 184](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B71532392Ee40AO) УК РФ, - вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет.

**Квалифицирующий признак** ([ч. 2 ст. 183](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4AD0e60AO) УК РФ) - совершение преступления организованной группой (о понятии данного признака см. [ч. 3 ст. 35](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4AD7e606O) УК РФ).

**Объективная сторона** преступления, предусмотренного [ч. 3 ст. 184](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B71532392Ee40EO) УК РФ, выражается в действии - незаконном получении спортсменами денег, ценных бумаг или иного имущества, а также в незаконном пользовании ими услугами имущественного характера, извлечение ими других выгод и преимуществ либо их предварительный сговор в целях противоправного влияния на результат официального спортивного соревнования или зрелищного коммерческого конкурса.

Под незаконным получением указанных ценностей, услуг, также выгод неимущественного характера понимается их принятие в нарушении порядка, установленного положениями о проведении соревнований. Если обусловленная передача имущества не состоялась по обстоятельствам, не зависящим от воли лиц, пытавшихся передать или получить предмет подкупа, содеянное ими следует квалифицировать как покушение на незаконную передачу либо получение подкупа ([ч. 3 ст. 30](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4AD1e603O), [ч. 1](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B71532392Ee40AO) (или [ч. 3](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B71532392Ee40EO)) ст. 184 УК РФ).

Не может быть квалифицировано как покушение на передачу или получение подкупа высказанное намерение лица дать (получить) деньги, ценные бумаги, иное имущество либо предоставить возможность незаконно пользоваться услугами имущественного характера в случаях, когда лицо для реализации высказанного намерения никаких конкретных действий не предпринимало.

Получение лицом денег, ценных бумаг и иного имущества, пользование услугами имущественного характера якобы за совершение действий (бездействия), которое он не может осуществить из-за отсутствия таких возможностей (полномочий), необходимо квалифицировать при наличии оснований как мошенничество ([ст. 159](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2D4DD3e602O) УК РФ).

Деяние является оконченным в момент принятия спортсменом хотя бы части передаваемого имущества или начала пользования услугами имущественного или неимущественного характера. Состав преступления формальный.

**Субъективная сторона** этого состава преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что принимает ценности или услуги имущественного характера за совершение действий (бездействия) в интересах дающего, влияющих на результаты соревнований или конкурсов, и желает этого.

Цель преступления - оказание влияния на результаты соревнований.

**Субъект** преступления ([ч. 3 ст. 184](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B71532392Ee40EO) УК РФ) специальный - спортсмен, являющийся участником официальных спортивных соревнований, тренер, руководитель спортивной команды или другой участник официального спортивного соревнования (например, начальник или директор команды), а также участник зрелищного коммерческого конкурса, достигшие возраста 16 лет.

**Объективная и субъективная сторона** преступления, предусмотренного [ч. 4 ст. 184](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B71532392Ee40CO) УК РФ, аналогична [ч. 3](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B71532392Ee40EO) данной нормы.

Отличия здесь проводятся по субъекту преступления, которым могут являться спортивный судья, организатор профессиональных спортивных соревнований, организатор или член жюри зрелищного коммерческого конкурса, достигший возраста 16 лет.

В соответствии с [примечанием к ст. 184](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B71532392Ee402O) УК РФ, лицо, совершившее деяние, предусмотренное [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B71532392Ee40AO) или [2 настоящей статьи](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B71532392Ee408O), освобождается от уголовной ответственности, если в отношении его имело место вымогательство или если это лицо добровольно сообщило о подкупе органу, имеющему право возбудить уголовное дело.

§ 5. Преступления в сфере финансов

Злоупотребления при эмиссии ценных бумаг ([ст. 185](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4AD6e607O) УК РФ)

**Объект** преступления - интересы инвесторов, а также установленный порядок эмиссии ценных бумаг.

Согласно [ст. 2](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DC016ECC14A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4BD0e603O) Федерального закона от 22 апреля 1996 г. N 39-ФЗ <1> "О рынке ценных бумаг" эмиссия ценных бумаг - это установленная последовательность действий эмитента по размещению эмиссионных ценных бумаг <2>.

--------------------------------

<1> РГ. 1996. 25 апр.

<2> Об эмиссии государственных и муниципальных ценных бумаг см.: Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608105D8026DC114A956AFE40053e203O) от 29 июля 1998 г. N 136-ФЗ "Об особенностях эмиссии и обращения государственных и муниципальных ценных бумаг" // РГ. 1998. 6 авг.

Эмитент - юридическое лицо или органы исполнительной власти либо органы местного самоуправления, несущие от своего имени обязательства перед владельцами ценных бумаг по осуществлению прав, закрепленных ими. Размещение эмиссионных ценных бумаг - отчуждение эмиссионных ценных бумаг эмитентом первым владельцам путем заключения гражданско-правовых сделок.

Под эмиссионной ценной бумагой понимают любую ценную бумагу, которая характеризуется одновременно следующими признаками: 1) закрепляет совокупность имущественных и неимущественных прав, подлежащих удостоверению, уступке и безусловному осуществлению с соблюдением установленных Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DC016ECC14A956AFE40053e203O) "О рынке ценных бумаг" формы и порядка; 2) размещается выпусками; 3) имеет равные объем и сроки осуществления прав внутри одного выпуска вне зависимости от времени приобретения ценной бумаги.

В качестве эмиссионных ценных бумаг выпускаются акции, облигации и опцион эмитента. Они могут быть именными или на предъявителя, а также в бездокументарной или документарной форме.

По общему правилу процедура эмиссии эмиссионных ценных бумаг заключается в следующем: 1) принятие решения о размещении бумаг; 2) утверждение решения об их выпуске; 3) государственная регистрация их выпуска; 4) размещение бумаг; 5) государственная регистрация отчета (уведомления) об итогах выпуска ценных бумаг.

В случае размещения эмиссионных ценных бумаг путем открытой подписки или путем закрытой подписки среди круга лиц, число которых превышает 500, эмитентом осуществляется регистрация их проспекта.

Проспект ценных бумаг - это обязательный для государственной регистрации выпуска ценных бумаг документ, который представляется в регистрирующий орган и содержит сведения, указанные в [ст. 22](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DC016ECC14A956AFE4005323AF45A1B7153B3Ae20AO) Федерального закона "О рынке ценных бумаг". Например, данные об органах управления эмитента, о порядке и условиях размещения эмиссионных ценных бумаг, о финансово-экономическом состоянии эмитента и его финансово-хозяйственной деятельности, об участниках (акционерах) эмитента.

Проспект ценных бумаг хозяйственного общества утверждается советом директоров (наблюдательным советом) или органом, осуществляющим в соответствии с федеральными законами функции совета директоров (наблюдательного совета) этого хозяйственного общества. Проспект ценных бумаг юридических лиц иных организационно-правовых форм утверждается лицом, осуществляющим функции исполнительного органа эмитента, если иное не установлено федеральными законами.

Проспект ценных бумаг должен быть подписан лицом, осуществляющим функции единоличного исполнительного органа эмитента, его главным бухгалтером (иным лицом, выполняющим его функции), а в необходимых случаях - аудитором, независимым оценщиком, финансовым консультантом на рынке ценных бумаг, подтверждающими тем самым достоверность и полноту всей информации, содержащейся в проспекте ценных бумаг.

Эмитент имеет право начинать размещение эмиссионных ценных бумаг после государственной регистрации их выпуска. Государственная регистрация осуществляется федеральным органом исполнительной власти по рынку ценных бумаг в течение 30 дней с даты представления необходимых документов. При государственной регистрации выпуска эмиссионных ценных бумаг ему присваивается индивидуальный государственный регистрационный номер.

В исключительных случаях эмитент имеет право начинать размещение эмиссионных ценных бумаг до государственной регистрации их выпуска. Например, при учреждении акционерного общества или реорганизации юридических лиц, осуществляемой в форме слияния, разделения, выделения и преобразования, размещение эмиссионных ценных бумаг осуществляется до государственной регистрации их выпуска, а государственная регистрация отчета (уведомления) об итогах выпуска эмиссионных ценных бумаг осуществляется одновременно с государственной регистрацией выпуска эмиссионных ценных бумаг ([ч. 1 ст. 19](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DC016ECC14A956AFE4005323AF45A1B715323D2E48D4e60BO) Закона).

В соответствии со [ст. 25](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DC016ECC14A956AFE4005323AF45A1B715323D2De40FO) Федерального закона "О рынке ценных бумаг" не позднее 30 дней после завершения размещения эмиссионных ценных бумаг эмитент обязан представить в регистрирующий орган отчет (уведомление) об итогах выпуска (дополнительного выпуска) эмиссионных ценных бумаг, который содержит следующую информацию: даты начала и окончания размещения; фактическую цену размещения ценных бумаг и их количество; долю размещенных и неразмещенных ценных бумаг выпуска; общий объем поступлений за размещенные бумаги; о сделках, признаваемых федеральными законами крупными сделками и сделками, в совершении которых имеется заинтересованность, которые совершены в процессе размещения ценных бумаг.

Отчет (уведомление) об итогах выпуска эмиссионных ценных бумаг должен быть подписан лицом, осуществляющим функции единоличного исполнительного органа эмитента, его главным бухгалтером (иным лицом, выполняющим его функции), подтверждающими тем самым достоверность и полноту всей информации, содержащейся в данном документе.

Регистрирующий орган рассматривает отчет (уведомление) об итогах выпуска эмиссионных ценных бумаг в двухнедельный срок и при отсутствии связанных с эмиссией ценных бумаг нарушений регистрирует его.

**Объективная сторона** преступления выражается в действиях: 1) внесение в проспект ценных бумаг заведомо недостоверной информации; 2) утверждение либо подтверждение содержащего заведомо недостоверную информацию проспекта или отчета (уведомления) об итогах выпуска ценных бумаг; 3) размещение эмиссионных ценных бумаг, выпуск которых не прошел государственную регистрацию, за исключением случаев, когда законодательством Российской Федерации о ценных бумагах не предусмотрена государственная регистрация выпуска эмиссионных ценных бумаг, последствий в виде крупного ущерба гражданам, организациям или государству, причинной связи.

Под **внесением** в проспект ценных бумаг заведомо недостоверной информации понимается включение в данный документ на стадии его подготовки информации, не соответствующей реальной действительности. **Утверждение** содержащего заведомо недостоверную информацию проспекта или отчета (уведомления) об итогах выпуска ценных бумаг заключается в их одобрении коллегиальным (например, совет директоров) или исполнительным (например, генеральный директор) органом эмитента. **Подтверждение** содержащего заведомо недостоверную информацию проспекта или отчета (уведомления) об итогах выпуска ценных бумаг заключается в признании достоверности и полноты всей информации, содержащейся в данных документах. Под **размещением** эмиссионных ценных бумаг, выпуск которых не прошел государственную регистрацию, понимается отчуждение эмитентом первым владельцам ценных бумаг, которым не присвоен индивидуальный государственный регистрационный номер.

Состав преступления материальный. Деяние является оконченным в момент причинения крупного ущерба гражданам, организациям или государству.

В соответствии с [примечанием к данной статье](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B7153138e20FO), под крупным ущербом понимается сумма, превышающая 1 млн. рублей. С качественной стороны ущерб выражается в реальных имущественных потерях и упущенной выгоде.

Обязательным условием наступления уголовной ответственности является наличие причинной связи между действиями и наступившими последствиями. Однако, как справедливо отметил И.А. Клепицкий, единой и строгой методики исчисления ущерба от подобных действий не существует, и она вообще вряд ли возможна (с учетом отношения в нашем гражданском праве к "абстрактным убыткам") <1>.

--------------------------------

<1> Клепицкий И.А. [Система хозяйственных преступлений](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F872776BD31A2608106DE066CCF49A35EF6E802542CF052A6FE19333C2F4CeD00O). М., 2005. С. 204.

**Субъективная сторона** характеризуется виной в виде прямого или косвенного умысла. Лицо осознает, что своими действиями злоупотребляет при эмиссии ценных бумаг, предвидит возможность или неизбежность причинения крупного ущерба гражданам, организациям или государству, и желает этого либо сознательно допускает эти последствия или относится к ним безразлично.

Мотивы и цели не являются обязательными признаками состава преступления. Вместе с тем для данного преступления характерно извлечение имущественной выгоды и иная личная заинтересованность.

Субъект преступления специальный, характеристики которого определяются применительно к способу преступного деяния:

- за внесение в проспект ценных бумаг заведомо недостоверной информации несут ответственность лица, отвечающие за достоверность включенной в проспект эмиссии информации, а также подписавшие его лица, выполняющие управленческие функции в организации-эмитенте;

- за утверждение либо подтверждение проспекта ценных бумаг или отчета (уведомления) об итогах выпуска ценных бумаг уполномоченные работники организации-эмитента, а также иные лица, утвердившие или подтвердившие содержание указанных проспекта или отчета (уведомления);

- за размещение эмиссионных ценных бумаг, выпуск которых не прошел государственную регистрацию, ответственными являются уполномоченные на то работники организации-эмитента.

**Квалифицирующие признаки** ([ч. 2 ст. 185](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2D4CD7e604O) УК РФ) - совершение преступления группой лиц по предварительному сговору (о понятии данного признака см. [ч. 2 ст. 35](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4AD7e607O) УК РФ) или организованной группой (о понятии данного признака см. [ч. 3 ст. 35](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4AD7e606O) УК РФ).

Злостное уклонение от раскрытия или предоставления

информации, определенной законодательством

Российской Федерации о ценных бумагах ([ст. 185.1](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B7153Be30AO) УК РФ)

Объект преступления - интересы инвесторов, а также установленный порядок раскрытия или предоставления информации.

К законодательству Российской Федерации о ценных бумагах относятся Гражданский [кодекс](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DB046EC614A956AFE4005323AF45A1B715363Ae20CO) РФ, Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608102D00B63C714A956AFE40053e203O) от 5 марта 1999 г. N 46-ФЗ "О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг" <1>, Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DC016ECC14A956AFE40053e203O) от 22 апреля 1996 г. N 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг" <2>, Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA0468C214A956AFE40053e203O) от 26 декабря 1995 г. N 208-ФЗ "Об акционерных обществах" <3> и другие нормативные акты.

--------------------------------

<1> РГ. 1999. 11 марта.

<2> РГ. 1996. 25 апр.

<3> РГ. 1995. 29 дек.

Участники рынка ценных бумаг (владельцы, эмитенты, профессиональные участники: брокеры, дилеры, регистраторы и т.д.) обязаны в установленных случаях раскрывать или предоставлять инвесторам, контролирующим органам и иным заинтересованным лицам информацию, определенную законодательством Российской Федерации о ценных бумагах. Такая информация может касаться сведений **об эмитенте** (дата регистрации эмитента; наличие у него аффилированных лиц, дочерних и зависимых обществ; содержании учредительных, регистрационных, разрешительных и внутренних документов, в том числе годовых отчетов общества); о **финансово-хозяйственной деятельности эмитента** (данные ежеквартального отчета эмитента, включая бухгалтерскую отчетность; сообщения о существенных фактах, касающихся финансово-хозяйственной деятельности эмитента (реорганизация эмитента, дата закрытия реестра общества, сроки исполнения обязательств эмитента перед владельцами акций, решения общих собраний, выплаты дивидендов); о **ценных бумагах** (данные о государственной регистрации выпуска ценных бумаг и государственный регистрационный номер этого выпуска; о ценах и котировках ценных бумаг; об их оценке рейтинговым агентством) и т.д.

Информация может предоставляться в устной или письменной форме, в электронном виде, публиковаться через средства массовой информации, в Интернете или присылаться по почте.

В соответствии со [ст. 30](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DC016ECC14A956AFE4005323AF45A1B715373Ee209O) Федерального закона "О рынке ценных бумаг" под раскрытием информации понимается обеспечение ее доступности всем заинтересованным в этом лицам независимо от целей получения данной информации в соответствии с процедурой, гарантирующей ее нахождение и получение. Порядок, объем, форма и сроки обеспечения или предоставления информации определяются соответствующими нормативными актами <1>.

--------------------------------

<1> См.: [Приказ](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608104D0066CC714A956AFE40053e203O) ФСФР России от 04.10.2011 N 11-4/пз-н "Об утверждении Положения о раскрытии информации эмитентами эмиссионных ценных бумаг" // БНА. 2012. N 8.

Объективная сторона преступления выражается в действиях (бездействии): 1) злостном уклонении от раскрытия или предоставления информации, определенной законодательством Российской Федерации о ценных бумагах; 2) предоставлении заведомо неполной или ложной информации, последствий в виде крупного ущерба гражданам, организациям или государству, причинной связи.

Злостное уклонение - это оценочное понятие, которое устанавливается судом в каждом конкретном случае с учетом всех обстоятельств дела. О злостности непредоставления информации может свидетельствовать: существенное нарушение сроков ее предоставления; повторное ее непредоставление, прямой отказ в ее предоставлении, создание препятствий в получении сведений и т.д. Под предоставлением заведомо неполной информации понимается передача таких сведений не в том объеме, который установлен действующим законодательством. Под предоставлением ложной информации понимается передача сведений, не соответствующих действительности.

Деяние, сопряженное с подделкой официальных документов, предоставляющих права или освобождающих от обязанностей, необходимо квалифицировать по совокупности со [ст. 327](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2D4AD3e601O) УК РФ.

Состав преступления материальный. Преступление является оконченным в момент причинения крупного ущерба гражданам, организациям или государству.

В соответствии с [примечанием к ст. 185](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B7153138e20FO) УК РФ под крупным ущербом необходимо понимать сумму, превышающую 1 млн. рублей. С содержательной стороны ущерб выражается в реальных имущественных потерях и упущенной выгоде. Обязательным условием наступления уголовной ответственности является наличие причинной связи между действиями и наступившими последствиями.

**Субъективная сторона** характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что совершает деяния, нарушающие права инвесторов, предвидит возможность или неизбежность причинения крупного ущерба гражданам, организациям или государству, и желает этого. Заведомость как обязательный признак одной из форм деяния предполагает, что виновному достоверно известно, что предоставляется неполная или ложная информация.

**Субъект** преступления - вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет. Как правило, это лицо, обязанное обеспечить раскрытие или предоставление информации. Например, руководитель исполнительного органа эмитента, профессионального участника рынка ценных бумаг, владелец ценных бумаг.

Нарушение порядка учета прав на ценные бумаги

([ст. 185.2](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B7153Be304O) УК РФ)

Данная [статья](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B7153Be304O) предусматривает уголовную ответственность за совершение двух деяний, которые отличаются друг от друга объективными и субъективными признаками.

**Объект** преступления, предусмотренного [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B7153Ae30DO) и [3 ст. 185.2](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323Ae20CO) УК РФ, - интересы инвесторов, а также установленный порядок учета прав на ценные бумаги.

На рынке ценных бумаг функционирует учетная система, под которой понимается совокупность учетных институтов - организаций, осуществляющих депозитарную (кастодиальную) деятельность, и организаций, осуществляющих деятельность по ведению реестра владельцев ценных бумаг. Данная система выполняет функции подтверждения прав на ценные бумаги, а также подтверждения прав, закрепленных ценными бумагами, в целях передачи этих прав и их осуществления.

В соответствии со [ст. 7](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DC016ECC14A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4BD5e607O) Федерального закона от 22 апреля 1996 г. N 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг" <1> оказание услуг по хранению сертификатов ценных бумаг и/или учету и переходу прав на ценные бумаги признается депозитарной деятельностью. Профессиональный участник рынка ценных бумаг, осуществляющий депозитарную деятельность, именуется депозитарием.

--------------------------------

<1> РГ. 1996. 25 апр.

Условия осуществления депозитарной деятельности определяются в [Постановлении](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DE076BCF49A35EF6E802542CF052A6FE19333D2F4EeD02O) Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг от 16 октября 1997 г. N 36 "Об утверждении Положения о депозитарной деятельности в Российской Федерации, установлении порядка введения его в действие и области применения" <1>.

--------------------------------

<1> Вестник Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг. 1997. 5 ноября. N 8.

Деятельностью по ведению реестра владельцев ценных бумаг признаются сбор, фиксация, обработка, хранение и предоставление данных, составляющих систему ведения реестра владельцев ценных бумаг. Согласно [ст. 8](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DC016ECC14A956AFE4005323AF45A1B715353Ee20DO) Федерального закона "О рынке ценных бумаг" реестр владельцев ценных бумаг - формируемая на определенный момент времени система записей о лицах, которым открыты лицевые счета (далее - зарегистрированные лица), записей о ценных бумагах, учитываемых на указанных счетах, записей об обременении ценных бумаг и иных записей в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Держателем реестра может быть эмитент, регистратор на основании договора с эмитентом или иное лицо, если это предусмотрено федеральными законами. Держателем реестра владельцев акций акционерных обществ, которые в связи с размещением и (или) обращением акций обязаны раскрывать информацию в соответствии со [статьей 30](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DC016ECC14A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4ED0e607O) настоящего Федерального закона, а также в иных случаях, предусмотренных федеральными законами, может быть только регистратор.

В соответствии с [Положением](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A260810EDE046DCF49A35EF6E802542CF052A6FE19333D2F4AeD00O) о ведении реестра владельцев именных ценных бумаг <1> в состав реестра входят следующие основные документы: анкета зарегистрированного лица; передаточное распоряжение; залоговое распоряжение; выписка из реестра; журнал учета входящих документов; регистрационный журнал; журнал выданных, погашенных и утраченных сертификатов ценных бумаг.

--------------------------------

<1> [Постановление](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A260810EDE046DCF49A35EF6E802542CF052A6FE19333D2F4BeD05O) Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг от 2 октября 1997 г. N 27 "Об утверждении Положения о ведении реестра владельцев именных ценных бумаг" // Вестник Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг. 1997. 14 окт. N 7.

Реестродержатель вносит изменения в систему ведения реестра на основании: 1) распоряжения о передаче ценных бумаг; 2) иных документов, подтверждающих переход права собственности на ценные бумаги в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации.

В зависимости от оснований внесения записи в реестр к иным документам, подтверждающим переход права собственности на ценные бумаги, относятся: свидетельство о праве на наследство; документ, подтверждающий права уполномоченного представителя; сертификаты ценных бумаг; документ, удостоверяющий личность; письменное согласие участников долевой собственности; вступившее в законную силу решение суда; исполнительный лист и т.д. <1>.

--------------------------------

<1> [Постановление](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A260810EDE046DCF49A35EF6E802542CF052A6FE19333D2C4DeD07O) Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг от 2 октября 1997 г. N 27 "Об утверждении Положения о ведении реестра владельцев именных ценных бумаг" // Вестник Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг. 1997. 14 окт. N 7.

Документы, являющиеся основанием для внесения записей в реестр, должны храниться не менее трех лет с момента их поступления <1>. Порядок ведения и требования, предъявляемые к системе ведения реестра владельцев именных ценных бумаг, обязательны для исполнения регистраторами и эмитентами <2>.

--------------------------------

<1> [Пункт 10](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A260810EDE046DCF49A35EF6E802542CF052A6FE19333D294AeD07O) Постановления Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг от 2 октября 1997 г. N 27 "Об утверждении Положения о ведении реестра владельцев именных ценных бумаг" // Вестник Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг. 1997. 14 окт. N 7.

<2> См., например: [Постановление](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A260810EDE046DCF49A35EF6E802e504O) Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг от 2 октября 1997 г. N 27 "Об утверждении Положения о ведении реестра владельцев именных ценных бумаг" // Вестник Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг. 1997. 14 окт. N 7; [Приказ](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608105D90462C514A956AFE40053e203O) Федеральной службы по финансовым рынкам от 15 апреля 2008 г. N 08-17/пз-н "Об учете прав на инвестиционные паи паевых инвестиционных фондов" // Вестник Федеральной службы по финансовым рынкам (ФСФР России). 2008. 31 июля. N 7.

**Объективная сторона** преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 185.2](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B7153Ae30DO) УК РФ, выражается в действии (бездействии) - нарушении установленного порядка учета прав на ценные бумаги, последствии в виде крупного ущерба гражданам, организациям или государству, причинной связи.

Под нарушением установленного порядка учета прав на ценные бумаги понимается невыполнение лицом условий осуществления депозитарной деятельности и требований, предъявляемых к системе ведения реестра владельцев именных ценных бумаг.

Состав преступления материальный. Преступление является оконченным в момент причинения крупного ущерба гражданам, организациям или государству.

В соответствии с [примечанием к ст. 185](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B7153138e20FO) УК РФ под крупным ущербом необходимо понимать сумму, превышающую 1 млн. рублей. С содержательной стороны ущерб выражается в реальных имущественных потерях и упущенной выгоде. Обязательным условием наступления уголовной ответственности является наличие причинной связи между действиями и наступившими последствиями.

**Субъективная сторона** преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 185.2](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B7153Ae30DO) УК РФ, характеризуется виной в виде прямого или косвенного умысла либо в форме небрежности. Виновным предвидится возможность или неизбежность причинения крупного ущерба гражданам, организациям или государству, он желает этого либо сознательно допускает эти последствия или относится к ним безразлично. При небрежности лицо не предвидело возможности причинения крупного ущерба гражданам, организациям или государству, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло предвидеть эти последствия.

**Субъект** преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 185.2](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B7153Ae30DO) УК РФ, специальный - вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет, в должностные обязанности которого входит совершение операций, связанных с учетом прав на ценные бумаги. Как правило, это соответствующие уполномоченные лица эмитента, регистратора, депозитария.

**Квалифицирующие признаки** ([ч. 2 ст. 185.2](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B7153Ae30FO) УК РФ) - совершение преступления группой лиц по предварительному сговору (о понятии данного признака см. [ч. 2 ст. 35](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4AD7e607O) УК РФ) или организованной группой (о понятии данного признака см. [ч. 3 ст. 35](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4AD7e606O) УК РФ) либо причинение особо крупного ущерба.

В соответствии с [примечанием к ст. 185](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B7153138e20FO) УК РФ под особо крупным ущербом необходимо понимать сумму, превышающую 2 млн. 500 тыс. рублей.

**Объективная сторона** преступления, предусмотренного [ч. 3 ст. 185.2](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323Ae20CO) УК РФ, выражается в действиях - внесении в реестр владельцев ценных бумаг недостоверных сведений, а равно умышленном уничтожении или подлоге документов, на основании которых были внесены запись или изменение в реестр владельцев ценных бумаг.

Под **внесением** недостоверных сведений понимается включение в реестр владельцев ценных бумаг данных, не соответствующих действительности. Форма документов, в которые внесены такие искажения, не имеет значения. Это могут как бумажные, так и электронные носители. **Уничтожение** документов - это приведение их в полную негодность, так как эти документы не подлежат восстановлению и не могут быть использованы по назначению. **Подлог** документов - это внесение в них заведомо ложных сведений, а также исправлений, искажающих их действительное содержание.

Состав преступления формальный. Преступление является оконченным в момент совершения любого действия, указанного в диспозиции [статьи](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B7153Be304O).

**Субъективная сторона** преступления, предусмотренного [ч. 3 ст. 185.2](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323Ae20CO) УК РФ, характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что нарушает установленный порядок учета прав на ценные бумаги, и желает совершить такие действия.

**Субъект** преступления, предусмотренного [ч. 3 ст. 185.2](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323Ae20CO) УК РФ, - вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет. Как правило, это соответствующие уполномоченные лица эмитента и регистратора.

Манипулирование рынком ([ст. 185.3](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B7153138e20EO) УК РФ) <1>

--------------------------------

<1> [Статья 185.3](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B7153138e20EO) УК РФ, в соответствии с [ч. 1 ст. 27](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DF006BC414A956AFE4005323AF45A1B715323D2F49D5e604O) Федерального закона от 27 июля 2010 г. N 224-ФЗ "О противодействии неправомерному использованию инсайдерской информации и манипулированию рынком и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" вступает в силу по истечении 180 дней после дня официального опубликования данного Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DF006BC414A956AFE40053e203O).

**Объект** преступления - интересы инвесторов, установленный порядок ценообразования на финансовые инструменты, иностранную валюту и (или) товары.

В соответствии с Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DF006BC414A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4BD2e603O) от 27 июля 2010 г. N 224-ФЗ "О противодействии неправомерному использованию инсайдерской информации и манипулированию рынком и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" <1> в России осуществляется обеспечение справедливого ценообразования на финансовые инструменты, иностранную валюту и (или) товары, равенства инвесторов и укрепление доверия инвесторов путем создания правового механизма предотвращения, выявления и пресечения злоупотреблений на организованных торгах в форме неправомерного использования инсайдерской информации и (или) манипулирования рынком.

--------------------------------

<1> РГ. 2010. 30 июля.

Согласно [ст. 2](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DC016ECC14A956AFE4005323AF45A1B7153135e20AO) Федерального закона от 22 апреля 1996 г. N 39-ФЗ <1> "О рынке ценных бумаг" финансовый инструмент - это ценная бумага или производный финансовый инструмент, т.е. договор, предусматривающий одну или несколько обязанностей. Например, обязанность стороны на условиях, определенных при заключении договора, в случае предъявления требования другой стороной купить или продать ценные бумаги, валюту или товар либо заключить договор, являющийся производным финансовым инструментом.

--------------------------------

<1> РГ. 1996. 25 апр.

В [ст. 1](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DF0769C414A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4BD2e606O) Федерального закона от 10 декабря 2003 г. N 173-ФЗ "О валютном регулировании и валютном контроле" <1> под иностранной валютой понимаются: 1) денежные знаки в виде банкнот, казначейских билетов, монеты, находящиеся в обращении и являющиеся законным средством наличного платежа на территории соответствующего иностранного государства (группы иностранных государств); 2) средства на банковских счетах и в банковских вкладах в денежных единицах иностранных государств и международных денежных или расчетных единицах.

--------------------------------

<1> РГ. 2003. 17 дек.

Товар - это любая движимая или недвижимая вещь ([ст. 130](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DB046EC614A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4CDAe607O) ГК РФ).

**Объективная сторона** преступления выражается в действиях - манипулировании рынком:

- умышленное распространение через средства массовой информации, в том числе электронные, информационно-телекоммуникационные сети (включая сеть Интернет), заведомо ложных сведений;

- совершение операций с финансовыми инструментами, иностранной валютой и (или) товарами;

- иные умышленные действия, запрещенные законодательством Российской Федерации о противодействии неправомерному использованию инсайдерской информации и манипулированию рынком.

Указанные действия должны повлечь последствия - причинение крупного ущерба гражданам, организациям или государству либо должны быть сопряжены с извлечением излишнего дохода или избежанием убытков в крупном размере.

Распространение через средства массовой информации, в том числе электронные, информационно-телекоммуникационные сети (включая сеть Интернет), заведомо ложных сведений - это опубликование в данных источниках сведений, не соответствующих действительности.

В соответствии со [ст. 2](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101D8016FC114A956AFE4005323AF45A1B71531e308O) Закона РФ от 27 декабря 1991 г. N 2124-1 "О средствах массовой информации" <1> под средством массовой информации понимается периодическое печатное издание, сетевое издание, телеканал, радиоканал, телепрограмма, радиопрограмма, видеопрограмма, кинохроникальная программа, иная форма периодического распространения массовой информации под постоянным наименованием (названием).

--------------------------------

<1> РГ. 1992. 8 февраля.

В соответствии со [ст. 2](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DC0A6DC514A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4BD2e60AO) Федерального закона от 27 июля 2006 г. N 149-ФЗ "Об информации, информационных технологиях и о защите информации" <1>, информационно-телекоммуникационная сеть - это технологическая система, предназначенная для передачи по линиям связи информации, доступ к которой осуществляется с использованием средств вычислительной техники.

--------------------------------

<1> РГ. 2006. 29 июля.

Согласно [ст. 2](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DF006BC414A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4BD1e603O) Федерального закона "О противодействии неправомерному использованию инсайдерской информации и манипулированию рынком и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" операции с финансовыми инструментами, иностранной валютой и (или) товарами - это совершение сделок и иные действия, направленные на приобретение, отчуждение, иное изменение прав на финансовые инструменты, иностранную валюту и (или) товары, а также действия, связанные с принятием обязательств совершить указанные действия, в том числе выставление заявок (дача поручений).

К иным умышленным действиям, запрещенным законодательством Российской Федерации о противодействии неправомерному использованию инсайдерской информации и манипулированию рынком, относятся перечисленные в [ст. 5](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DF006BC414A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4BD6e605O) данного Закона действия <1>. Например, неоднократное неисполнение обязательств по операциям, совершенным на организованных торгах без намерения их исполнения, с одними и теми же финансовым инструментом, иностранной валютой и (или) товаром.

--------------------------------

<1> В [ч. 3 ст. 5](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DF006BC414A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4BD5e605O) Федерального закона "О противодействии неправомерному использованию инсайдерской информации и манипулированию рынком и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" перечислены случаи, когда действия, подпадающие под манипулирование рынком, не признаются таковыми.

Обязательным признаком состава преступления, предусмотренного [ст. 185.1](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B7153Be30AO) УК РФ, является наличие условия, что в результате перечисленных незаконных действий цена, спрос, предложение или объем торгов финансовыми инструментами, иностранной валютой и (или) товарами отклонились от уровня или поддерживались на уровне, существенно отличающемся от того уровня, который сформировался бы без учета указанных выше незаконных действий.

Критерии существенного отклонения цены, спроса, предложения или объема торгов финансовым инструментом, иностранной валютой и (или) товаром по сравнению с уровнем цены, спроса, предложения или объема торгов такими финансовым инструментом, иностранной валютой и (или) товаром, который сформировался бы без учета действий, предусмотренных диспозицией [ст. 185.3](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B7153138e20EO) УК РФ, устанавливаются в зависимости от вида, ликвидности и (или) рыночной стоимости финансового инструмента, иностранной валюты и (или) товара организатором торговли на основании Методических [рекомендаций](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608104D80468C214A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4BD2e603O) федерального органа исполнительной власти в области финансовых рынков ([ст. 5](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DF006BC414A956AFE4005323AF45A1B71532e30EO) Закона) <1>.

--------------------------------

<1> [Приказ](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608104D80468C214A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4BD3e606O) ФСФР России от 8 ноября 2011 г. N 11-59/пз-н "Об утверждении Методических рекомендаций по установлению критериев существенного отклонения цены биржевых товаров" // Вестник ФСФР России. 2011. N 11.

Состав преступления формально-материальный. Преступление является оконченным в момент причинения крупного ущерба гражданам, организациям или государству либо действия должны быть сопряжены с извлечением излишнего дохода или избежанием убытков в крупном размере.

В соответствии с [примечанием 1 к ст. 185.3](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B7153138e209O) УК РФ крупным ущербом, излишним доходом, убытками в крупном размере признаются ущерб, излишний доход, убытки в сумме, превышающие 2,5 млн. рублей.

Излишним доходом признается доход, определяемый как разница между доходом, который был получен в результате незаконных действий, и доходом, который сформировался бы без учета незаконных действий, предусмотренных настоящей [статьей](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B7153138e20EO) ([примечание 2 к ст. 185.3](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B7153138e208O) УК РФ).

Избежанием убытков признаются убытки, которых лицо избежало в результате неправомерного использования инсайдерской информации и (или) манипулирования рынком ([примечание 3 к ст. 185.3](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B7153138e207O) УК РФ).

**Субъективная сторона** характеризуется виной в виде прямого или косвенного умысла. Лицо осознает, что, манипулируя рынком, извлекает при этом излишний доход или избегает убытков в крупном размере и желает этого. При материальности данного состава преступления виновным предвидится возможность или неизбежность причинения крупного ущерба гражданам, организациям или государству, он желает этого либо сознательно допускает эти последствия или относится к ним безразлично.

Субъектом преступления являются участники рынка ценных бумаг, в том числе уполномоченные лица профессиональных участников (юридических лиц, осуществляющих профессиональную деятельность на рынке ценных бумаг, например брокер, дилер и др.).

**Квалифицирующие признаки** - деяния, предусмотренные [ч. 1 ст. 185.3](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715363Ce20DO) УК РФ, совершенные организованной группой (см. [ч. 3 ст. 35](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4AD7e606O) УК РФ) или причинившие ущерб в особо крупном размере гражданам, организациям или государству либо сопряженные с извлечением излишнего дохода или избежанием убытков в особо крупном размере.

В соответствии с [примечанием к ст. 185.3](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B7153138e209O) УК РФ особо крупным ущербом, излишним доходом, убытками в особо крупном размере признаются ущерб, излишний доход, убытки в сумме, превышающей 10 млн. рублей.

Воспрепятствование осуществлению или незаконное ограничение

прав владельцев ценных бумаг ([ст. 185.4](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323De20FO) УК РФ)

**Объект** преступления - установленный порядок осуществления прав владельцев эмиссионных ценных бумаг либо инвестиционных паев паевых инвестиционных фондов.

Основным нормативным актом, регламентирующим правовое положение владельцев эмиссионных бумаг, а также порядок созыва, проведения общего собрания данных лиц является Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA0468C214A956AFE40053e203O) от 26 декабря 1995 г. N 208-ФЗ.

Владелец эмиссионной ценной бумаги - это лицо, которому ценная бумага принадлежит на праве собственности или ином вещном праве. При этом данная бумага характеризуется одновременно следующими признаками: 1) закрепляет совокупность имущественных и неимущественных прав, подлежащих удостоверению, уступке и безусловному осуществлению с соблюдением установленных Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DC016ECC14A956AFE40053e203O) "О рынке ценных бумаг" формы и порядка; 2) размещается выпусками; 3) имеет равные объем и сроки осуществления прав внутри одного выпуска вне зависимости от времени приобретения ценной бумаги. В качестве эмиссионных ценных бумаг выпускаются акции, облигации и опцион эмитента. Они могут быть именными или на предъявителя, а также в бездокументарной или документарной форме.

Высшим органом управления общества является общее собрание акционеров. Общество обязано ежегодно проводить годовое общее собрание акционеров в сроки, устанавливаемые уставом общества, но не ранее чем через два месяца и не позднее чем через шесть месяцев после окончания финансового года.

По решению совета директоров (наблюдательного совета) общества на основании его собственной инициативы требования ревизионной комиссии (ревизора) общества, аудитора общества, а также акционеров (акционера), являющихся владельцами не менее чем 10% голосующих акций общества на дату предъявления требования, может быть проведено внеочередное общее собрание акционеров. Решение об отказе в созыве внеочередного общего собрания акционеров может быть принято советом директоров (наблюдательным советом) только в указанных законом случаях. Например, если акционеры (акционер), требующие созыва внеочередного общего собрания акционеров, не являются владельцами 10% голосующих акций общества ([п. 6. ст. 55](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA0468C214A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4FDBe601O) Закона).

Список лиц, имеющих право на участие в общем собрании акционеров, составляется на основании данных реестра акционеров общества ([ст. 51](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA0468C214A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4FD2e60BO) Закона). Общее собрание акционеров правомочно (имеет кворум), если в нем приняли участие акционеры, обладающие в совокупности более чем половиной голосов размещенных голосующих акций общества. Принявшими участие в общем собрании акционеров считаются акционеры, зарегистрировавшиеся для участия в нем, и акционеры, бюллетени которых получены не позднее двух дней до даты проведения общего собрания акционеров ([ст. 58](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA0468C214A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4ED3e606O) Закона).

Правовое положение владельцев инвестиционных паев паевых инвестиционных фондов, а также порядок проведения общего собрания владельцев инвестиционных паев регламентируется Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608103DE036CCC14A956AFE40053e203O) от 29 ноября 2001 г. N 156-ФЗ "Об инвестиционных фондах" <1>. Согласно [ст. 14](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608103DE036CCC14A956AFE4005323AF45A1B7153235e207O) данного Закона инвестиционный пай является именной ценной бумагой, удостоверяющей долю его владельца в праве собственности на имущество, составляющее паевой инвестиционный фонд, право требовать от управляющей компании надлежащего доверительного управления паевым инвестиционным фондом, право на получение денежной компенсации при прекращении договора доверительного управления паевым инвестиционным фондом со всеми владельцами инвестиционных паев этого паевого инвестиционного фонда (прекращении паевого инвестиционного фонда).

--------------------------------

<1> РГ. 2001. 4 дек.

Инвестиционный пай не имеет номинальной стоимости и не является эмиссионной ценной бумагой. Права, удостоверенные инвестиционным паем, фиксируются в бездокументарной форме. Владелец инвестиционного пая заключает с управляющей компанией договор, в котором регламентированы правила доверительного управления паевого инвестиционного фонда.

**Объективная сторона** преступления выражается в следующих действиях (бездействии): а) незаконный отказ в созыве или уклонение от созыва общего собрания владельцев ценных бумаг; б) незаконный отказ регистрировать для участия в общем собрании владельцев ценных бумаг лиц, имеющих право на участие в общем собрании; в) проведение общего собрания владельцев ценных бумаг при отсутствии необходимого кворума; г) иное воспрепятствование осуществлению или незаконное ограничение установленных законодательством Российской Федерации прав владельцев эмиссионных ценных бумаг либо инвестиционных паев паевых инвестиционных фондов, последствии в виде крупного ущерба гражданам, организациям или государству, причинной связи либо это деяние сопряжено с извлечением дохода в крупном размере.

**Отказ** в созыве общего собрания владельцев ценных бумаг либо их регистрации для участия в таком собрании в случаях, не указанных действующим законодательством, является незаконным. **Уклонение** от созыва общего собрания владельцев ценных бумаг - это бездействие лиц, затягивающих и (или) не выполняющих без оснований в установленный срок соответствующие действия. **Иное воспрепятствование осуществлению или незаконное ограничение** установленных законодательством Российской Федерации прав владельцев ценных бумаг - это незаконное уменьшение правоспособности этих лиц по любым причинам, а также разное неправомерное воздействие на них.

Состав преступления формально-материальный. Преступление является оконченным в момент причинения крупного ущерба гражданам, организациям или государству либо извлечения дохода в крупном размере.

В соответствии с [примечанием к ст. 185](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B7153138e20FO) УК РФ под крупным ущербом, доходом в крупном размере необходимо понимать сумму, превышающую 1 млн. рублей. С содержательной стороны ущерб выражается в реальных имущественных потерях и упущенной выгоде.

**Субъективная сторона** характеризуется виной в виде прямого или косвенного умысла. Лицо осознает, что нарушает установленный порядок осуществления прав владельцев эмиссионных ценных бумаг либо инвестиционных паев паевых инвестиционных фондов, извлекая при этом доход в крупном размере, и желает этого. При материальности данного состава преступления виновным предвидится возможность или неизбежность причинения крупного ущерба гражданам, организациям или государству, он желает этого либо сознательно допускает эти последствия или относится к ним безразлично.

**Субъект** преступления - вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет. Как правило, это соответствующие уполномоченные лица эмитента, управляющей компании.

**Квалифицирующие признаки** ([ч. 2 ст. 185.4](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323De20CO) УК РФ) - совершение преступления группой лиц по предварительному сговору (о понятии данного признака см. [ч. 2 ст. 35](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4AD7e607O) УК РФ) или организованной группой (о понятии данного признака см. [ч. 3 ст. 35](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4AD7e606O) УК РФ).

Неправомерное использование инсайдерской информации

([ст. 185.6](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323F28e40FO) УК РФ)

**Объект** преступления - интересы инвесторов, установленный порядок ценообразования на финансовые инструменты, иностранную валюту и (или) товары.

Предметом данного преступления является инсайдерская информация.

Порядок и условия отнесения информации к инсайдерской установлен [ст. 3](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DF006BC414A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4BD1e60BO) Федерального закона от 27 июля 2010 г. N 224-ФЗ "О противодействии неправомерному использованию инсайдерской информации и манипулированию рынком и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" <1>. При этом к инсайдерской информации не могут быть отнесены: 1) сведения, ставшие доступными неограниченному кругу лиц, в том числе в результате их распространения; 2) осуществленные на основе общедоступной информации исследования, прогнозы и оценки в отношении финансовых инструментов, иностранной валюты и (или) товаров, а также рекомендации и (или) предложения об осуществлении операций с финансовыми инструментами, иностранной валютой и (или) товарами.

--------------------------------

<1> РГ. 2010. 30 июля. См. также: [Приказ](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608104D00363C414A956AFE40053e203O) ФСФР России от 12.05.2011 N 11-18/пз-н "Об утверждении Перечня информации, относящейся к инсайдерской информации лиц, указанных в пунктах 1 - 4, 11 и 12 статьи 4 Федерального закона "О противодействии неправомерному использованию инсайдерской информации и манипулированию рынком и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации", а также порядка и сроков раскрытия такой информации" // РГ. 2011. 5 авг.; [Приказ](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608107DF0463CC14A956AFE40053e203O) ФСФР РФ от 24.05.2011 N 11-22/пз-н "Об утверждении Методических рекомендаций по утверждению органами и организациями, указанными в пункте 9 статьи 4 Федерального закона "О противодействии неправомерному использованию инсайдерской информации и манипулированию рынком и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации", нормативных актов, содержащих исчерпывающие перечни инсайдерской информации" // Вестник ФСФР России. 2011. N 8.

Ограничения на использование инсайдерской информации установлены [ст. 6](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DF006BC414A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4BD4e601O) указанного Федерального закона. К ним, в частности, отнесен запрет на использование инсайдерской информации: 1) для осуществления операций с финансовыми инструментами, иностранной валютой и (или) товарами, которых касается инсайдерская информация, за свой счет или за счет третьего лица, за исключением совершения операций в рамках исполнения обязательства по покупке или продаже финансовых инструментов, иностранной валюты и (или) товаров, срок исполнения которого наступил, если такое обязательство возникло в результате операции, совершенной до того, как лицу стала известна инсайдерская информация; 2) путем передачи ее другому лицу, за исключением случаев передачи этой информации лицу, включенному в список инсайдеров, в связи с исполнением обязанностей, установленных федеральными законами, либо в связи с исполнением трудовых обязанностей или исполнением договора; 3) путем дачи рекомендаций третьим лицам, обязывания или побуждения их иным образом к приобретению или продаже финансовых инструментов, иностранной валюты и (или) товаров.

Объективную сторону преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 185.6](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323F28e40EO) УК РФ, альтернативно образуют: 1) умышленное использование инсайдерской информации для осуществления операций с финансовыми инструментами, иностранной валютой и (или) товарами, к которым относится такая информация, за свой счет или за счет третьего лица; 2) умышленное использование инсайдерской информации путем дачи рекомендаций третьим лицам; 3) обязывания или побуждения их иным образом к приобретению или продаже финансовых инструментов, иностранной валюты и (или) товаров.

Обязательными криминообразующими признаками рассматриваемого состава являются: 1) причинение крупного ущерба гражданам, организациям или государству либо 2) извлечение дохода или избежание убытков в крупном размере.

Использованием инсайдерской информации для осуществления операций с финансовыми инструментами, иностранной валютой и (или) товарами следует признавать любые действия (операции с указанными инструментами), в процессе которых лицо принимает во внимание противоправно ставшую ему известной инсайдерскую информацию, осведомленность относительно которой повлияла на его решение совершить данную операцию, отказаться от ее совершения либо оказало иное влияние на существенные условия совершения такой сделки. Для вменения данного состава не имеет значения, осуществлял ли виновный данные операции за свой счет или счет третьих лиц. Совершение преступления указанным способом следует считать оконченным с момента совершения любых действий, непосредственно направленных на подготовку либо проведение операций с указанными в диспозиции инструментами вне зависимости от ее завершения.

Под использованием инсайдерской информации путем дачи рекомендаций третьим лицам следует понимать предоставление аргументированного совета другому участнику рынка ценных бумаг относительно совершения им каких-либо операций с указанными инструментами. Сам факт сообщения инсайдерской информации в данном случае не является обязательным. Необходимо, чтобы персональная осведомленность виновного относительно данной информации была им учтена при даче подобных рекомендаций. При этом на квалификацию не оказывают влияния мотивы таких действий - намеревался ли виновный посредством такой рекомендации обеспечить получение третьим лицом выгоды либо, напротив, причинить ему ущерб. Возмездность таких действий также не является условием уголовной ответственности.

Суть обязывания применительно к данной уголовно-правовой норме состоит в даче обязательных указаний третьим лицам о совершении данных операций в силу отношений подчиненности по службе либо договорных отношений между виновным и третьим лицом. Факт сообщения последнему самой инсайдерской информации является необязательным. Побуждение, в свою очередь, предполагает совершение действий, направленных на возбуждение у третьего лица решимости совершить операцию (покупку либо продажу) с использованием указанных инструментов.

Преступление, совершенное посредством дачи рекомендации, обязывания или побуждения к совершению операций, следует признать оконченным с момента совершения данных действий вне зависимости от того, согласилось ли третье лицо выполнить такие рекомендации либо обязанность по совершению операции либо отказалось от ее совершения вне зависимости от мотивов третьего лица.

Понятие финансовых инструментов, иностранной валюты и товара, а также содержание и характеристики терминов "крупный ущерб", "извлечение дохода или избежание убытков" раскрыто в [ст. 185.3](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B7153138e20EO) УК РФ.

В соответствии с [примечанием к ст. 185.6](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323F28e402O) УК РФ крупным признается ущерб, доход или убытки, размер которых превышает два с половиной миллиона рублей.

Субъект преступления специальный - инсайдер, перечень которых приведен в [ст. 4](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DF006BC414A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4BD7e602O) указанного Федерального закона. К ним, в частности, относятся лица, выполняющие свои функции в организациях-эмитентах и управляющих компаниях, клиринговых организациях, а также депозитариях и кредитных организациях; профессиональные участники рынка ценных бумаг и иные лица, осуществляющие в интересах клиентов операции с финансовыми инструментами, иностранной валютой и (или) товарами, получившие инсайдерскую информацию от клиентов и т.д.

Субъективная сторона предусматривает вину в форме прямого умысла. Виновный осознает, что использует инсайдерскую информацию для совершения указанных в диспозиции действий и желает этого. Если виновный преследует цель манипулирования рынком, ответственность наступает по [ст. 185.3](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B7153138e20EO) УК РФ.

Изготовление, хранение, перевозка или сбыт поддельных денег

или ценных бумаг ([ст. 186](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2C48DBe603O) УК РФ)

**Объект** преступления - установленный порядок выпуска и обращения денежных знаков и ценных бумаг.

В соответствии с [Постановлением](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608600DA046DCF49A35EF6E802542CF052A6FE19333D2F4BeD05O) Пленума Верховного Суда РФ от 28 апреля 1994 г. N 2 "О судебной практике по делам об изготовлении или сбыте поддельных денег и ценных бумаг" <1>, общественная опасность данного преступления заключается в подрыве устойчивости отечественной валюты и затруднении регулирования денежного обращения.

--------------------------------

<1> РГ. 1994. 14 июля.

Вопросы предупреждения подделки денежных знаков и борьбы с ней регламентируются и Международной [конвенцией](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F872D75AB31A2608103D90B6DCF49A35EF6E802e504O) по борьбе с подделкой денежных знаков (Женева, 1929 г.) <1>.

--------------------------------

<1> Ратифицирована ЦИК Союза ССР 3 мая 1931 г.

Предмет преступления - банковские билеты Центрального банка России и российская металлическая монета, иностранная валюта, ценные бумаги в иностранной валюте, государственные ценные бумаги и ценные бумаги в валюте Российской Федерации.

Согласно [ст. ст. 27](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DB0B6DC114A956AFE4005323AF45A1B715323D2F49D1e605O) - [29](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DB0B6DC114A956AFE4005323AF45A1B715323D2F49D1e60AO) Федерального закона от 10 июля 2002 г. N 86-ФЗ "О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)" <1> официальной денежной единицей (валютой) Российской Федерации является рубль. Один рубль состоит из 100 копеек. Банковские билеты Центрального банка России и российская металлическая монета - это денежные знаки, которые являются единственными законными средствами наличного платежа на территории Российской Федерации.

--------------------------------

<1> РГ. 2002. 13 июля.

В [ст. 1](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DF0769C414A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4BD2e606O) Федерального закона от 10 декабря 2003 г. N 173-ФЗ "О валютном регулировании и валютном контроле" <1> под иностранной валютой понимаются: 1) Средства, находящиеся в обращении и являющиеся законным средством наличного платежа на территории соответствующего иностранного государства (группы иностранных государств); 2) средства на банковских счетах и в банковских вкладах в денежных единицах иностранных государств и международных денежных или расчетных единицах.

--------------------------------

<1> РГ. 2003. 17 дек.

К банкнотам и монетам Банка России, а также к иностранной валюте относятся и денежные знаки, изымаемые либо изъятые из обращения в качестве законного средства наличного платежа, но подлежащие обмену.

Ценной бумагой является документ, удостоверяющий, с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов, имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении ([ст. 142](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DB046EC614A956AFE4005323AF45A1B715363Ae209O) ГК РФ). К ценным бумагам относятся: государственная облигация, облигация, вексель, чек, банковская сберегательная книжка на предъявителя, акция и т.д.

**Объективная сторона** преступления выражается в действиях - изготовлении, хранении, перевозке либо сбыте поддельных денег или ценных бумаг.

Основные вопросы, связанные с толкованием признаков объективной стороны и квалификацией деяния, раскрываются в названном [Постановлении](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608600DA046DCF49A35EF6E802e504O) Пленума Верховного Суда РФ:

а) состав преступления образует как частичная подделка денежных купюр или ценных бумаг (переделка номинала подлинного денежного знака, подделка номера, серии облигации и других реквизитов денег и ценных бумаг), так и изготовление полностью поддельных денег и ценных бумаг [(абз. 1 п. 3)](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608600DA046DCF49A35EF6E802542CF052A6FE19333D2F4BeD0BO);

б) при решении вопроса о наличии либо отсутствии в действиях лица состава преступления, предусмотренного [ст. 186](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2C48DBe603O) УК РФ, необходимо установить, являются ли денежные купюры, монеты или ценные бумаги поддельными и имеют ли они существенное сходство по форме, размеру, цвету и другим основным реквизитам с находящимися в обращении подлинными денежными знаками или ценными бумагами [(абз. 2 п. 3)](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608600DA046DCF49A35EF6E802542CF052A6FE19333D2F4BeD0AO).

Поэтому нельзя относить к предмету преступления, предусмотренного [ст. 186](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2C48DBe603O) УК, купюры с наклеенными номиналом, надписями, изображениями, иными фрагментами, нанесенными на них механическим или полиграфическим способом, если они не соответствуют подлинным, несоответствующими сторонами, так как такие способы подделки не придают им существенное сходство с находящейся в обращении российской или иностранной валютой и могут быть легко обнаружены при внешнем осмотре <1>;

--------------------------------

<1> Волженкин Б.В. Преступления в сфере экономической деятельности по уголовному праву России. СПб., 2007. С. 514.

в) в тех случаях, когда явное несоответствие фальшивой купюры подлинной, исключающее ее участие в денежном обращении, а также иные обстоятельства дела свидетельствуют о направленности умысла виновного на грубый обман ограниченного числа лиц, такие действия могут быть квалифицированы как мошенничество [(абз. 3 п. 3)](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608600DA046DCF49A35EF6E802542CF052A6FE19333D2F4AeD03O);

г) сбыт поддельных денег или ценных бумаг состоит в использовании их в качестве средства платежа при оплате товаров и услуг, размене, дарении, даче взаймы, продаже и т.п. Приобретение заведомо поддельных денег или ценных бумаг в целях их последующего сбыта в качестве подлинных следует квалифицировать по [ст. ст. 30](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4AD2e604O) и [186](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2C48DBe603O) УК РФ [(абз. 1 п. 5)](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608600DA046DCF49A35EF6E802542CF052A6FE19333D2F4AeD01O);

д) уголовной ответственности за сбыт поддельных денег, ценных бумаг и иностранной валюты подлежат не только лица, занимающиеся их 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 [(абз. 2 п. 5)](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608600DA046DCF49A35EF6E802542CF052A6FE19333D2F4AeD00O);

е) изготовление с целью сбыта и сбыт денежных знаков и ценных бумаг, изъятых из обращения (монеты старой чеканки, советские деньги, отмененные денежными реформами и т.п.) и имеющих лишь коллекционную ценность, не образуют состава преступления, предусмотренного [ст. 186](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2C48DBe603O) УК РФ, и должны, при наличии к тому оснований, квалифицироваться как мошенничество [(п. 6)](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608600DA046DCF49A35EF6E802542CF052A6FE19333D2F4AeD07O).

Под хранением предметов данной [статьи](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2C48DBe603O) понимаются действия лица, связанные с их владением (например, при себе, дома, в тайнике). Перевозка - это перемещение виновным предметов из одного места в другое, совершенное с использованием любого вида транспорта (например, в поезде, машине, самолете).

Состав преступления формальный. Изготовление фальшивых денежных знаков или ценных бумаг является оконченным преступлением, если с целью последующего сбыта изготовлен хотя бы один денежный знак или ценная бумага, независимо от того, удалось ли осуществить сбыт подделки. Сбыт является оконченным, если лицу удалось произвести отчуждение хотя бы одного фальшивого денежного знака или ценной бумаги. Деяние, связанное с перевозкой поддельных денежных средств или ценных бумаг, является оконченным в момент совершения этого действия. Хранение указанных предметов - это длящийся состав преступления, ответственность наступает с момента начала хранения, вне зависимости от его продолжительности.

**Субъективная сторона** характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что совершает изготовление, хранение, перевозку в целях сбыта или сбыт поддельных денег или ценных бумаг, и желает этого.

Обязательным признаком деяния является и цель. Изготовление, хранение или перевозка поддельных денежных знаков и ценных бумаг без цели сбыта состава преступления, предусмотренного [ст. 186](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2C48DBe603O) УК РФ, не образует. О такой цели могут свидетельствовать количество подделанных денежных купюр, их способ хранения, наличие специальной литературы и оборудования и т.д.

**Субъект** преступления - вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет.

**Квалифицирующий признак -** совершение деяния в крупном размере ([ч. 2 ст. 186](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2D4CD6e601O) УК РФ).

В соответствии с [примечанием к ст. 169](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323A2Ce408O) УК РФ под крупным размером понимается денежная сумма или стоимость ценных бумаг, которая превышает 1 млн. 500 тыс. рублей.

**Особо квалифицирующий признак** ([ч. 3 ст. 186](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4AD4e603O) УК РФ) - совершение деяния организованной группой (о понятии данного признака см. [ч. 3 ст. 35](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4AD7e606O) УК РФ).

Изготовление или сбыт поддельных кредитных

либо расчетных карт и иных платежных документов

([ст. 187](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4AD4e601O) УК РФ)

**Объект** преступления - установленный порядок выпуска и обращения кредитных или расчетных карт, иных платежных документов, не являющихся ценными бумагами.

Предмет преступления - поддельные кредитные или расчетные карты, иные платежные документы, не являющиеся ценными бумагами.

В соответствии с [п. 1.5](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608102DC016CC214A956AFE4005323AF45A1B7153Be30DO) Положения ЦБР от 24 декабря 2004 г. N 266-П "Об эмиссии банковских карт и об операциях, совершаемых с использованием платежных карт" <1> кредитные организации вправе осуществлять эмиссию банковских карт (в том числе расчетных, кредитных и предоплаченных): а) расчетная (дебетовая) карта предназначена для совершения операций ее держателем в пределах установленной кредитной организацией - эмитентом суммы денежных средств (расходного лимита), расчеты по которым осуществляются за счет денежных средств клиента, находящихся на его банковском счете, или кредита, предоставляемого кредитной организацией - эмитентом клиенту в соответствии с договором банковского счета при недостаточности или отсутствии на банковском счете денежных средств (овердрафт); б) кредитная карта предназначена для совершения ее держателем операций, расчеты по которым осуществляются за счет денежных средств, предоставленных кредитной организацией - эмитентом клиенту в пределах установленного лимита в соответствии с условиями кредитного договора; в) предоплаченная карта предназначена для совершения ее держателем - физическим лицом операций, расчеты по которым осуществляются кредитной организацией - эмитентом от своего имени за счет денежных средств, предоставленных держателем - физическим лицом, или денежных средств, поступивших в кредитную организацию - эмитент в пользу держателя - физического лица, если возможность использования поступивших денежных средств от третьих лиц предусмотрена договором между держателем - физическим лицом и кредитной организацией - эмитентом. Предоплаченная карта удостоверяет право требования ее держателя - физического лица к кредитной организации - эмитенту по оплате товаров (работ, услуг, результатов интеллектуальной деятельности) или выдаче наличных денежных средств. В связи с отсутствием в диспозиции [ст. 187](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4AD4e601O) УК РФ упоминания о предоплаченной карте ее следует относить к "иным платежным документам".

--------------------------------

<1> Вестник Банка России. 2005. N 17.

Иные платежные документы, не являющиеся ценными бумагами, - это документы, на основании которых осуществляются безналичные платежи (расчеты) между физическими и юридическими лицами. Например: платежные поручения ([ст. 863](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA056EC114A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4DD4e602O) ГК РФ); инкассовые поручения ([ст. 874](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA056EC114A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4CD1e603O) ГК РФ); аккредитив ([ст. 867](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA056EC114A956AFE4005323AF45A1B715323D2E4DDBe60BO) ГК РФ); платежный ордер, банковский ордер и платежное требование [п. 1.12](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608100DA076FC414A956AFE4005323AF45A1B715323D2F4BD7e604O) Положения о правилах осуществления перевода денежных средств (утв. Банком России 19.06.2012 N 383-П) <1>.

--------------------------------

<1> Вестник Банка России. 2012. N 34.

Чеки, проездные билеты или квитанции об оплате предметом этого преступления не являются.

**Объективная сторона** преступления выражается в действиях - изготовлении или сбыте поддельных кредитных либо расчетных карт, иных платежных документов, не являющихся ценными бумагами.

Под **изготовлением** поддельных кредитных либо расчетных карт, иных платежных документов, не являющихся ценными бумагами, понимается частичная или полная их подделка (например, изменение реквизитов: номера счета, подписи владельца, размера денежной суммы). **Сбыт** - это любая форма возмездной или безвозмездной передачи документов третьим лицам (дарение, размен, продажа и т.п.).

Использование поддельных кредитных или расчетных карт в качестве средства платежа или получения по ним наличных денег в банкомате не является сбытом.

Некоторые вопросы квалификации, связанные с изготовлением, сбытом и использованием поддельных кредитных или расчетных карт, иных платежных документов, не являющихся ценными бумагами, с учетом дополнения [УК](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE40053e203O) РФ казуистичными нормами об ответственности за мошенничество требуют дополнительного разъяснения. При этом следует иметь в виду, что [Постановление](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608702D9056ACF49A35EF6E802e504O) Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2007 г. N 51 <1> в соответствующей части следует применять с учетом данных изменений [УК](consultantplus://offline/ref=9648EF838457BE006F87287AA831A2608101DA076FC214A956AFE40053e203O) РФ:

--------------------------------

<1> БВС РФ. 2008. N 2. С. 8.

а) хищение чужих денежных средств путем использования заранее похищенной или поддельной кредитной (расчетной) карты, если выдача наличных денежных средств осуществляется посредством банкомата без участия уполномоченного работника кредитной организации, следует квалифицировать по соответствующей [ст. 159.6](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E104Ff00DO) УК РФ как мошенничество в сфере компьютерной информации;

б) хищение с использованием поддельной или принадлежащей другому лицу кредитной, расчетной или иной платежной карты путем обмана уполномоченного работника кредитной, торговой или иной организации подлежит квалификации по [ст. 159.3](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E1049f006O) УК РФ как мошенничество с использованием платежных карт;

в) изготовление лицом поддельных банковских расчетных либо кредитных карт для использования в целях совершения этим же лицом с использованием таких карт мошенничества в особо крупном размере либо в составе организованной группы следует квалифицировать (в зависимости от направленности умысла) как приготовление к совершению преступлений, предусмотренных [ч. 4 ст. 159.3](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E104Ef005O) или по [ч. 4 ст. 159.6](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E104Cf000O) УК РФ. При отсутствии указанных квалифицирующих признаков содеянное требует квалификации по [ст. 187](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E124B049EfB05O) УК РФ;

г) если лицо использовало похищенную или поддельную кредитную либо расчетную карту, но по независящим от него обстоятельствам ему не удалось обратить в свою пользу или в пользу других лиц чужие денежные средства, содеянное в зависимости от способа хищения следует квалифицировать как покушение на преступление, предусмотренное соответствующей частью [ст. 159.3](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E1049f006O) или [ст. 159.6](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E104Ff00DO) УК РФ соответственно;

д) сбыт поддельных кредитных либо расчетных карт, а также иных платежных документов, не являющихся ценными бумагами, заведомо непригодных к использованию, при наличии в действиях лица признаков мошенничества подлежит квалификации по соответствующей части [ст. 159](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480399fB06O) УК РФ.

В случае когда лицо изготовило с целью сбыта поддельные кредитные либо расчетные карты, а также иные платежные документы, не являющиеся ценными бумагами, заведомо непригодные к использованию, однако по независящим от него обстоятельствам не смогло их сбыть, содеянное должно быть квалифицировано в соответствии с [ч. 1 ст. 30](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E124A0498fB0FO) УК РФ как приготовление к мошенничеству, если обстоятельства дела свидетельствуют о том, что эти действия были направлены на совершение преступлений, предусмотренных [ч. 3](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480399fB00O) или [ч. 4 ст. 159](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E104Bf006O) УК РФ ([абз. 3 п. 14](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92A89AE2DBD5BDB75911B2DECC4564280296A9C0F124A06f90CO) Постановления).

Состав преступления, предусмотренного [ст. 187](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E124B049EfB05O) УК РФ, формальный. Изготовление поддельных кредитных или расчетных карт, иных платежных документов, не являющихся ценными бумагами, является оконченным преступлением, если с целью последующего сбыта изготовлен хотя бы один такой документ независимо от того, удалось ли осуществить его сбыт. Сбыт является оконченным, если лицо произвело отчуждение хотя бы одного поддельного документа.

**Субъективная сторона** характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что совершает изготовление в целях сбыта или сбыт поддельных кредитных либо расчетных карт, иных платежных документов, не являющихся ценными бумагами, и желает этого.

Обязательным признаком деяния является и цель. Изготовление предметов данного преступления без цели сбыта не является уголовно наказуемым.

**Субъект** преступления - вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет.

**Квалифицирующий признак** ([ч. 2 ст. 187](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E1248029CfB01O) УК РФ) - совершение деяния организованной группой (о понятии данного признака см. [ч. 3 ст. 35](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E124A049DfB02O) УК РФ).

Незаконный оборот драгоценных металлов,

природных драгоценных камней или жемчуга ([ст. 191](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900815f40CO) УК РФ)

**Объект** преступления - установленный порядок оборота драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга.

В Российской Федерации установлены особые правила обращения (гражданского оборота) драгоценных металлов и камней. Все совершаемые с этими ценностями действия строго отслеживаются и учитываются. Такой порядок регламентирован специальными нормативными правовыми актами <1>.

--------------------------------

<1> См., например: Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8EAC29BE58867F994221EEC3f509O) от 26 марта 1998 г. N 41-ФЗ "О драгоценных металлах и драгоценных камнях" // РГ. 1998. 7 апр.; [Постановление](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92E8BA82FBA5BDB75911B2DECfC04O) Правительства РФ от 1 декабря 1998 г. N 1419 "Об утверждении Порядка совершения операций с минеральным сырьем, содержащим драгоценные металлы, до аффинажа" // РГ. 1998. 11 дек.

Предмет преступления - драгоценные металлы, природные драгоценные камни, жемчуг.

Согласно [ст. 1](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8EAC29BE58867F994221EEC3591D972E23900E124A059BfB07O) Федерального закона от 26 марта 1998 г. N 41-ФЗ "О драгоценных металлах и драгоценных камнях" <1> под драгоценными металлами понимаются золото, серебро, платина и металлы платиновой группы (палладий, иридий, родий, рутений и осмий). Драгоценные металлы могут находиться в любом состоянии, виде, в том числе в самородном и аффинированном виде, а также в сырье, сплавах, полуфабрикатах, промышленных продуктах, химических соединениях, ювелирных и иных изделиях, монетах, ломе и отходах производства и потребления.

--------------------------------

<1> РГ. 1998. 7 апр.

Природные драгоценные камни - это алмазы, изумруды, рубины, сапфиры и александриты. В [порядке](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAC28B458867F994221EEC3591D972E23900E124A0599fB0EO), устанавливаемом Правительством Российской Федерации, к драгоценным камням приравниваются и уникальные янтарные образования <1>. Жемчуг - это природный драгоценный камень в любом виде и состоянии.

--------------------------------

<1> [Постановление](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAC28B458867F994221EEC3591D972E23900E124A0599fB02O) Правительства РФ от 5 января 1999 г. N 8 "Об утверждении Порядка отнесения уникальных янтарных образований к драгоценным камням" // РГ. 1999. 22 янв.

В соответствии с диспозицией [ст. 191](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900815f40CO) УК РФ предметом данного преступления не являются ювелирные и бытовые изделия и лом таких изделий.

Обязательным признаком состава является совершение действий с указанными предметами в крупном размере. В соответствии с [примечанием к ст. 169](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E1549f006O) УК РФ под крупным размером понимается стоимость драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга, превышающая один миллион пятьсот тысяч рублей.

При установлении стоимости драгоценных металлов, драгоценных камней и жемчуга следует руководствоваться ценами на эти металлы и камни, существовавшие на момент совершения незаконных сделок с ними, перевозки или пересылки, а при незаконном хранении - по состоянию, когда деяние было прекращено самим лицом или пресечено правоохранительными органами. При этом используются цены покупки на цветные металлы, ежедневно котируемые ЦБ РФ, а стоимость драгоценных камней определяется на основании заключения геммологической экспертизы.

**Объективная сторона** преступления выражается в незаконных действиях, связанных с драгоценными металлами, природными драгоценными камнями либо с жемчугом: 1) совершение сделки; 2) хранение; 3) перевозка; 4) пересылка.

К **сделкам** ([ст. 153](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8BAC2CB952867F994221EEC3591D972E23900E124A0D90fB05O) ГК РФ) относится купля-продажа ценностей, их обмен, дарение и т.п. Добыча, сортировка, переработка, производство и использование драгоценных металлов и драгоценных камней сделками не являются. Под **хранением** ценностей понимаются действия лица, связанные с их владением (например, при себе, дома, в тайнике). **Перевозка** - это перемещение виновным предметов из одного места в другое, совершенное с использованием любого вида транспорта (например, в поезде, машине, самолете). **Пересылка** ценностей - это их перемещение адресату, без непосредственного участия отправителя (например, в посылке, письме, багаже).

Оборот драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга является незаконным, если он осуществляется с нарушением правил, установленных законодательством РФ и регламентирующих порядок обращения таких предметов. Например, согласно [ст. 3](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8EAC29BE58867F994221EEC3591D972E23900E124A059CfB07O) Федерального закона от 26 марта 1998 г. N 41-ФЗ "О драгоценных металлах и драгоценных камнях", в Российской Федерации действуют биржи драгоценных металлов и драгоценных камней, предназначенные для совершения юридическими и физическими лицами сделок, связанных с обращением: стандартных и мерных слитков аффинированных драгоценных металлов; необработанных драгоценных камней, прошедших сортировку; обработанных драгоценных камней, самородков драгоценных металлов и т.д. Следовательно, осуществление таких сделок помимо биржевой торговли является незаконным (за исключением специальных случаев, установленных в законодательстве).

Состав данного преступления образуют и действия с ценностями, приобретенными в нарушение Уголовного [кодекса](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E124A009AfB06O) РФ (например, лицо обладает драгоценными металлами и камнями в результате их незаконной добычи, хищения, получения взятки).

Состав преступления формальный. Деяние, связанное со сделками, перевозкой и пересылкой ценностей, является оконченным в момент совершения любого из этих действий. Хранение указанных предметов - это длящийся состав преступления, ответственность наступает с момента начала хранения, независимо от его продолжительности.

Если лицо осуществляет продажу (обмен и т.п.) металла и камней под видом драгоценных, которые таковыми не являются, то оно подлежит ответственности за мошенничество ([ст. 159](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480399fB06O) УК РФ). Действия покупателя квалифицируются по [ст. ст. 30](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E124A0498fB00O), [191](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900815f40CO) УК РФ.

Деяние, связанное с хищением ценностей и сопряженное с дальнейшим их хранением, перевозкой и пересылкой, необходимо квалифицировать по совокупности со [ст. 191](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900815f40CO) УК РФ.

Осуществление незаконной предпринимательской деятельности, связанной с добычей, производством драгоценных металлов и природных драгоценных камней, и последующее совершение их незаконного оборота, при наличии оснований, квалифицируются по совокупности преступлений ([ст. ст. 171](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E124B059AfB05O) и [191](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900815f40CO) УК РФ).

**Субъективная сторона** характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что осуществляет незаконный оборот драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга, и желает этого.

**Субъект** преступления - вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет.

**Квалифицирующие признаки** ([ч. 2 ст. 191](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900815f403O) УК РФ) - совершение преступления группой лиц по предварительному сговору (о понятии данного признака см. [ч. 2 ст. 35](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E124A049DfB03O) УК РФ), организованной группой (о понятии данного признака см. [ч. 3 ст. 35](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E124A049DfB02O) УК РФ).

Нарушение правил сдачи государству

драгоценных металлов и драгоценных камней ([ст. 192](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E124B0798fB06O) УК РФ)

**Объект** преступления - установленный порядок сдачи драгоценных металлов или драгоценных камней.

Согласно [ст. 20](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8EAC29BE58867F994221EEC3591D972E23900E124A079DfB06O) Федерального закона от 26 марта 1998 г. N 41-ФЗ "О драгоценных металлах и драгоценных камнях" <1>, добытые и произведенные драгоценные металлы, за исключением их самородков, после необходимой переработки должны поступать для аффинажа в специальные организации. [Перечень](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C89A82EBF57867F994221EEC3591D972E23900E124A059CfB07O) таких предприятий, а также [порядок](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C89A82EBF57867F994221EEC3591D972E23900E124A0599fB0FO) их работы утверждается Правительством РФ <2>. Собственниками драгоценных металлов после аффинажа являются организации, осуществляющие их добычу, если иное не предусмотрено нормативными правовыми актами.

--------------------------------

<1> РГ. 1998. 27 авг.

<2> [Постановление](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C89A82EBF57867F994221EEC3f509O) Правительства РФ от 17 августа 1998 г. N 972 "Об утверждении Порядка работы организаций, осуществляющих аффинаж драгоценных металлов, и перечня организаций, имеющих право осуществлять аффинаж драгоценных металлов" // РГ. 1998. 27 авг.

Аффинаж драгоценных металлов - это процесс очистки извлеченных драгоценных металлов от примесей и сопутствующих компонентов, доведение драгоценных металлов до качества, соответствующего государственным стандартам и техническим условиям, действующим на территории Российской Федерации, или международным стандартам ([ст. 1](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8EAC29BE58867F994221EEC3591D972E23900Ef100O) названного Закона).

В соответствии с [ч. 5 ст. 2](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8EAC29BE58867F994221EEC3591D972E23900E124A059DfB03O) и [ст. 20](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8EAC29BE58867F994221EEC3591D972E23900E124A079DfB01O) Федерального закона от 26 марта 1998 г. N 41-ФЗ "О драгоценных металлах и драгоценных камнях", специальному федеральному органу государственной власти и органу государственной власти субъекта РФ предлагаются собственниками для приобретения в приоритетном порядке следующие добытые и произведенные ценности: 1) аффинированные драгоценные металлы в стандартном виде; 2) не подлежащие аффинажу самородки драгоценных металлов; 3) уникальные самородки драгоценных металлов <1>; 4) драгоценные камни в рассортированном виде; 5) уникальные драгоценные камни.

--------------------------------

<1> [Постановление](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8DAC23B556867F994221EEC3f509O) Правительства РФ от 22 сентября 1999 г. N 1068 "О порядке и критериях отнесения самородков драгоценных металлов и драгоценных камней к категории уникальных" // РГ. 1999. 22 окт.

Такое преимущественное право необходимо государству в целях пополнения Государственного фонда драгоценных металлов и драгоценных камней РФ, золотого запаса РФ, государственных фондов драгоценных металлов и драгоценных камней субъектов РФ. При реализации его государством организации, осуществляющие добычу и производство указанных ценностей, обязаны их продать <1>.

--------------------------------

<1> Некоторые специалисты считают, что нарушение приоритетного порядка продажи ценностей образует состав преступления, предусмотренный [ст. 191](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900815f40CO) УК РФ. См.: Лопашенко П.А. Преступления в сфере экономики: Авторский [комментарий](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE640CC599F5F92C88AB2ABA5BDB75911B2DECC4564280296A9C0F164F01f901O) к уголовному закону (разд. VIII УК РФ). М., 2006. С. 563.

Предмет преступления - драгоценные металлы и драгоценные камни (данные термины проанализированы в [ст. 191](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900815f40CO) УК РФ).

В соответствии с диспозицией [ст. 192](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E124B0798fB05O) УК РФ ценности должны быть добытые из недр (путем разработки месторождений), полученные из вторичного сырья (путем обработки лома и отходов драгоценных металлов и драгоценных камней), а также поднятые или найденные (путем обнаружения самородков драгоценных металлов и драгоценных камней) организациями, осуществляющими свою деятельность на основании разрешений (лицензии).

**Объективная сторона** преступления выражается в бездействии - уклонении от обязательной сдачи на аффинаж или от обязательной продажи государству драгоценных металлов или драгоценных камней, последствии в виде крупного размера, причинной связи.

Под уклонением от обязательной сдачи на аффинаж драгоценных металлов понимается их непредоставление в аффинажные организации. Под уклонением от обязательной продажи понимается незаключение договора купли-продажи драгоценных металлов или драгоценных камней со специально уполномоченными органами исполнительной власти в случаях, установленных действующим законодательством РФ.

Состав преступления формальный. Деяние является оконченным в момент истечения срока исполнения соответствующей обязанности в крупном размере.

В соответствии с [примечанием к ст. 169](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E1549f006O) УК РФ под крупным размером уклонения понимается стоимость драгоценных металлов и драгоценных камней, превышающая 1 млн. 500 тыс. рублей.

Уклонение от обязательной сдачи на аффинаж или продажи драгоценных металлов или драгоценных каменей, сопряженное с их незаконным оборотом, квалифицируется по совокупности со [ст. 191](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900815f40CO) УК РФ.

Обязанность сдачи на аффинаж или продажи государству драгоценных металлов или драгоценных камней не распространяется на лиц, добывающих либо производящих ценности без соответствующей лицензии. Указанные действия уголовно наказуемы по [ст. 171](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E124B059AfB05O) УК РФ, предусматривающей ответственность за незаконное предпринимательство. Последующий оборот этих предметов образует совокупность [ст. 171](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E124B059AfB05O) УК РФ со [ст. 191](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900815f40CO) УК РФ.

Несдача на аффинаж драгоценных металлов или драгоценных каменей и последующее их хищение дополнительно квалифицируются по [ст. 160](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480398fB06O) УК РФ.

**Субъективная сторона** характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что нарушает правила сдачи на аффинаж или продажи государству драгоценных металлов и драгоценных камней в крупном размере, и желает этого.

**Субъект** преступления - вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 1... лет, в том числе руководитель организации, осуществляющей добычу и производство драгоценных металлов и драгоценных камней, руководитель артели старателей.

Уклонение от исполнения обязанностей по репатриации

денежных средств в иностранной валюте

или валюте Российской Федерации ([ст. 193](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E114Af00CO) УК РФ)

**Объект** преступления - установленный порядок обязательного возвращения (репатриации) из-за границы средств в иностранной валюте.

В Российской Федерации при экспорте и импорте товаров (работ, услуг) осуществляются валютное регулирование и валютный контроль за репатриацией валютной выручки либо за ввозом эквивалентных по стоимости товаров или возвратом средств, уплаченных нерезидентам.

В соответствии со [ст. 19](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8BA82FBE50867F994221EEC3591D972E23900E124A079EfB0FO) Федерального закона от 10 декабря 2003 г. N 173-ФЗ "О валютном регулировании и валютном контроле" <1>, резиденты при осуществлении внешнеторговой деятельности, если иное не указано в данном [Законе](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8BA82FBE50867F994221EEC3f509O), обязаны в сроки, предусмотренные внешнеторговыми договорами (контрактами), обеспечить: 1) получение от нерезидентов на свои банковские счета в уполномоченных банках иностранной валюты или валюты РФ, причитающейся в соответствии с условиями указанных договоров (контрактов) за переданные нерезидентам товары, выполненные для них работы, оказанные им услуги, переданные им информацию и результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них; 2) возврат в Российскую Федерацию денежных средств, уплаченных нерезидентам за неввезенные в Российскую Федерацию (неполученные на территории Российской Федерации) товары, невыполненные работы, неоказанные услуги, непереданные информацию и результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них.

--------------------------------

<1> РГ. 2003. 17 дек.

Применительно к [ст. 193](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E114Af00CO) УК РФ резидентами являются организации, созданные в соответствии с законодательством РФ. Нерезиденты - физические лица, не являющиеся резидентами по законодательству РФ; юридические лица, созданные в соответствии с законодательством иностранных государств и имеющие местонахождение за пределами территории Российской Федерации и т.д. ([ст. 1](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8BA82FBE50867F994221EEC3591D972E23900E124A059BfB04O) Закона).

Указанный нормативный акт содержит исчерпывающий перечень случаев, при которых резиденты вправе не зачислять на свои банковские счета в уполномоченных банках иностранную валюту: при оплате заказчиками (нерезидентами) местных расходов резидентов, связанных с сооружением резидентами объектов на территориях иностранных государств, - на период строительства, по окончании которого оставшиеся средства подлежат переводу на счета резидентов, открытые в уполномоченных банках; при использовании иностранной валюты, получаемой резидентами от проведения выставок, спортивных, культурных и иных аналогичных мероприятий за пределами территории Российской Федерации, для покрытия расходов по их проведению, - на период проведения этих мероприятий и т.д. ([ч. 2 ст. 19](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8BA82FBE50867F994221EEC3591D972E23900E124A0791fB04O) Закона).

Уполномоченные банки - это кредитные организации, осуществляющие банковские операции со средствами в иностранной валюте на основании лицензий Центрального банка РФ.

Валютный контроль осуществляется с использованием паспортов сделок, которые оформляются при осуществлении валютных операций между резидентами и нерезидентами и содержат необходимые для учета и отчетности сведения. Валютный контроль осуществляется Правительством РФ, органами (например, Центральный банк РФ) и агентами (например, уполномоченные банки, таможенные и налоговые органы) такого контроля.

Предмет преступления - средства в иностранной валюте.

В [ст. 1](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8BA82FBE50867F994221EEC3591D972E23900E124A0598fB02O) Федерального закона от 10 декабря 2003 г. N 173-ФЗ <1> "О валютном регулировании и валютном контроле" под иностранной валютой понимаются: 1) денежные знаки в виде банкнот, казначейских билетов, монеты, находящиеся в обращении и являющиеся законным средством наличного платежа на территории соответствующего иностранного государства (группы иностранных государств), а также изымаемые либо изъятые из обращения, но подлежащие обмену указанные денежные знаки; 2) средства на банковских счетах и в банковских вкладах в денежных единицах иностранных государств и международных денежных или расчетных единицах.

--------------------------------

<1> РГ. 2003. 17 дек.

**Объективная сторона** преступления выражается в бездействии - уклонении от возвращения из-за границы средств в иностранной валюте, подлежащих в соответствии с законодательством РФ обязательному перечислению на счета в уполномоченный банк РФ или на счета резидента в банках, расположенных за пределами территории Российской Федерации.

Под уклонением от возвращения средств в иностранной валюте необходимо понимать невыполнение лицом соответствующей обязанности, предусмотренной [ч. 1 ст. 19](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8BA82FBE50867F994221EEC3591D972E23900Bf104O) указанного Закона.

Способы уклонения могут быть самыми разнообразными (непринятие мер о взыскании задолженности, невыдаче распоряжения о переводе денежных средств и т.д.).

Ответственность за такое бездействие возможна только при наличии фактической возможности совершить необходимое действие. Если, например, контрагент по обязательству не исполняет его (ввиду несостоятельности или иных обстоятельств), несмотря на действия резидента, направленные на истребование денег, преступления не будет <1>.

--------------------------------

<1> Клепицкий И.А. [Система хозяйственных преступлений](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE640CC599F5F92C8DA92EBB5BDB75911B2DECC4564280296A9C0F104901f900O). М., 2005. С. 441.

Преступление является оконченным в момент невозвращения из-за границы руководителем организации средств в иностранной валюте в крупном размере. В соответствии с [ч. 1.1 ст. 19](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8BA82FBE50867F994221EEC3591D972E23900Af103O) указанного Закона при осуществлении внешнеторговой деятельности резиденты обязаны представлять уполномоченным банкам информацию: 1) об ожидаемых в соответствии с условиями договоров (контрактов) максимальных сроках получения от нерезидентов на свои счета в уполномоченных банках иностранной валюты и (или) валюты Российской Федерации за исполнение обязательств по указанным договорам (контрактам) путем передачи нерезидентам товаров, выполнения для них работ, оказания им услуг, передачи им информации и результатов интеллектуальной деятельности, в том числе исключительных прав на них; 2) об ожидаемых в соответствии с условиями договоров (контрактов) максимальных сроках исполнения нерезидентами обязательств по указанным договорам (контрактам) путем передачи резидентам товаров, выполнения для них работ, оказания им услуг, передачи им информации и результатов интеллектуальной деятельности, в том числе исключительных прав на них, в счет осуществленных резидентами авансовых платежей.

Порядок представления резидентами уполномоченным банкам такой информации последующего ее отражения уполномоченными банками в ведомостях банковского контроля устанавливается Центральным банком РФ <1>.

--------------------------------

<1> [Инструкция](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88AF28BF54867F994221EEC3f509O) Банка России от 4 июня 2012 г. N 138-И "О порядке представления резидентами и нерезидентами уполномоченным банкам документов и информации, связанных с проведением валютных операций, порядке оформления паспортов сделок, а также порядке учета уполномоченными банками валютных операций и контроля за их проведением" // Вестник Банка России. 2012. N 48 - 49.

В соответствии с [примечанием к данной статье](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E114Bf00DO) под крупным размером понимается сумма невозвращенных средств в иностранной валюте, превышающая 6 млн. рублей.

**Субъективная сторона** характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что уклоняется от исполнения предусмотренной законодательством РФ обязанности по репатриации иностранной валюты в крупном размере и желает этого.

**Субъект** преступления специальный - физическое лицо (в т.ч. руководитель организации), достигшее возраста 16 лет.

[Часть 2 рассматриваемой статьи](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E114Bf007O) предусматривает ответственность за совершение тех же деяний при наличии следующих квалифицирующих признаков:

а) в особо крупном размере, под которым понимается сумма невозвращенных средств в иностранной валюте, превышающая тридцать миллионов рублей;

б) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

в) с использованием заведомо подложного документа. Таковыми могут быть любые документы, исходящие как от российских, так и иностранных организаций, учреждений или органов власти, посредством использования которых виновный намеревается избежать исполнения обязанности по репатриации иностранной валюты. При этом дополнительной квалификации действий виновного по [ст. 327](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480499fB05O) УК РФ не требуется;

г) с использованием юридического лица, созданного для совершения одного или нескольких преступлений, связанных с проведением финансовых операций и других сделок с денежными средствами или иным имуществом. Данный признак предусматривает ответственность за использование при совершении преступлений "фиктивных" фирм, созданных без намерения осуществления предпринимательской деятельности, а исключительно для их использования в преступных схемах, связанных с проведением финансовых операций и других сделок с денежными средствами. Буквальное толкование содержания данной нормы исключает вменение этого квалифицирующего признака в тех случаях, когда виновный в целях уклонения от репатриации иностранной валюты использует "живые" организации, осуществляющие легальную предпринимательскую деятельность.

Совершение валютных операций по переводу

денежных средств в иностранной валюте или валюте

Российской Федерации на счета нерезидентов

с использованием подложных документов ([ст. 193.1](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E114Bf00CO) УК РФ)

**Объект** рассматриваемого преступления - установленный порядок совершения валютных операций по переводу денежных средств на счета нерезидентов.

Нерезидентами в соответствии с [п. 7 ч. 1 ст. 1](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8BA82FBE50867F994221EEC3591D972E23900E124A059AfB07O) Федерального закона от 10 декабря 2003 г. N 173-ФЗ "О валютном регулировании и валютном контроле" признаются: а) физические лица, не являющиеся резидентами; б) юридические лица, созданные в соответствии с законодательством иностранных государств и имеющие местонахождение за пределами территории Российской Федерации; в) организации, не являющиеся юридическими лицами, созданные в соответствии с законодательством иностранных государств и имеющие местонахождение за пределами территории Российской Федерации; г) аккредитованные в Российской Федерации дипломатические представительства, консульские учреждения иностранных государств и постоянные представительства указанных государств при межгосударственных или межправительственных организациях; д) межгосударственные и межправительственные организации, их филиалы и постоянные представительства в Российской Федерации; е) находящиеся на территории Российской Федерации филиалы, постоянные представительства и другие обособленные или самостоятельные структурные подразделения нерезидентов.

При совершении переводов на счета нерезидентов как в валюте Российской Федерации, так и в иностранной валюте лицо, осуществляющее такой перевод, обязано предоставить соответствующему кредитному учреждению подтверждающие документы и информацию относительно оснований и назначения перевода.

Порядок представления подтверждающих документов (копий документов) и информации при осуществлении валютных операций определяется [Инструкцией](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88AF28BF54867F994221EEC3f509O) Банка России от 4 июня 2012 г. N 138-И "О порядке представления резидентами и нерезидентами уполномоченным банкам документов и информации, связанных с проведением валютных операций, порядке оформления паспортов сделок, а также порядке учета уполномоченными банками валютных операций и контроля за их проведением" <1>.

--------------------------------

<1> Вестник Банка России. 2012. N 48 - 49.

Настоящая [Инструкция](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88AF28BF54867F994221EEC3f509O) распространяется на нерезидентов и резидентов, являющихся юридическими лицами, физическими лицами - индивидуальными предпринимателями и физическими лицами, занимающимися в установленном законодательством Российской Федерации порядке частной практикой. Требования настоящей [Инструкции](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88AF28BF54867F994221EEC3f509O) не распространяются на нерезидентов - физических лиц, а также на резидентов - физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями или занимающимися частной практикой.

Указанная [Инструкция](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88AF28BF54867F994221EEC3f509O) предусматривает различные требования к порядку предоставления документов в зависимости от валюты операции (иностранная валюта или валюта РФ).

При осуществлении операций, связанных со списанием иностранной валюты с расчетного счета, одновременно с распоряжением о переводе иностранной валюты резидент представляет в уполномоченный банк следующие документы: а) справку о валютных операциях; б) документы, связанные с проведением валютных операций, указанных в справке о валютных операциях.

[Порядок](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88AF28BF54867F994221EEC3591D972E23900E124A019BfB06O) заполнения справки о валютных операциях определяется в соответствии с приложением к указанной Инструкции.

Справка о валютных операциях не заполняется резидентом и не представляется в уполномоченный банк в следующих случаях: а) при взыскании с резидента денежных средств в соответствии с законодательством Российской Федерации; б) если договором либо иным способом в соответствии с законодательством Российской Федерации о национальной платежной системе между резидентом и уполномоченным банком предусмотрено списание иностранной валюты с его расчетного счета в иностранной валюте путем прямого дебетования с согласия резидента (акцепт, в том числе заранее данный акцепт); в) если договором между уполномоченным банком и резидентом предусмотрено, что уполномоченному банку предоставлено право на основании представляемых резидентом документов, связанных с проведением валютных операций, и иной информации заполнять справку о валютных операциях.

При осуществлении резидентом валютных операций, связанных со списанием иностранной валюты с расчетного счета в иностранной валюте с использованием банковской карты, справка о валютных операциях и документы, связанные с проведением таких валютных операций, не представляются в уполномоченный банк, за исключением случая осуществления валютных операций по контракту, по которому оформлен паспорт сделки.

[Статья 20](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8BA82FBE50867F994221EEC3591D972E23900Af104O) Федерального закона "О валютном регулировании и валютном контроле" в целях обеспечения учета и отчетности по валютным операциям и осуществления валютного контроля, кроме того, предусматривает оформление резидентами в уполномоченных банках паспорта сделки при осуществлении валютных операций между резидентами и нерезидентами.

Порядок оформления паспорта сделки определяется указанной выше [Инструкцией](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88AF28BF54867F994221EEC3f509O) Банка России и распространяется на договоры (контракты, соглашения, предварительные договоры, предложения о заключении таких договоров (соглашений), содержащие все существенные условия договора (оферта, публичная оферта), заключенные между резидентами и нерезидентами, проекты договоров (контрактов, соглашений), которые предусматривают осуществление валютных операций, связанных с расчетами через счета резидентов, открытые в уполномоченных банках, и (или) через счета резидентов, открытые в банках-нерезидентах.

В [паспорте](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88AF28BF54867F994221EEC3591D972E23900E124A029BfB0FO) сделки указываются: 1) номер и дата оформления паспорта сделки; 2) сведения о резиденте и его иностранном контрагенте; 3) общие сведения о внешнеторговой сделке (дата договора, номер договора (если имеется), общая сумма сделки (если имеется) и валюта цены сделки, дата завершения исполнения обязательств по сделке); 4) сведения об уполномоченном банке, в котором оформляется паспорт сделки и через счета в котором осуществляются расчеты по сделке; 5) сведения о переоформлении и об основаниях для закрытия паспорта сделки.

Сведения (за исключением [пунктов 1](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88AF28BF54867F994221EEC3591D972E23900E124A029BfB0EO) и [4](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88AF28BF54867F994221EEC3591D972E23900E124A029DfB01O)) отражаются в паспорте сделки на основании документов, представленных резидентами. Резидент для оформления паспорта сделки в уполномоченном банке представляет заполненную форму паспорта сделки, документы и информацию, на основании которых заполнена указанная форма, в частности, контракт (кредитный договор), исполнение обязательств по которому требует оформления такого паспорта либо выписку из контракта (кредитного договора), содержащую необходимую для оформления паспорта сделки информацию; иные документы, которые содержат сведения (включая сведения, определенные (рассчитанные) резидентом самостоятельно), указанные резидентом в заполненной форме паспорта сделки.

При осуществлении валютной операции, связанной со списанием в пользу нерезидента валюты Российской Федерации со своего расчетного счета в валюте Российской Федерации резидент представляет в уполномоченный банк одновременно следующие документы: 1) распоряжение о переводе денежных средств (иначе именуемое "расчетный документ по валютной операции"); 2) документы, связанные с проведением валютной операции, указанной в расчетном документе по валютной операции.

В расчетном документе по валютной операции должны содержаться реквизиты назначения платежа, т.е. должен быть указан код вида операции из перечня валютных и иных операций, указанный в [приложении 2](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88AF28BF54867F994221EEC3591D972E23900E124A0191fB01O) к настоящей Инструкции, который соответствует назначению платежа, а также сведениям, содержащимся в представленных резидентом документах, связанных с проведением указанной валютной операции.

Расчетный документ по валютной операции не составляется и не представляется резидентом в уполномоченный банк в следующих случаях: а) при взыскании с резидента в пользу нерезидента денежных средств в соответствии с законодательством Российской Федерации; б) если договором либо иным способом в соответствии с законодательством Российской Федерации о национальной платежной системе между резидентом и уполномоченным банком предусмотрено списание валюты Российской Федерации с его расчетного счета в валюте Российской Федерации путем прямого дебетования с согласия резидента (акцепт, в том числе заранее данный акцепт); в) при осуществлении резидентом валютных операций с использованием банковских карт; г) при осуществлении резидентом валютных операций, связанных с расчетами по аккредитиву.

Нерезидент при осуществлении валютной операции, связанной со списанием валюты Российской Федерации со своего банковского счета, открытого в уполномоченном банке в валюте Российской Федерации, представляет в уполномоченный банк расчетный документ по валютной операции с указанием в нем кода вида валютной операции, который соответствует назначению платежа, за исключением следующих случаев: а) при взыскании с нерезидента денежных средств в соответствии с законодательством Российской Федерации; б) если договором либо иным способом в соответствии с законодательством Российской Федерации о национальной платежной системе между нерезидентом и уполномоченным банком предусмотрено списание валюты Российской Федерации с его банковского счета в валюте Российской Федерации путем прямого дебетования с согласия нерезидента; в) при осуществлении валютных операций в валюте Российской Федерации между нерезидентом и уполномоченным банком, в котором нерезиденту открыт банковский счет в валюте Российской Федерации; г) при переводе нерезидентом валюты Российской Федерации с банковского счета в валюте Российской Федерации на другой банковский счет нерезидента; д) при переводе нерезидентом валюты Российской Федерации с банковского счета в валюте Российской Федерации с использованием банковской карты.

Договором между уполномоченным банком и резидентом (нерезидентом) может быть предусмотрено, что уполномоченному банку предоставлено право самостоятельно составлять расчетный документ по валютной операции с указанием в нем кода вида валютной операции на основании документов, связанных с проведением этой валютной операции, представляемых резидентом (нерезидентом) до осуществления валютной операции в порядке, согласованном уполномоченным банком с резидентом (нерезидентом).

**Объективная сторона** рассматриваемого состава предусматривает совершение любых валютных операций по переводу денежных средств на счета нерезидентов с использованием подложных документов вне зависимости от валюты операции. Указанные документы должны сдержать заведомо недостоверные сведения об основаниях, цели и назначении платежа. При этом дополнительной квалификации по [ст. 327](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480499fB05O) УК РФ не требуется.

Валютные операции могут быть совершены в пользу одного или нескольких нерезидентов. В последнем случае необходимо, чтобы перечисление денежных средств на счета нескольких нерезидентов охватывались единым умыслом виновного. Если же при совершении каждой операции был реализован самостоятельный умысел, содеянное требует квалификации по совокупности преступлений.

Преступление следует считать оконченным с момента зачисления денежных средств на счет нерезидента. Если денежные средства на счет нерезидента не поступили, содеянное квалифицируется как покушение на совершение данного преступления. Изготовление заведомо подложных документов с целью их последующего использования для совершения валютных операций может быть квалифицировано как приготовление к преступлению лишь при наличии в действиях виновного квалифицирующих признаков, предусмотренных [ч. 3 ст. 193.1](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E1148f002O) УК РФ. В иных случаях подготовительные действия могут быть квалифицированы по [ст. 327](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480499fB05O) УК РФ (при наличии соответствующих признаков данного состава).

Если посредством предоставления подложных документов виновный также преследует цель хищения денежных средств, его действия наряду со [ст. 193.1](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E114Bf00CO) УК РФ требуют вменения по совокупности и соответствующего состава хищения.

**Субъектом** данного преступления является вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет, представившее (лично либо через третьих лиц) в кредитную организацию подложные документы для проведения соответствующей валютной операции. Действия лиц, изготовивших заведомо подложные документы, а также действия банковских служащих, оказавших содействие в проведении такой валютной операции, при наличии их осведомленности об их последующем использовании для совершения данного преступления, подлежат квалификации по [ст. 193.1](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E114Bf00CO) УК РФ со ссылкой на [ст. 33](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E124A049AfB07O) УК РФ.

**Субъективная сторона** предполагает вину в форме прямого умысла. Виновный осознает, что предоставляет в кредитное учреждение подложные документы, на основании которых будет совершена валютная операция в пользу нерезидента, и желает этого.

Квалифицирующие признаки, предусмотренные [частью 2 ст. 193.1](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E1148f007O) УК РФ, предусматривают ответственность за совершение данного преступления:

а) в крупном размере. В соответствии с [примечанием к данной статье](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E1149f004O) деяния признаются совершенными в крупном размере, если сумма незаконно переведенных денежных средств в иностранной валюте или валюте Российской Федерации по однократно либо по неоднократно в течение одного года проведенным валютным операциям превышает шесть миллионов рублей;

б) группой лиц по предварительному сговору;

в) с использованием юридического лица, созданного для совершения одного или нескольких преступлений, связанных с проведением финансовых операций и других сделок с денежными средствами или иным имуществом. Содержание данного квалифицирующего признака раскрыто в [комментарии к ст. 193](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E114Bf00DO) УК РФ.

[Часть 3 комментируемой статьи](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E1148f002O) предусматривает ответственность за деяния, предусмотренные [частями первой](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E1148f005O) или [второй настоящей статьи](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E1148f007O), совершенные:

а) в особо крупном размере, что в соответствии с [примечанием к данной статье](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E1149f004O) предполагает, что сумма незаконно переведенных денежных средств в иностранной валюте или валюте Российской Федерации по однократно либо по неоднократно в течение одного года проведенным валютным операциям превышает тридцать миллионов рублей;

б) организованной группой.

Уклонение от уплаты налогов и (или) сборов

с физического лица ([ст. 198](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480291fB01O) УК РФ)

**Объект** преступления - установленный порядок уплаты физическими лицами налогов и (или) сборов.

В соответствии со [ст. 57](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92F85A92EB606D17DC8172FEBCB09558760669D0F104Bf001O) Конституции РФ каждый обязан платить законно установленные налоги и сборы. Законы, устанавливающие новые налоги или ухудшающие положение налогоплательщиков, обратной силы не имеют.

Согласно [п. 1](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92B89A722BB5BDB75911B2DECC4564280296A9C0F124A05f90CO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 28 декабря 2006 г. N 64 "О практике применения судами уголовного законодательства об ответственности за налоговые преступления" <1> общественная опасность уклонения от уплаты налогов и сборов заключается в непоступлении денежных средств в бюджетную систему Российской Федерации.

--------------------------------

<1> РГ. 2006. 31 дек.

Под налогом понимается обязательный, индивидуально безвозмездный платеж, взимаемый с организаций и физических лиц в форме отчуждения, принадлежащий им на праве собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления денежными средствами, в целях финансового обеспечения деятельности государства и (или) муниципальных образований ([п. 1 ст. 8](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88A92EBC52867F994221EEC3591D972E23900E124A059EfB00O) НК РФ): Сбор - это установленный налоговым законодательством обязательный взнос, взимаемый с организаций и физических лиц, уплата которого является одним из условий совершения в отношении плательщиков сборов государственными органами, органами местного самоуправления, иными уполномоченными органами и должностными лицами юридически значимых действий, включая представление определенных прав или выдачу разрешений (лицензий) ([п. 2 ст. 8](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88A92EBC52867F994221EEC3591D972E23900C104Cf00DO) НК РФ).

Действующим законодательством установлены следующие виды налогов и сборов: федеральные ([ст. 13](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88A92EBC52867F994221EEC3591D972E239009f103O) НК РФ), региональные ([ст. 14](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88A92EBC52867F994221EEC3591D972E239008f101O) НК РФ) и местные ([ст. 15](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88A92EBC52867F994221EEC3591D972E23900C104Df002O) НК РФ), а также специальные налоговые режимы ([ст. 18](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88A92EBC52867F994221EEC3591D972E239007f100O) НК РФ). Уголовная ответственность наступает в случае уклонения от уплаты как федеральных налогов и сборов, так и налогов субъектов Российской Федерации и местных налогов. Среди налогов, уплачиваемых налогоплательщиками - физическими лицами, основными являются: на доходы, транспортный, земельный, на имущество. Порядок и сроки их уплаты предусматриваются в законодательстве о налогах и сборах <1>.

--------------------------------

<1> Под законодательством о налогах и сборах понимается федеральное законодательство о налогах и сборах, региональное, а также нормативные правовые акты о налогах и сборах представительных органов местного самоуправления ([ст. 1](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88A92EBC52867F994221EEC3591D972E23900E1Af403O) НК РФ).

Согласно [ст. 23](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88A92EBC52867F994221EEC3591D972E23900D16f409O) НК РФ налогоплательщики обязаны представлять в установленном порядке в налоговый орган по месту учета налоговые декларации (расчеты) и другие документы, необходимые для исчисления и уплаты налогов. Налоговая декларация - это письменное заявление налогоплательщика о полученных доходах и произведенных расходах, источниках доходов, налоговых льготах и исчисленной сумме налога, а также других данных, связанных с исчислением и уплатой налога ([ст. 80](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88A92EBC52867F994221EEC3591D972E23900D164Bf005O) НК РФ). Налоговая декларация представляется налогоплательщиком в налоговый орган по каждому виду налога по определенной форме лично или через его представителя, а также может быть направлена по почте, в том числе и электронной, в порядке и в сроки, установленные налоговым законодательством. Под иными документами, представление которых в соответствии с законодательством РФ о налогах и сборах является обязательным, понимаются любые предусмотренные Налоговым [кодексом](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88A92EBC52867F994221EEC3f509O) РФ и принятыми в соответствии с ним федеральными законами документы, служащие основанием для исчисления и уплаты налогов и (или) сборов. Например, справки о суммах уплаченного налога ([ст. 244](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92488A92EBC5BDB75911B2DECC4564280296A9E0913f402O) НК РФ), документы, подтверждающие право на налоговые льготы.

**Объективная сторона** преступления выражается в действии (бездействии) - уклонении от уплаты налогов и (или) сборов следующими способами: 1) непредставление налоговой декларации или иных документов, представление которых в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах является обязательным; 2) включение в налоговую декларацию или такие документы заведомо ложных сведений, последствии в виде крупного размера, причинной связи.

Основные вопросы, связанные с толкованием объективных признаков деяния и его квалификацией, раскрываются в названном [Постановлении](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92B89A722BB5BDB75911B2DECfC04O) Пленума Верховного Суда РФ:

а) уклонение от уплаты налогов и (или) сборов - это умышленные деяния, направленные на их неуплату в крупном или особо крупном размере и повлекшие полное или частичное непоступление соответствующих налогов и сборов в бюджетную систему Российской Федерации [(абз. 1 п. 3)](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92B89A722BB5BDB75911B2DECC4564280296A9C0F124A04f909O);

б) под включением в налоговую декларацию или в иные документы, представление которых в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах является обязательным, заведомо ложных сведений следует понимать умышленное указание в них любых не соответствующих действительности данных об объекте налогообложения, расчете налоговой базы, наличии налоговых льгот или вычетов и любой иной информации, влияющей на правильное исчисление и уплату налогов и сборов [(абз. 1 п. 9)](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92B89A722BB5BDB75911B2DECC4564280296A9C0F124A07f90AO);

в) включение в налоговую декларацию или иные обязательные для представления документы заведомо ложных сведений может выражаться в умышленном неотражении в них данных о доходах из определенных источников, объектов налогообложения, в уменьшении действительного размера дохода, искажении размеров произведенных расходов, которые учитываются при исчислении налогов (например, расходы, вычитаемые при определении совокупного налогооблагаемого дохода). К заведомо ложным сведениям могут быть также отнесены не соответствующие действительности данные о времени (периоде) понесенных расходов, полученных доходов, искажение в расчетах физических показателей, характеризующих определенный вид деятельности, при уплате единого налога на вмененный доход и т.п. [(абз. 2 п. 9)](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92B89A722BB5BDB75911B2DECC4564280296A9C0F124A07f90DO);

г) по смыслу закона ответственность за преступление, предусмотренное [ст. 198](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480291fB01O) УК РФ либо [ст. 199](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480290fB04O) УК РФ, может наступить при наличии к тому оснований и за отдельный налоговый период, установленный Налоговым [кодексом](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88A92EBC52867F994221EEC3591D972E23900E124A009AfB0FO) РФ (например, за календарный год или иной период применительно к отдельным налогам, по окончании которого определяется налоговая база и исчисляется сумма налога, подлежащая уплате), если уклонение от уплаты одного или нескольких налогов (сборов) составило крупный или особо крупный размер и истекли установленные налоговым законодательством сроки их уплаты [(абз. 2 п. 11)](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92B89A722BB5BDB75911B2DECC4564280296A9C0F124A07f901O);

д) при исчислении крупного или особо крупного размера уклонения от уплаты налогов и (или) сборов надлежит складывать как сумму налогов (в том числе по каждому их виду), так и сумму сборов, которые не были уплачены за период в пределах трех финансовых лет подряд. При этом следует учитывать лишь суммы тех налогов и (или) сборов, которые не были уплачены в бюджеты различных уровней по истечении налоговых периодов по видам налогов и (или) сборов в соответствии с Налоговым [кодексом](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88A92EBC52867F994221EEC3591D972E23900E124A0498fB03O) РФ. Крупный (особо крупный) размер неуплаченных налогов и (или) сборов исчисляется за период в пределах трех финансовых лет подряд и в тех случаях, когда сроки их уплаты выходят за пределы данного трехлетнего периода и они истекли [(абз. 1 п. 12)](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92B89A722BB5BDB75911B2DECC4564280296A9C0F124A07f900O);

е) если налогоплательщик не представил налоговую декларацию или иные документы, представление которых в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах является обязательным ([ст. 23](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88A92EBC52867F994221EEC3591D972E23900D16f409O) НК РФ), либо включил в налоговую декларацию или в эти документы заведомо ложные сведения, в том числе в случаях подачи в налоговый орган заявления о дополнении и изменении налоговой декларации после истечения срока ее подачи, но затем до истечения срока уплаты налога и (или) сбора сумму обязательного взноса уплатил ([п. 4 ст. 81](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88A92EBC52867F994221EEC3591D972E23900912f40AO) НК РФ), добровольно и окончательно отказавшись от доведения преступления до конца ([ч. 2 ст. 31](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E124A049BfB04O) УК РФ), то в его действиях состав преступления, предусмотренный [ст. 198](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480291fB01O) или [ст. 199](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480290fB04O) УК РФ, отсутствует [(п. 14)](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92B89A722BB5BDB75911B2DECC4564280296A9C0F124A06f90DO);

Под непредставлением налоговой декларации или иных документов, представление которых в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах является обязательным, понимается неподача указанных документов в налоговые органы в порядке и сроки, которые установлены законодательством о налогах и сборах. Для каждого вида налога и сбора эти сроки устанавливаются отдельно. Например, налогоплательщик налога на доходы обязан представить налоговую декларацию в налоговый орган по месту своего учета не позднее 30 апреля года, следующего за истекшим налоговым периодом ([ст. 229](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88A92DB458867F994221EEC3591D972E23900A1743f001O) НК РФ).

Состав преступления материальный. Моментом окончания деяния следует считать фактическую неуплату налогов (сборов) в крупном размере в срок, установленный налоговым законодательством.

Конкретная сумма неуплаченных налогов и (или) сборов (как обязательный признак состава преступления) должна быть рассчитана исходя из [примечания к ст. 198](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E1249039EfB02O) УК РФ или из [примечания к ст. 199](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E1249039EfB00O) УК РФ. Исчисляя долю неуплаченных налогов и (или) сборов (свыше 10% или свыше 20%), необходимо исходить из суммы всех налогов и (или) сборов, подлежащих уплате за период в пределах трех финансовых лет подряд, если такая сумма составила: по [ст. 198](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480291fB01O) УК РФ - соответственно более 600 тыс. рублей и более 3 млн. рублей, по [ст. 199](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480290fB04O) УК РФ - соответственно более 2 млн. рублей и более 10 млн. рублей. Выявленная сумма неуплаченных налогов (сборов) должна включаться в общую сумму налогов (сборов), подлежащих уплате.

Порядок определения неуплаченной доли налогов (сборов) не относится к случаям, когда крупный или особо крупный размер составляет более 1 млн. 800 тыс. рублей или более 9 млн. рублей для соответствующих частей [ст. 198](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480291fB01O) УК РФ и соответственно более 6 млн. рублей или 30 млн. рублей для соответствующих частей [ст. 199](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480290fB04O) УК РФ.

**Субъективная сторона** характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что уклоняется от уплаты налогов и (или) сборов в крупном (особо крупном) размере способами, указанными в диспозиции [статьи](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480291fB01O), и желает этого. Цель действий (бездействия) виновного - полностью или частично не уплатить налоги и (или) сборы.

Несвоевременная подача декларации о доходах, не связанная с намерением уклониться от уплаты налога, а равно искажение данных о фактически полученных доходах или понесенных при этом расходах, произошедшие по ошибке, не влекут уголовной ответственности по [ст. 198](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480291fB01O) УК РФ <1>.

--------------------------------

<1> [Постановление](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6613C599F5F92C8AA829BA5BDB75911B2DECfC04O) президиума Калужского областного суда от 8 мая 2002 г. по делу Закирьянова // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2003. N 5. С. 14.

При решении вопроса о наличии у лица умысла необходимо учитывать обстоятельства, исключающие его вину в налоговом правонарушении ([ст. 111](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88A92EBC52867F994221EEC3591D972E23900E124B049BfB00O) НК РФ). Например, в случае выполнения налогоплательщиком письменных разъяснений по вопросам применения законодательства о налогах и сборах, данных финансовым органом или другим уполномоченным государственным органом или их должностными лицами в пределах их компетенции.

**Субъект** преступления специальный - вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет, обязанное в соответствии с законодательством о налогах и сборах своевременно и в полном объеме уплатить налоги и (или) сборы.

Субъектом преступления может также являться частный нотариус, адвокат, индивидуальный предприниматель и иное физическое лицо, осуществляющее функции законного или уполномоченного представителя в совершении действий, регулируемых законодательством о налогах и сборах ([ст. ст. 26](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88A92EBC52867F994221EEC3591D972E23900E124A079DfB03O) - [29](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88A92EBC52867F994221EEC3591D972E23900E124A079CfB03O) НК РФ) ([абз. 1](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92B89A722BB5BDB75911B2DECC4564280296A9C0F124A04f90FO) и [2 п. 6](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92B89A722BB5BDB75911B2DECC4564280296A9C0F124A04f90EO) Постановления).

В тех случаях, когда лицо, фактически осуществляющее свою предпринимательскую деятельность через подставное лицо (например, безработного, который формально был зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя), уклонялось при этом от уплаты налогов (сборов), его действия следует квалифицировать по [ст. 198](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480291fB01O) УК РФ как исполнителя данного преступления, а действия иного лица в силу [ч. 4 ст. 34](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E124A049DfB07O) УК РФ - как его пособника при условии, если он сознавал, что участвует в уклонении от уплаты налогов (сборов) и его умыслом охватывалось совершение этого преступления ([абз. 3 п. 6](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92B89A722BB5BDB75911B2DECC4564280296A9C0F124A04f901O) Постановления).

**Квалифицирующий признак** - совершение преступления в особо крупном размере ([ч. 2 ст. 198](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480290fB07O) УК РФ).

В соответствии с [примечанием к данной статье](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E1249039EfB01O), а также в силу [ч. 1 ст. 76.1](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900A1Af40CO) УК РФ лицо, впервые совершившее преступление, предусмотренное настоящей [статьей](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480291fB01O), освобождается от уголовной ответственности, если оно полностью уплатило суммы недоимки и соответствующих пеней, а также сумму штрафа в размере, определяемом в соответствии с [НК](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88A92EBC52867F994221EEC3f509O) РФ.

Уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с организации

([ст. 199](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480290fB04O) УК РФ)

**Объект** преступления - установленный порядок уплаты организациями налогов и (или) сборов.

Содержание объективных признаков состава преступления, его субъективной стороны, а также вопросов, возникающих при квалификации деяния, аналогичны норме, предусмотренной [ст. 198](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480291fB01O) УК РФ, за исключением того, что налогоплательщиком здесь является организация.

Организации - это юридические лица, образованные в соответствии с законодательством РФ, а также иностранные юридические лица, компании и другие корпоративные образования, обладающие гражданской правоспособностью, созданные в соответствии с законодательством иностранных государств, международные организации, их филиалы и представительства, созданные на территории РФ ([ст. 11](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88A92EBC52867F994221EEC3591D972E23900D13f40CO) НК РФ).

Наиболее важными налогами, уплачиваемыми организациями, являются: налог на добавленную стоимость, на прибыль, акцизы, единый социальный, на добычу полезных ископаемых, на имущество, земельный.

К иным документам, представление которых организацией в соответствии с законодательством РФ о налогах и сборах является обязательным, могут относиться: выписки из книги продаж, из книги учета доходов и расходов хозяйственных операций, копия журнала полученных и выставленных счетов-фактур ([ст. 145](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88A92DB458867F994221EEC3591D972E23900E124A059AfB04O) НК РФ); расчеты по авансовым платежам и расчетные ведомости ([ст. ст. 243](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92488A92EBC5BDB75911B2DECC4564280296A980Ef10AO) и [398](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88A92DB458867F994221EEC3591D972E23900E1649f00CO) НК РФ); годовые отчеты ([ст. 307](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88A92DB458867F994221EEC3591D972E23900E12480C9CfB03O) НК РФ) и т.д.

Состав преступления материальный. Моментом окончания деяния следует считать фактическую неуплату налогов (сборов) в крупном размере в срок, установленный налоговым законодательством.

Порядок расчета крупного (особо крупного) размера неуплаченных налогов и (или) сборов, идентичен рассмотренному выше применительно к составу преступления, предусмотренного [ст. 198](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480291fB01O) УК РФ.

**Субъект** преступления специальный - вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет, в обязанности которого в соответствии с законодательством о налогах и сборах входит подписание отчетной документации, представляемой в налоговые органы, и обеспечение полной и своевременной уплаты налогов и сборов.

В соответствии с положениями [Постановления](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92B89A722BB5BDB75911B2DECfC04O) Пленума Верховного Суда РФ от 28 декабря 2006 г. N 64 "О практике применения судами уголовного законодательства об ответственности за налоговые преступления" <1> к субъектам преступления, предусмотренного [ст. 199](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480290fB04O) УК РФ, могут быть отнесены:

--------------------------------

<1> РГ. 2006. 31 дек.

а) руководитель организации-налогоплательщика, главный бухгалтер (бухгалтер при отсутствии в штате должности главного бухгалтера), в обязанности которых входит подписание отчетной документации, представляемой в налоговые органы, обеспечение полной и своевременной уплаты налогов и сборов; иные лица, если они были специально уполномочены органом управления организации на совершение таких действий; лица, фактически выполнявшие обязанности руководителя или главного бухгалтера (бухгалтера). Содеянное надлежит квалифицировать по [п. "а" ч. 2 ст. 199](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480290fB0FO) УК РФ, если указанные лица заранее договорились о совместном совершении действий, направленных на уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с организации-налогоплательщика [(абз. 1 п. 7)](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92B89A722BB5BDB75911B2DECC4564280296A9C0F124A04f900O);

б) иные служащие организации-налогоплательщика (организации плательщика сборов), оформляющие, например, первичные документы бухгалтерского учета, могут быть при наличии к тому оснований привлечены к уголовной ответственности по соответствующей части [ст. 199](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480290fB04O) УК РФ как пособники данного преступления ([ч. 5 ст. 33](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E124A049AfB02O) УК РФ), умышленно содействовавшие его совершению [(абз. 2 п. 7)](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92B89A722BB5BDB75911B2DECC4564280296A9C0F124A07f909O);

в) лицо, организовавшее совершение преступления, предусмотренного [ст. 199](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480290fB04O) УК РФ, либо склонившее к его совершению руководителя, главного бухгалтера (бухгалтера) организации-налогоплательщика или иных сотрудников этой организации, а равно содействовавшее совершению преступления советами, указаниями и т.п., несет ответственность в зависимости от содеянного им как организатор, подстрекатель либо пособник по соответствующей части [ст. 33](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E124A049AfB07O) УК РФ и соответствующей части [ст. 199](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480290fB04O) УК РФ [(абз. 3 п. 7)](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92B89A722BB5BDB75911B2DECC4564280296A9C0F124A07f908O).

**Квалифицирующие признаки** - совершение преступления группой лиц по предварительному сговору (понятие данного признака дано в [ч. 2 ст. 35](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E124A049DfB03O) УК РФ) и в особо крупном размере.

В соответствии с [примечанием к данной статье](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E1249039EfB0FO), а также в силу [ч. 1 ст. 76.1](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900A1Af40CO) УК РФ лицо, впервые совершившее преступление, предусмотренное настоящей статьей, освобождается от уголовной ответственности, если этим лицом либо организацией, уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с которой вменяется данному лицу, полностью уплачены суммы недоимки и соответствующих пеней, а также сумма штрафа в размере, определяемом в соответствии с [НК](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88A92EBC52867F994221EEC3f509O) РФ.

Неисполнение обязанностей налогового агента

([ст. 199.1](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480D99fB05O) УК РФ)

**Объект** преступления - установленный порядок уплаты налоговыми агентами налогов и (или) сборов <1>.

--------------------------------

<1> Несмотря на то что уголовный закон предусматривает ответственность за неисполнение обязанностей налогового агента относительно сборов, [ст. 24](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88A92EBC52867F994221EEC3591D972E23900E124A079AfB07O) Налогового кодекса РФ такая обязанность на налоговых агентов не возлагается.

В соответствии со [ст. 24](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88A92EBC52867F994221EEC3591D972E23900E124A079AfB07O) Налогового кодекса РФ налоговыми агентами признаются лица, на которых возложены обязанности по исчислению, удержанию у налогоплательщика и перечислению в соответствующий бюджет (внебюджетный фонд) налогов.

Обязанности налогового агента могут быть возложены только на тех лиц (юридические или физические), которые являются источником выплаты доходов, подлежащих обложению налогами, например: на добавленную стоимость ([ст. 161](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88A92DB458867F994221EEC3591D972E23900E124A079EfB0EO) НК РФ), на доходы физических лиц ([ст. 226](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88A92DB458867F994221EEC3591D972E23900E124B019CfB00O) НК РФ), на прибыль ([ст. 286](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88A92DB458867F994221EEC3591D972E23900E1248039EfB03O) НК РФ). Так, организация-работодатель вне зависимости от своей организационно-правовой формы является налоговым агентом в отношении заработной платы, подлежащей обложению налогом на доходы, который должны уплачивать ее работники. Данную денежную сумму налоговый агент вначале исчисляет, далее - удерживает из заработной платы работника при ее выдаче, а затем перечисляет ее в бюджетную систему РФ.

**Объективная сторона** преступления выражается в бездействии - неисполнении обязанностей налогового агента по исчислению, удержанию или перечислению налогов и (или) сборов, подлежащих в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах исчислению, удержанию у налогоплательщика и перечислению в соответствующий бюджет (внебюджетный фонд), последствии в виде крупного размера, причинной связи.

Как уже отмечалось, обязанности налогового агента, указанные в диспозиции [ст. 199.1](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480D99fB05O) УК РФ, предусмотрены [ст. 24](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88A92EBC52867F994221EEC3591D972E23900E124A079AfB07O) НК РФ. Ненадлежащее исполнение налоговым агентом иных обязанностей (например, в течение одного месяца письменно сообщать в налоговый орган по месту своего учета о невозможности удержать налог у налогоплательщика и о сумме задолженности налогоплательщика) уголовно ненаказуемо.

Для каждого вида налога в Налоговом [кодексе](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88A92EBC52867F994221EEC3591D972E23900E124A0498fB03O) РФ предусмотрен свой порядок исчисления, а также сроки его удержания и перечисления в бюджетную систему РФ. Например, налоговые агенты обязаны перечислять суммы исчисленного и удержанного налога на доходы физических лиц не позднее дня фактического получения в банке наличных денежных средств на выплату дохода ([ст. 226](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88A92DB458867F994221EEC3591D972E23900E124B019FfB00O) НК РФ).

Некоторые вопросы толкования признаков состава преступления и его квалификации отражены в [Постановлении](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92B89A722BB5BDB75911B2DECfC04O) Пленума Верховного Суда РФ от 28 декабря 2006 г. N 64 "О практике применения судами уголовного законодательства об ответственности за налоговые преступления" <1>:

--------------------------------

<1> РГ. 2006. 31 дек.

а) если действия налогового агента, нарушающие налоговое законодательство по исчислению, удержанию или перечислению налогов и (или) сборов в соответствующий бюджет (внебюджетный фонд), совершены из корыстных побуждений и связаны с незаконным изъятием денежных средств и другого имущества в свою пользу или в пользу других лиц, содеянное следует при наличии к тому оснований дополнительно квалифицировать как хищение чужого имущества [(абз. 4 п. 17)](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92B89A722BB5BDB75911B2DECC4564280296A9C0F124A01f908O);

б) в том случае, когда лицо в личных интересах не исполняет обязанности налогового агента по исчислению, удержанию или перечислению налогов и одновременно уклоняется от уплаты налогов с физического лица или организации в крупном или особо крупном размере, содеянное им при наличии к тому оснований надлежит квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных [ст. 199.1](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480D99fB05O) УК РФ и соответственно [ст. 198](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480291fB01O) УК РФ или [ст. 199](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480290fB04O) УК РФ. Если названное лицо совершает также действия по сокрытию денежных средств либо имущества организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых должно производиться взыскание недоимки по налогам и (или) сборам, содеянное им подлежит при наличии к тому оснований дополнительной квалификации по [ст. 199.2](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480D99fB0FO) УК РФ [(п. 18)](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92B89A722BB5BDB75911B2DECC4564280296A9C0F124A01f90AO).

Состав преступления материальный. Деяние является оконченным с момента фактической неуплаты налогов (сборов) в крупном размере в срок, установленный налоговым законодательством.

При определении крупного (особо крупного) размера неисполнения налоговым агентом обязанностей, перечисленных в [ст. 199.1](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480D99fB05O) УК РФ, необходимо руководствоваться правилами, содержащимися в [примечании к ст. 199](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E1249039EfB00O) УК РФ, и исчислять его исходя из сумм тех налогов (сборов), которые подлежат перечислению в бюджет (внебюджетные фонды) самим налоговым агентом.

**Субъективная сторона** характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что не исполняет в крупном (особо крупном) размере обязанности, предусмотренные в [ст. 199.1](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480D99fB05O) УК РФ, и желает этого.

Обязательным признаком деяния является и его мотив - личный интерес, который может выражаться в стремлении извлечь выгоду имущественного, а также неимущественного характера, обусловленную такими побуждениями, как карьеризм, протекционизм, семейственность, желание приукрасить действительное положение, получить взаимную услугу, заручиться поддержкой в решении какого-либо вопроса и т.п. ([абз. 3 п. 17](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92B89A722BB5BDB75911B2DECC4564280296A9C0F124A01f909O) Постановления).

**Субъект** преступления специальный - вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет, выполняющее обязанности налогового агента. Это может быть: физическое лицо, имеющее статус индивидуального предпринимателя, а также лицо, на которое в соответствии с его должностным или служебным положением возложена обязанность по исчислению, удержанию или перечислению налогов (руководитель или главный (старший) бухгалтер организации), иной сотрудник организации, специально уполномоченный на совершение таких действий, либо лицо, фактически выполняющее обязанности руководителя или главного (старшего) бухгалтера) ([абз. 1 п. 17](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92B89A722BB5BDB75911B2DECC4564280296A9C0F124A06f901O) Постановления).

**Квалифицирующий признак** ([ч. 2 ст. 199.1](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480D99fB01O) УК РФ) - совершение преступления в особо крупном размере.

В соответствии с [примечанием к ст. 199](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E1249039EfB0FO) УК РФ, а также в силу [ч. 1 ст. 76.1](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900A1Af40CO) УК РФ лицо, впервые совершившее преступление, предусмотренное настоящей [статьей](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480290fB04O), освобождается от уголовной ответственности, если этим лицом либо организацией, уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с которой вменяется данному лицу, полностью уплачены суммы недоимки и соответствующих пеней, а также сумма штрафа в размере, определяемом в соответствии с [НК](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88A92EBC52867F994221EEC3f509O) РФ.

Сокрытие денежных средств либо имущества организации

или индивидуального предпринимателя, за счет которых

должно производиться взыскание налогов и (или) сборов

([ст. 199.2](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480D99fB0FO) УК РФ)

**Объект** преступления - установленный порядок взыскания недоимки по налогам и (или) сборам.

Недоимка - это сумма налога или сумма сбора, не уплаченная в установленный законодательством о налогах и сборах срок ([ст. 11](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88A92EBC52867F994221EEC3591D972E23900E124A0499fB01O) НК РФ). В случае наличия недоимки налоговые органы имеют право взыскать ее ([подп. 9 п. 1 ст. 31](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88A92EBC52867F994221EEC3591D972E23900E124Ef00CO) НК РФ).

Порядок принудительного взыскания недоимки предусмотрен законодательством о налогах и сборах ([ст. ст. 45](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88A92EBC52867F994221EEC3591D972E23900C13f403O) - [48](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88A92EBC52867F994221EEC3591D972E23900E114Df006O) НК РФ). Так, после истечения срока исполнения требования об уплате недоимки обязанность по уплате налога исполняется принудительно путем направления в банк, в котором открыты счета налогоплательщика, инкассового поручения на списание и перечисление в соответствующие бюджеты (внебюджетные фонды) необходимых денежных средств. При недостаточности или отсутствии денежных средств на счетах налогоплательщика налоговый орган направляет соответствующее постановление в службу судебных приставов для взыскания недоимки за счет другого имущества <1>.

--------------------------------

<1> Взыскание недоимки за счет имущества налогоплательщика осуществляется в соответствии с Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8BAB23BB55867F994221EEC3f509O) от 2 октября 2007 г. N 229-ФЗ "Об исполнительном производстве", с учетом особенностей, предусмотренных [ст. 47](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88A92EBC52867F994221EEC3591D972E23900E11f40AO) НК РФ.

Предмет преступления - денежные средства и имущество.

В соответствии с налоговым законодательством под денежными средствами и имуществом организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых в установленном порядке должно производиться взыскание недоимки по налогам и (или) сборам, понимаются денежные средства налогоплательщика (плательщика сборов) на счетах в банках, их наличные денежные средства, а также иное имущество, перечисленное в [ст. 47](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88A92EBC52867F994221EEC3591D972E23900E16f408O) НК РФ (например, имущество, не участвующее непосредственно в производстве продукции (товаров), в частности: ценные бумаги, валютные ценности, непроизводственные помещения, легковой автотранспорт, предметы дизайна служебных помещений; готовая продукция (товар) и т.д.).

Не является предметом данного преступления имущество, на которое в соответствии с действующим законодательством не может быть обращено взыскание ([ст. 446](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD29B551867F994221EEC3591D972E23900E12480498fB06O) ГПК РФ). Например: предметы обычной домашней обстановки и обихода, вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и др.), за исключением драгоценностей и других предметов роскоши; средства транспорта и другое необходимое гражданину-должнику в связи с его инвалидностью имущество; призы, государственные награды, почетные и памятные знаки, которыми награжден гражданин-должник.

**Объективная сторона** преступления выражается в действии (бездействии) - сокрытии в крупном размере денежных средств либо имущества организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых должно производиться взыскание налогов и (или) сборов.

Некоторые вопросы толкования признаков состава преступления и его квалификации разъяснены в [Постановлении](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92B89A722BB5BDB75911B2DECfC04O) Пленума Верховного Суда РФ от 28 декабря 2006 г. N 64 "О практике применения судами уголовного законодательства об ответственности за налоговые преступления" <1>:

--------------------------------

<1> РГ. 2006. 31 дек.

а) под сокрытием денежных средств либо имущества организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых должно производиться взыскание налогов и (или) сборов ([ст. 199.2](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480D99fB0FO) УК РФ), следует понимать деяние, направленное на воспрепятствование принудительному взысканию недоимки по налогам и сборам в крупном размере [(абз. 3 п. 20)](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92B89A722BB5BDB75911B2DECC4564280296A9C0F124A01f900O);

б) если лицо, виновное в уклонении от уплаты налогов и (или) сборов в крупном или особо крупном размере, осуществляет сокрытие денежных средств или имущества организации либо индивидуального предпринимателя в крупном размере, за счет которых в установленном порядке должно производиться взыскание недоимки по налогам и (или) сборам, содеянное им подлежит дополнительной квалификации по [ст. 199.2](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480D99fB0FO) УК РФ [(абз. 2 п. 20)](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92B89A722BB5BDB75911B2DECC4564280296A9C0F124A01f901O);

в) в тех случаях, когда лицо совершает в крупном размере сокрытие денежных средств либо имущества, за счет которых в порядке, предусмотренном законодательством о налогах и сборах, должно быть произведено взыскание недоимки по налогам и (или) сборам, и предметом сокрытия выступают денежные средства либо имущество, в отношении которых применены способы обеспечения исполнения обязанности по уплате налогов или сборов в виде приостановления операций по счетам ([ст. 76](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88A92EBC52867F994221EEC3591D972E23900E164Ef007O) НК РФ) и (или) ареста имущества ([ст. 77](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88A92EBC52867F994221EEC3591D972E23900E124A029CfB03O) НК РФ), содеянное полностью охватывается составом преступления, предусмотренным [ст. 199.2](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480D99fB0FO) УК РФ. При этом умышленные действия служащего кредитной организации, осуществившего банковские операции с находящимися на счетах денежными средствами (вкладами), на которые наложен арест, при наличии к тому оснований подлежат квалификации по [ч. 1 ст. 312](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E1248059BfB0FO) УК РФ [(абз. 3 п. 20)](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92B89A722BB5BDB75911B2DECC4564280296A9C0F124A01f900O).

Состав преступления материальный. Уголовная ответственность наступает после истечения срока, установленного в полученном требовании об уплате налога и (или) сбора в крупном размере.

Исходя из [примечания к ст. 169](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E1549f006O) УК РФ под крупным размером следует понимать стоимость сокрытого имущества в сумме, которая необходима для погашения задолженности, превышающей 1 млн. 500 тыс. рублей. Состав преступления, предусмотренный [ст. 199.2](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480D99fB0FO) УК РФ, наличествует и в том случае, когда размер задолженности превышает стоимость имущества, сокрытого в крупном размере с целью воспрепятствовать дальнейшему принудительному взысканию недоимки.

В судебной практике сложился подход, согласно которому сокрытие осуществляется посредством: совершения с имуществом мнимых сделок; осуществления безналичных расчетов через новые открытые расчетные счета или счета третьих лиц; несдачи денежной выручки в кассу предприятия; взаимозачетов или расчетов с контрагентами векселями и т.д. <1>.

--------------------------------

<1> В действующем законодательстве РФ отсутствует четкий и единый критерий оценки правомерности расходования денежных средств налогоплательщиком при наличии у него недоимки. На настоящий момент правоприменитель в большинстве случаев исходит здесь из положений [ст. 855](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2DB955867F994221EEC3591D972E23900E124B039AfB03O) ГК РФ.

Действия лица, потратившего сокрытые денежные средства на выплату заработной платы или на производственные нужды, в том числе и на уплату коммунальных платежей, формально содержат признаки состава преступления, предусмотренного [ст. 199.2](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480D99fB0FO) УК. В то же время при определенных условиях (например, сложная социально-экономическая ситуация в регионе) указанное деяние может являться обстоятельством, исключающим его преступность в силу крайней необходимости ([ст. 39](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E124A049FfB06O) УК РФ).

**Субъективная сторона** характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что воспрепятствует принудительному взысканию недоимки по налогам и сборам в крупном размере, и желает этого.

**Субъект** преступления специальный - вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет, имеющее статус индивидуального предпринимателя, собственник имущества организации, руководитель организации либо лицо, выполняющее управленческие функции в этой организации, связанные с распоряжением ее имущества.

В диспозиции данной [статьи](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480D98fB07O) физическое лицо не указано в качестве общего субъекта преступления. При наличии оснований деяние такого лица, направленное на сокрытие имущества, за счет которого согласно законодательству РФ о налогах и сборах должно быть произведено взыскание недоимки, можно квалифицировать по [ст. 312](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E1248059BfB00O) УК РФ.

§ 6. Преступления против установленного порядка

внешнеэкономической деятельности

Незаконные экспорт из Российской Федерации

или передача сырья, материалов, оборудования, технологий,

научно-технической информации, незаконное выполнение работ

(оказание услуг), которые могут быть использованы

при создании оружия массового поражения, вооружения

и военной техники ([ст. 189](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900815f40BO) УК РФ)

**Объект преступления** - установленный порядок осуществления внешнеэкономической деятельности в отношении сырья, материалов, оборудования, технологий, научно-технической информации, работ (услуг), используемых при создании вооружения и военной техники, оружия массового поражения и средств его доставки.

В соответствии с Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8BAB22B854867F994221EEC3f509O) от 18 июля 1999 г. N 183-ФЗ "Об экспортном контроле" <1> в Российской Федерации предусмотрен комплекс мер (экспортный контроль), обеспечивающих реализацию установленного действующим законодательством порядка осуществления внешнеэкономической деятельности в отношении товаров, информации, работ, услуг, результатов интеллектуальной деятельности, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, средств его доставки, иных видов вооружения и военной техники либо при подготовке и (или) совершении террористических актов.

--------------------------------

<1> РГ. 1999. 29 июля.

Экспортный контроль осуществляется в целях защиты интересов России и соблюдения ею международных договоров в области нераспространения оружия массового поражения и иных видов вооружения и военной техники.

Контролируемые товары и технологии - сырье, материалы, оборудование, научно-техническая информация, работы, услуги, результаты интеллектуальной деятельности (права на них), которые в силу своих особенностей и свойств могут внести существенный вклад в создание оружия массового поражения, средств его доставки, иных видов вооружения и военной техники, а также продукция, являющаяся особо опасной в части подготовки и (или) совершения террористических актов ([ст. 1](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8BAB22B854867F994221EEC3591D972E2390f006O) Федерального закона "Об экспортном контроле").

Содержание понятий, а также номенклатура подпадающих под экспортный контроль товаров, информации, работ (услуг) и технологий определяются списками (перечнями), утверждаемыми указами Президента РФ по представлению Правительства РФ <1>.

--------------------------------

<1> См., напр.: [Список](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F9258EA72BBC5BDB75911B2DECC4564280296A9C0F124A07f909O) товаров и технологий двойного назначения, которые могут быть использованы при создании вооружений и военной техники и в отношении которых осуществляется экспортный контроль, утвержденный Указом Президента РФ от 5 мая 2004 г. N 580; [Список](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8BA62ABF50867F994221EEC3591D972E23900E124A0598fB00O) оборудования и материалов двойного назначения и соответствующих технологий, применяемых в ядерных целях, в отношении которых осуществляется экспортный контроль, утвержденный Указом Президента РФ от 14 января 2003 г. N 36; [Список](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88AA2FB451867F994221EEC3591D972E23900E124A0598fB01O) оборудования, материалов и технологий, которые могут быть использованы при создании ракетного оружия и в отношении которых установлен экспортный контроль, утвержденный Указом Президента РФ от 8 августа 2001 г. N 1005.

Деятельность в области международных отношений, связанная с вывозом и ввозом, в том числе с поставкой или закупкой, разработкой и производством продукции военного назначения, регламентируется Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8BAB22BB56867F994221EEC3f509O) от 19 июля 1998 г. N 114-ФЗ "О военно-техническом сотрудничестве Российской Федерации с иностранными государствами" <1>.

--------------------------------

<1> РГ. 1998. 23 июля.

Согласно [ст. 1](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8BAB22BB56867F994221EEC3591D972E2390f00DO) данного нормативного акта под вооружением и военной техникой понимается продукция военного назначения. Например, комплексы различных видов оружия и средств обеспечения его боевого применения, системы связи и управления войсками, вооружением и военной техникой; взрывчатые вещества, предметы и устройства взрывания, порох (за исключением охотничьих), ракетное топливо для боевых ракет, материалы специального назначения и специальное оборудование для их производства.

Оружие массового поражения - это ядерное, химическое, бактериологическое (биологическое) и токсинное оружие. Средства его доставки - это ракеты и беспилотные летательные аппараты, способные доставлять оружие массового поражения.

**Объективная сторона** преступления выражается в следующих незаконных действиях, оказываемых иностранной организации или ее представителю: 1) экспорт или передача товаров, информации и технологий; 2) выполнение работ или оказание услуг.

В соответствии с Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88AB2BBA52867F994221EEC3591D972E23900E124A0199fB01O) от 8 декабря 2003 г. N 164-ФЗ "Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности" <1> **экспортом** является вывоз товара с таможенной территории Российской Федерации без обязательства об обратном ввозе. Под **передачей** сырья, материалов, оборудования, технологий, научно-технической информации понимаются любые действия, в результате которых иностранная организация или ее представители стали обладателями этих предметов. В отличие от экспорта передача указанных предметов осуществляется на территории России. **Выполнение работ** для иностранной организации или ее представителя - это производство любых работ, которые могут быть использованы при создании вооружения и военной техники, оружия массового поражения, средств его доставки. Например, переоборудование объекта, предназначенного для производства военной техники. **Услуги** иностранной организации или ее представителю могут выражаться в оказании им помощи (консультации, обучение, проведение исследований и т.п.), связанной с созданием оружия массового поражения, средств его доставки и иного вооружения и военной техники.

--------------------------------

<1> РГ. 2003. 18 дек.

Иностранная организация - это юридическое лицо, вне зависимости от своей организационно-правовой формы созданное на территории иностранного государства. Представителями этой организации являются ее руководители и иные лица, уполномоченные от ее имени совершать определенные действия.

Действия, образующие объективную сторону данного преступления, должны быть незаконными, т.е. совершены в нарушение установленного в Российской Федерации порядка осуществления внешнеэкономической деятельности в отношении контролируемых товаров и технологий.

Совершение указанных действий подлежат квалификации по [ст. 189](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900815f40BO) УК РФ, если в них отсутствуют признаки преступлений, предусмотренных [ст. ст. 226.1](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E114Ff002O) и [275](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E124B0D99fB03O) УК РФ.

В случае если передаваемые товары и технологии содержат сведения, составляющие государственную тайну, либо иная оказываемая помощь иностранной организации или ее представителю может причинить ущерб внешней безопасности России, содеянное необходимо квалифицировать по [ст. 275](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E124B0D99fB03O) УК РФ, предусматривающей ответственность за государственную измену.

Состав преступления формальный. Деяние является оконченным в момент совершения любого действия, указанного в диспозиции настоящей [статьи](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900815f40BO).

Субъективная сторона характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что незаконно экспортирует или передает соответствующие предметы, информацию, выполняет работы или оказывает услуги иностранной организации или ее представителю, и желает этого.

Заведомость как обязательный признак данного состава преступления предполагает, что виновному достоверно известно, что контролируемые товары и технологии, с которыми совершаются незаконные действия, могут быть использованы при создании вооружения и военной техники и в отношении которых установлен экспортный контроль.

**Субъект** преступления специальный - лицо, наделенное правом осуществлять внешнеэкономическую деятельность, достигшее возраста 16 лет.

Согласно [примечанию к данной статье](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88AD2EBF50867F994221EEC3591D972E23900E124B0490fB0FO) под лицом, наделенным правом осуществлять внешнеэкономическую деятельность, понимается руководитель юридического лица или индивидуальный предприниматель, созданные в соответствии с законодательством РФ и имеющие постоянное место нахождения или место жительства на территории Российской Федерации.

**Особо квалифицирующие признаки** ([ч. 3 ст. 189](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E1648f003O) УК РФ) - совершение деяния организованной группой (о понятии данного признака см. [ч. 3 ст. 35](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E124A049DfB02O) УК РФ) 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

культурных ценностей ([ст. 190](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E1142f000O) УК РФ)

**Объект** преступления - установленный порядок вывоза из Российской Федерации и возвращения на ее территорию предметов художественного, исторического и археологического достояния народов Российской Федерации и зарубежных стран.

В целях сохранения культурного наследия народов Российской Федерации и зарубежных стран действующим законодательством предусмотрен особый порядок вывоза и ввоза культурных ценностей независимо от их формы собственности.

Под культурными ценностями понимаются движимые предметы материального мира, находящиеся на территории Российской Федерации, а именно: созданные гражданами РФ или иностранными гражданами и лицами без гражданства, проживающими здесь; имеющие важное значение для РФ; обнаруженные на территории РФ; приобретенные археологическими, этнологическими и естественнонаучными экспедициями либо в результате добровольных обменов; полученные в качестве дара или законно приобретенные с согласия компетентных властей страны, откуда происходят эти ценности.

Предмет преступления - культурные ценности художественного, исторического и археологического достояния народов Российской Федерации и зарубежных стран.

В [ст. 7](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C89A72CB559867F994221EEC3591D972E23900E124A059AfB04O) Закона РФ от 15 апреля 1993 г. N 4804-1 "О вывозе и ввозе культурных ценностей" <1> предусмотрены следующие категории предметов, подпадающих под его действие: а) исторические ценности, в том числе связанные с историческими событиями в жизни народов, развитием общества и государства, историей науки и техники, а также относящиеся к жизни и деятельности выдающихся личностей (государственных, политических, общественных деятелей, мыслителей, деятелей науки, литературы, искусства); б) предметы и их фрагменты, полученные в результате археологических раскопок; в) художественные ценности, в том числе: картины и рисунки целиком ручной работы на любой основе и из любых материалов; оригинальные скульптурные произведения из любых материалов, в том числе рельефы; оригинальные художественные композиции и монтажи из любых материалов; художественно оформленные предметы культового назначения, в частности иконы; гравюры, эстампы, литографии и их оригинальные печатные формы; произведения декоративно-прикладного искусства, в том числе художественные изделия из стекла, керамики, дерева, металла, кости, ткани и других материалов; изделия традиционных народных художественных промыслов и т.д.

--------------------------------

<1> РГ. 1993. 15 мая.

Указанные предметы делятся на три категории: 1) подлежащие вывозу из РФ; 2) подлежащие временному вывозу из РФ; 3) не подлежащие вывозу из РФ <1>.

--------------------------------

<1> Например, не подлежат вывозу культурные ценности, относящиеся к особо ценным объектам культурного наследия народов Российской Федерации, независимо от времени их создания ([абз. 2 п. 1 ст. 9](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C89A72CB559867F994221EEC3591D972E23900E124A059CfB0FO) Закона РФ "О вывозе и ввозе культурных ценностей"). См. также Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C89A62DBB59867F994221EEC3f509O) от 25 июня 2002 г. N 73-ФЗ "Об объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации" // РГ. 2002. 29 июня; [Указ](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92B85AD23BD5BDB75911B2DECfC04O) Президента РФ от 30 ноября 1992 г. N 1487 "Об особо ценных объектах культурного наследия народов Российской Федерации" // САПП. 1992. 7 дек. N 23. Ст. 1961.

Предметом преступления, предусмотренного [ст. 190](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E1142f000O) УК РФ, являются именно ценности, которые подлежат временному вывозу из Российской Федерации.

Временный вывоз культурных ценностей - это их перемещение через таможенную границу России с обязательством их обратного ввоза в оговоренный срок. Согласно [абз. 3](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C89A72CB559867F994221EEC3591D972E23900E124A059CfB0EO) - [5 п. 1 ст. 9](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C89A72CB559867F994221EEC3591D972E23900E124A059FfB06O) и [абз. 6 ст. 27](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C89A72CB559867F994221EEC3591D972E23900E124A049BfB0EO) Закона РФ "О вывозе и ввозе культурных ценностей" к таким предметам относятся: движимые предметы, независимо от времени их создания охраняемые государством и внесенные в охранные списки и реестры в порядке, установленном законодательством Российской Федерации; культурные ценности, постоянно хранящиеся в государственных и муниципальных музеях, архивах, библиотеках, других государственных хранилищах культурных ценностей Российской Федерации; культурные ценности, созданные более 100 лет назад.

Временный вывоз с территории Российской Федерации культурных ценностей осуществляется для организации выставок, реставрационных работ и научных исследований, в связи с театральной, концертной и иной артистической деятельностью и в других необходимых случаях.

Порядок и условия временного вывоза культурных ценностей регламентирован действующим законодательством, в частности [ст. ст. 27](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C89A72CB559867F994221EEC3591D972E23900E124A049BfB04O) - [35](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C89A72CB559867F994221EEC3591D972E23900E124A049FfB03O) Закона РФ "О вывозе и ввозе культурных ценностей".

Решение о возможности временного вывоза культурных ценностей принимается соответствующими государственными органами после обязательной их экспертизы и заключения между этими органами и лицом, вывозящим ценности, договора о возврате временно вывозимых культурных ценностей. При принятии данного решения выдается свидетельство на право временного вывоза культурных ценностей, в котором, так же как и в указанном договоре, устанавливается срок обязательного возврата ценностей на территорию страны.

**Объективная сторона** преступления выражается в бездействии - невозвращении указанных ценностей в установленный срок на территорию РФ, если такое возвращение является обязательным в соответствии с законодательством РФ.

Под невозвращением понимается невыполнение лицом обязанности возвратить на территорию России культурные ценности в срок, установленный в соответствующем договоре и свидетельстве на право их временного вывоза.

Лицо не подлежит уголовной ответственности, если оно не имеет реальной возможности возвратить культурные ценности (например, ценности утрачены в результате стихийного бедствия, военных действий).

Состав преступления формальный. Деяние является оконченным после истечения срока, установленного для возвращения культурных ценностей на территорию Российской Федерации.

Невозвращение вывезенных из-за границы ценностей необходимо отличать от их хищения, совершенным лицом, не являющимся собственником этих предметов. В последнем случае лицо изначально не собиралось возвращать эти ценности в Россию, имея корыстную цель их присвоения. Данные действия необходимо квалифицировать по статьям [гл. 21](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E124A0D90fB05O) УК РФ (например, [ст. ст. 160](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480398fB06O), [164](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E124A0C91fB04O)).

**Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что не возвращает в установленный срок на территорию Российской Федерации предметы художественного, исторического и археологического достояния народов Российской Федерации и зарубежных стран, вывезенных за ее пределы, и желает этого.

**Субъект** преступления специальный - вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет, на которое возложена обязанность возвратить в установленный срок на территорию России культурные ценности (например, собственник ценностей, руководитель музея или библиотеки, организатор выставки).

Уклонение от уплаты таможенных платежей, взимаемых

с организации или физического лица ([ст. 194](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E124B0798fB0EO) УК РФ)

**Объект** преступления - установленный порядок осуществления внешнеэкономической деятельности и уплаты таможенных платежей.

Товары при перемещении через таможенную границу РФ подлежат обложению таможенными платежами, за исключением случаев, предусмотренных действующим законодательством.

Согласно [ст. 70](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAE2AB457867F994221EEC3591D972E23900E124A0191fB0EO) Таможенного кодекса Таможенного союза (приложение к Договору о Таможенном кодексе Таможенного союза, принятому решением Межгосударственного совета ЕврАзЭС на уровне глав государств от 27 ноября 2009 г. N 17) <1> к таможенным платежам относятся: 1) ввозная таможенная пошлина; 2) вывозная таможенная пошлина; 3) налог на добавленную стоимость, взимаемый при ввозе товаров на таможенную территорию Таможенного союза; 4) акциз (акцизы), взимаемый (взимаемые) при ввозе товаров на таможенную территорию Таможенного союза; 5) таможенные сборы.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2010. N 50.

В соответствии с международными договорами государств - членов Таможенного союза и (или) законодательством государств - членов Таможенного союза могут устанавливаться специальные, антидемпинговые и компенсационные пошлины <1>, которые к таможенным платежам не относятся и не являются предметом рассматриваемого преступления.

--------------------------------

<1> См.: [Соглашение](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8FAE22BC53867F994221EEC3f509O) между Правительством РФ, Правительством Республики Беларусь и Правительством Республики Казахстан от 25 января 2008 г. "О применении специальных защитных, антидемпинговых и компенсационных мер по отношению к третьим странам" // СЗ РФ. 2010. N 42.

Особенности уплаты таможенной пошлины в отношении товаров для личного пользования также установлены [гл. 49](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAE2AB457867F994221EEC3591D972E23900E12480398fB03O) Таможенного кодекса.

Ставки таможенных пошлин подразделяются на следующие виды:

1) адвалорные - установленные в процентах к таможенной стоимости облагаемых товаров; 2) специфические - установленные в зависимости от физических характеристик в натуральном выражении (количества, массы, объема или иных характеристик); 3) комбинированные - сочетающие виды, указанные в [подп. 1](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAE2AB457867F994221EEC3591D972E23900E124A0190fB0FO) и [2](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAE2AB457867F994221EEC3591D972E23900E124A0190fB0EO).

В соответствии со [ст. 72](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAE2AB457867F994221EEC3591D972E23900E124A0099fB05O) ТК таможенными сборами являются обязательные платежи, взимаемые таможенными органами за совершение ими действий, связанных с выпуском товаров, таможенным сопровождением товаров, а также за совершение иных действий, установленных настоящим [Кодексом](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAE2AB457867F994221EEC3f509O) и (или) законодательством государств - членов Таможенного союза. Виды и ставки таможенных сборов устанавливаются законодательством государств - членов Таможенного союза.

Порядок исчисления таможенных платежей, основания возникновения обязанности по их уплате, а также сроки их уплаты определяются указанным Таможенным [кодексом](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAE2AB457867F994221EEC3591D972E23900E1248029EfB02O), Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAF29BA54867F994221EEC3f509O) от 27 ноября 2010 г. N 311-ФЗ "О таможенном регулировании в Российской Федерации" (в ред. от 6 декабря 2011 г.) <1>, [Постановлением](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8BAE2CBB51867F994221EEC3f509O) Правительства РФ от 27 ноября 2006 г. N 718 "О Таможенном тарифе Российской Федерации и товарной номенклатуре, применяемой при осуществлении внешнеэкономической деятельности" <2>, [Постановлением](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8DAF2BB854867F994221EEC3f509O) Правительства РФ от 29 ноября 2003 г. N 718 "Об утверждении Положения о применении единых ставок таможенных пошлин, налогов в отношении товаров, перемещаемых через таможенную границу Российской Федерации физическими лицами для личного пользования" <3> и другими нормативными актами.

--------------------------------

<1> РГ. 2010. 29 ноября.

<2> РГ. 2006. 30 ноября.

<3> БМД. 2012. N 6.

**Объективная сторона** преступления выражается в бездействии - уклонении от уплаты таможенных платежей, взимаемых с организации или физического лица, последствии в виде крупного размера, причинной связи.

Под уклонением понимается полная или частичная неуплата таможенных платежей. Способы уклонения в диспозиции комментируемой [статьи](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E124B0798fB0EO) не указаны. Они могут быть разнообразными (например, предоставление подложных документов, подтверждающих факт уплаты таможенных платежей; простая неуплата таможенных платежей).

Состав преступления материальный. Деяние является оконченным в момент фактической неуплаты таможенных платежей в крупном размере в срок, установленный действующим законодательством.

В соответствии с [примечанием к данной статье](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E1149f007O) уклонение от уплаты таможенных платежей признается совершенным в крупном размере, если сумма неуплаченных таможенных платежей за товары, перемещенные через таможенную границу Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС, в том числе в одной или нескольких товарных партиях, превышает 1 млн. рублей, а в особо крупном размере - 3 млн. рублей.

**Субъективная сторона** характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что уклоняется от уплаты таможенных платежей в крупном размере, и желает этого.

**Субъект** преступления специальный - физическое лицо, достигшее возраста 16 лет, ответственное за уплату таможенных платежей.

Квалифицирующие признаки, предусмотренные [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E124B079BfB04O) - [4 рассматриваемой статьи](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E154Ff00DO), предполагают уголовную ответственность за то же деяние, совершенное:

1) группой лиц по предварительному сговору (см. [комментарий к ст. 35](#Par1501) УК РФ);

2) в особо крупном размере (см. [примечание к настоящей статье](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E1149f007O));

3) должностным лицом с использованием своего служебного положения. Понятие должностного лица определено в [примечании к ст. 285](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900Af100O) УК РФ. Применительно к рассматриваемой норме под таковыми следует понимать, в частности, должностных лиц таможенных органов, уполномоченных на проведение таможенного контроля, таможенного досмотра и осмотра, а также должностные лица иных органов, привлекаемые для выполнения указанных функций либо проведения таможенной проверки. К данной категории также следует отнести и должностных лиц, освобожденных от таможенного контроля. Для вменения указанного признака необходимо установить, что должностное лицо использовало свои полномочия именно для уклонения от уплаты таможенных платежей;

4) с применением насилия к лицу, осуществляющему таможенный или пограничный контроль. Под насилием следует понимать любое физическое воздействие (например, с нанесением ударов, связыванием) на лицо, осуществляющее таможенный или пограничный контроль, с целью принудить его не препятствовать совершению действий, направленных на уклонение от таможенных платежей, либо устраняя в его лице такое препятствие. Применение насилия (за исключением убийства и причинения тяжкого вреда здоровью) охватывается составом, предусмотренным [п. "б" ч. 3 ст. 194](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E2390081Af40DO) УК РФ, и дополнительной квалификации по статьям, предусматривающим ответственность за преступление против личности, не требует. В случае причинения тяжкого вреда здоровью либо убийства лиц, осуществляющих таможенный или пограничный контроль, содеянное квалифицируется по совокупности с [ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E124A009AfB00O) либо соответствующей части [ст. 11](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E124A059AfB0FO) УК РФ;

5) организованной группой (см. [ст. 35](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E124A049DfB05O) УК РФ).

Контрабанда наличных денежных средств

и (или) денежных инструментов ([ст. 200.1](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E1149f006O) УК РФ)

**Объектом** данного преступления является установленный порядок перемещения наличных денежных средств и денежных инструментов через таможенную границу Таможенного союза <1> в рамках ЕврАзЭС.

--------------------------------

<1> Таможенный [кодекс](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAE2AB457867F994221EEC3f509O) Таможенного союза (приложение к Договору о Таможенном кодексе Таможенного союза, принятому решением Межгосударственного совета ЕврАзЭС на уровне глав государств от 27 ноября 2009 г. N 17) // СЗ РФ. 2010. N 50.

В соответствии со [ст. 2](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAE2AB457867F994221EEC3591D972E2390f00DO) Таможенного кодекса Таможенного союза (далее - Таможенный кодекс) единую таможенную территорию Таможенного союза составляют территории Республики Беларусь, Республики Казахстан и Российской Федерации, а также находящиеся за пределами территорий государств - членов Таможенного союза искусственные острова, установки, сооружения и иные объекты, в отношении которых государства - члены Таможенного союза обладают исключительной юрисдикцией. Пределы таможенной территории Таможенного союза являются таможенной границей Таможенного союза.

Порядок перемещения наличных денежных средств и денежных инструментов через таможенную границу Таможенного союза определяется [Договором](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8DAC29B552867F994221EEC3591D972E23900E124A0598fB07O) от 5 июля 2010 г. N 51 о порядке перемещения физическими лицами наличных денежных средств и (или) денежных инструментов через таможенную границу Таможенного союза, принятым решением Межгосударственного совета ЕврАзЭС <1>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2012. N 36.

[Статья 2](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8DAC29B552867F994221EEC3591D972E23900E124A059BfB05O) данного Договора определяет, что под наличными денежными средствами понимаются денежные знаки в виде банкнот и казначейских билетов, монет, за исключением монет из драгоценных металлов, находящиеся в обращении и являющиеся законным платежным средством в государствах - членах Таможенного союза или иностранных государствах (группе иностранных государств), включая изъятые либо изымаемые из обращения, но подлежащие обмену на находящиеся в обращении денежные знаки. Денежные инструменты - это дорожные чеки, векселя, чеки (банковские чеки), а также ценные бумаги в документарной форме, удостоверяющие обязательство эмитента (должника) по выплате денежных средств, в которых не указано лицо, которому осуществляется такая выплата.

Ввоз и вывоз физическим лицом наличных денежных средств и (или) дорожных чеков на таможенную территорию Таможенного союза осуществляется без ограничений в следующем порядке:

- при единовременном ввозе или вывозе наличных денежных средств и (или) дорожных чеков на общую сумму, равную либо не превышающую в эквиваленте 10 тысяч долларов США, указанные денежные средства и (или) дорожные чеки не подлежат таможенному декларированию в письменной форме;

- при единовременном ввозе или вывозе наличных денежных средств и (или) дорожных чеков на общую сумму, превышающую в эквиваленте 10 тысяч долларов США, указанные денежные средства и (или) дорожные чеки подлежат таможенному декларированию в письменной форме путем подачи пассажирской таможенной декларации на всю сумму ввозимых наличных денежных средств и (или) дорожных чеков.

Ввоз и вывоз физическим лицом денежных инструментов, за исключением дорожных чеков, осуществляется при условии таможенного декларирования в письменной форме путем подачи пассажирской таможенной декларации.

В случаях ввоза или вывоза на таможенную территорию Таможенного союза или вывоза с этой территории физическим лицом наличных денежных средств и (или) дорожных чеков перерасчет в доллары США осуществляется по курсу, установленному в соответствии с законодательством той стороны, через государственную границу которой перемещаются такие наличные денежные средства и (или) дорожные чеки, на день подачи пассажирской таможенной декларации таможенному органу.

При таможенном декларировании денежных инструментов, за исключением дорожных чеков, в пассажирской таможенной [декларации](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88A922BC52867F994221EEC3591D972E23900E124A0598fB04O) <1> указывается номинальная стоимость либо соответствующая сумма в валюте государства - члена Таможенного союза или иностранной валюте, право на получение которой удостоверяет денежный инструмент. В случае отсутствия номинальной стоимости и невозможности определить сумму в валюте государства - члена Таможенного союза или иностранной валюте, право на получение которой удостоверяет денежный инструмент, в пассажирской таможенной [декларации](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88A922BC52867F994221EEC3591D972E23900E124A0598fB04O) указывается количество перемещаемых денежных инструментов.

--------------------------------

<1> [Форма пассажирской таможенной декларации](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88A922BC52867F994221EEC3591D972E23900E124A0598fB04O) утверждена решением Комиссии Таможенного союза от 18 июня 2010 г. N 287 "Об утверждении формы пассажирской таможенной декларации и порядка заполнения пассажирской таможенной декларации" // Официальный сайт Комиссии Таможенного союза: http://www.tsouz.ru/, 25.06.2010.

Обязательным признаком данного состава является крупный размер перемещаемых наличных денег и денежных инструментов. В соответствии с [п. 1 примечания к данной статье](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E114Ef005O) деяние признается совершенным в крупном размере, если сумма незаконно перемещенных наличных денежных средств и (или) стоимость незаконно перемещенных денежных инструментов превышает двукратный размер суммы наличных денежных средств и (или) стоимости дорожных чеков, разрешенных таможенным законодательством Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС к перемещению без письменного декларирования.

При расчете размера суммы незаконно перемещенных наличных денежных средств и (или) стоимости незаконно перемещенных денежных инструментов из всей суммы незаконно перемещенных наличных денежных средств и (или) стоимости незаконно перемещенных денежных инструментов подлежит исключению та часть, которая таможенным законодательством Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС разрешена к перемещению без декларирования или была задекларирована ([примечание 3 к ст. 200.1](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E114Ef007O) УК РФ).

Объективная сторона рассматриваемого преступления выражается в действии и предполагает незаконное перемещение через таможенную границу указанных предметов.

[Пункт 19 ч. 1 ст. 4](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAE2AB457867F994221EEC3591D972E23900E124A059DfB06O) Таможенного кодекса под незаконным перемещением товара <1> через таможенную границу понимает перемещение товара через таможенную границу вне установленных мест или в неустановленное время работы таможенных органов в этих местах, либо с сокрытием от таможенного контроля, либо с недостоверным декларированием или недекларированием товаров, либо с использованием документов, содержащих недостоверные сведения о товарах.

--------------------------------

<1> [Пункт 35 ч. 1 ст. 4](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAE2AB457867F994221EEC3591D972E23900E124A059FfB07O) Таможенного кодекса в понятие "товар" включает также валюту, ценные бумаги и дорожные чеки.

Перемещение помимо таможенного контроля заключается в совершении любых умышленных действий по их ввозу на таможенную территорию или вывозу с этой территории вне пунктов пропуска через таможенную границу или иных мест нахождения таможенных органов (таможен, таможенных постов) либо вне времени их работы.

Под сокрытием предметов от таможенного контроля понимаются любые действия, направленные на то, чтобы затруднить обнаружение денег или денежных инструментов либо утаить их подлинные свойства или количество (например, использование тайников, специально изготовленных или приспособленных для контрабанды в предметах багажа, одежды или оборудованных на транспортных средствах.

Недекларирование при контрабанде денег и денежных инструментов предполагает умышленное незаявление в пассажирской таможенной декларации сведений о перемещаемых предметах. Недостоверное декларирование представляет собой заявление в пассажирской таможенной декларации заведомо ложных сведений о количестве перевозимых денежных средств или денежных инструментов, их виде и стоимости.

Момент окончания контрабанды должен определяться в зависимости от формы и способа перемещения указанных предметов (ввоз, вывоз, пересылка), способа совершения контрабанды (помимо или с сокрытием от таможенного контроля, с недекларированием или недостоверным декларированием). При ввозе наличных денег или денежных инструментов на таможенную территорию контрабанду, совершенную с недекларированием или недостоверным декларированием, следует считать оконченным преступлением с момента пресечения перемещения наличных денег или денежных инструментов в связи с обнаружением того, что ввоз этих предметов совершается одним из указанных противоправных способов.

В случаях когда в процессе перемещения наличных денег или денежных инструментов факты недекларирования, недостоверного декларирования, или сокрытия от таможенного контроля обнаружены не были, преступление, предусмотренное [ст. 200.1](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E1149f006O) УК РФ, считается оконченным с момента совершения уголовно наказуемых действий по фактическому выведению данных предметов из-под таможенного контроля, т.е. с момента пересечения данными предметами таможенной границы. Аналогичным образом следует определить и момент окончания контрабанды в случае перемещения денежных средств вне пунктов таможенного контроля.

Контрабанду, совершенную при вывозе наличных денег или денежных инструментов с таможенной территории, следует считать оконченным преступлением с момента обнаружения недостоверности сведений, указанных лицом в представленной им таможенной декларации, или с момента пресечения иных действий, непосредственно направленных на вывоз наличных денег или денежных инструментов, если такие действия совершались противоправными способами, которыми достигалось выведение вывозимых предметов из-под таможенного контроля. К числу действий, непосредственно направленных на вывоз наличных денег или денежных инструментов, помимо подачи пассажирской таможенной декларации относятся иные действия с указанными предметами до фактического пересечения ими таможенной границы (вход или въезд лица в зону таможенного контроля, сдача организациям почтовой связи международных почтовых отправлений для отправки за пределы таможенной территории, действия лица, непосредственно направленные на фактическое пересечение таможенной границы вне установленных мест и т.п.).

**Субъективная сторона** предполагает наличие прямого умысла. Виновный должен осознавать, что незаконно перемещает через таможенную границу наличные денежные средства и денежные инструменты в крупном размере и желает этого.

**Субъект** преступления - вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет.

[Часть 2 комментируемой статьи](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E1149f003O) предусматривает уголовную ответственность за те же деяния, совершенные:

а) в особо крупном размере, которым в соответствии с [п. 2 примечания к данной статье](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E114Ef004O) признается сумма незаконно перемещенных наличных денежных средств и (или) стоимость незаконно перемещенных денежных инструментов, превышающая пятикратный размер суммы наличных денежных средств и (или) стоимости дорожных чеков, разрешенных таможенным законодательством Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС к перемещению без письменного декларирования;

б) группой лиц.

[Пункт 4 примечания к данной статье](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E114Ef006O) предусматривает специальный случай освобождения от уголовной ответственности в случае добровольной выдачи перемещаемых денежных средств или денежных инструментов до применения мер таможенного контроля или задержания лица либо обнаружения указанных предметов при производстве следственных действий по их обнаружению и изъятию.

§ 7. Преступления против интересов потребителей

Нарушение правил изготовления и использования

государственных пробирных клейм ([ст. 181](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E124B049BfB00O) УК РФ)

**Объект** преступления - установленный порядок опробования и клеймения изделий из драгоценных металлов, который обеспечивает интересы потребителей и изготовителей таких изделий.

В соответствии с [ч. 3. ст. 10](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8EAC29BE58867F994221EEC3591D972E23900E124A049BfB00O) Федерального закона от 26 марта 1998 г. N 41-ФЗ "О драгоценных металлах и драгоценных камнях" <1> в Российской Федерации установлена государственная монополия на опробование и клеймение государственным пробирным клеймом ювелирных и иных бытовых изделий из драгоценных металлов.

--------------------------------

<1> РГ. 1998. 7 апр.

К драгоценным металлам относятся золото, серебро, платина и металлы платиновой группы (палладий, иридий, родий, рутений и осмий).

Все изготовляемые на территории России изделия из драгоценных металлов, а также указанные изделия, ввезенные на ее территорию для продажи, должны соответствовать пробам и быть заклеймены государственным пробирным клеймом.

Клеймению подлежат изделия, изготовленные из драгоценных металлов и их сплавов с использованием различных видов художественной обработки, со вставками из драгоценных, полудрагоценных, поделочных и цветных камней, других материалов природного или искусственного происхождения или без них, применяемые в качестве различных украшений, предметов быта и культа и/или для декоративных целей, выполнения различных ритуалов и обрядов, а также изготовленные из драгоценных металлов памятные, юбилейные и другие знаки и медали, кроме памятных монет, прошедших эмиссию, и государственных наград, статут которых определен в соответствии с законодательством Российской Федерации <1>.

--------------------------------

<1> [Абзац 2 ст. 1](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92F8CAC2AB45BDB75911B2DECC4564280296A9C0F124A05f90FO) Постановления Правительства РФ от 18 июня 1999 г. N 643 "О порядке опробования и клеймения изделий из драгоценных металлов" // Ведомственное приложение к Российской газете. 1999. 3 июля.

Опробование, клеймение, а также пробирный надзор осуществляются Российской государственной пробирной палатой при Министерстве финансов РФ. Порядок опробования и клеймения изделий из драгоценных металлов определяется Правительством РФ <1>.

--------------------------------

<1> См.: [Постановление](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92F8CAC2AB45BDB75911B2DECC4564280296A9C0F124A05f90EO) Правительства РФ от 18 июня 1999 г. N 643 "О порядке опробования и клеймения изделий из драгоценных металлов" // РГ. Ведомственное приложение. 1999. 3 июля.

Предмет преступления - государственное пробирное клеймо.

Государственное пробирное клеймо предназначено для клеймения изделий из драгоценных металлов инспекциями пробирного надзора. Государственные пробирные клейма изготавливаются: механические, клейма-электроды, маски-клейма. Клейма должны строго соответствовать утвержденным единым образцам и техническим условиям <1>.

--------------------------------

<1> [Приказ](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92588AD2DBD5BDB75911B2DECC4564280296A9C0F124B07f90CO) Минфина России от 11 января 2009 г. N 1н "Об утверждении Инструкции по осуществлению пробирного надзора" // БНА РФ. 2009. N 12.

**Объективная** сторона этого преступления выражается в несанкционированных действиях с государственным пробирным клеймом: 1) изготовление; 2) сбыт; 3) использование; 4) подделка.

**Изготовление** - полное создание пробирного клейма, а также воссоздание клейма, пришедшего в негодность. **Сбыт** - любая форма отчуждения (возмездная или безвозмездная) пробирного клейма третьим лицам. **Использование** - применение пробирного клейма для клеймения изделий из драгоценных металлов. **Подделка** - частичное изменение элементов и реквизитов пробирных клейм (например, перебивка номера пробы золота с 375-й на 750-ю).

Обязательным признаком является несанкционированный, т.е. без наличия на то оснований, предусмотренных действующим законодательством РФ, характер совершаемых действий (изготовление, сбыт, использование, подделка).

Состав преступления формальный. Деяние окончено в момент совершения любого действия, предусмотренного диспозицией [статьи](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E124B049BfB00O).

Изготовление государственного пробирного клейма, а затем последующее его использование или сбыт не образуют совокупности преступлений, предусмотренных соответствующими частями [ст. 181](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E124B049BfB00O) УК РФ.

Незаконное изготовление, сбыт, использование или подделка государственных пробирных клейм, сопряженные с обманом потребителя относительно реальных свойств изделий из драгоценных металлов, квалифицируются по совокупности с мошенничеством ([ст. 159](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E12480399fB06O) УК РФ).

**Субъективная сторона** характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает несанкционированный характер совершаемых действий с государственным пробирным клеймом и желает этого.

Обязательными признаками данного преступления являются и мотивы - корыстная или иная личная заинтересованность. Сущность корыстной заинтересованности заключается в желании извлечь имущественную выгоду или избавиться от материальных затрат для себя и своих близких. Иная личная заинтересованность может выражаться в стремлении извлечь выгоду неимущественного характера, обусловленном такими побуждениями, как карьеризм, семейственность, желание приукрасить действительное положение, получить взаимную услугу, заручиться поддержкой в решении какого-либо вопроса, скрыть свою некомпетентность и т.п. <1>.

--------------------------------

<1> См.: [пункт 16](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F9248EAE2ABE5BDB75911B2DECC4564280296A9C0F124A06f90CO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 16 октября 2009 г. N 19 "О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностных полномочий" // РГ. 2009. 30 окт.

**Субъект** преступления - вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет.

**Квалифицирующий признак** ([ч. 2 ст. 181](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E1248029AfB01O) УК РФ) - совершение деяния организованной группой (о понятии данного признака см. [ч. 3 ст. 35](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E124A049DfB02O) УК РФ).

Глава 29. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ИНТЕРЕСОВ СЛУЖБЫ

В КОММЕРЧЕСКИХ И ИНЫХ ОРГАНИЗАЦИЯХ

§ 1. Общая характеристика преступлений

против интересов службы в коммерческих и иных организациях

**Родовым объектом** преступлений против интересов службы в коммерческих и иных организациях являются отношения в сфере экономики. **Видовым** - общественные отношения, обеспечивающие добросовестную работу управленческого аппарата в коммерческих и иных организациях, а также добросовестную и безопасную деятельность частных нотариусов, аудиторов, охранников и детективов. Все эти лица наделены общественным доверием и особыми полномочиями, которые обязаны использовать для защиты вверенных их попечению и охране интересов. Добросовестное и лояльное отношение указанных лиц к этим интересам необходимо для экономического и социального благополучия общества.

С **субъективной стороны** все преступления, предусмотренные [гл. 23](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E124B079FfB0EO) УК РФ, совершаются умышленно.

**Субъект** преступлений, за исключением деяний, предусмотренных [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900B17f40BO) и [2 ст. 204](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900B17f409O) УК РФ, - специальный. Им могут быть лица, выполняющие управленческие функции в коммерческой или иной организации, частные нотариусы и аудиторы, детективы и охранники.

По непосредственному объекту преступления против интересов службы в коммерческих и иных организациях можно разделить на две группы:

а) преступления против интересов службы в коммерческих и иных организациях, совершаемые управляющими организациями ([ст. ст. 201](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E124B079EfB07O) и [204](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900B17f40AO) УК РФ);

б) преступления против профессионального долга частных нотариусов, аудиторов, детективов и охранников ([ст. ст. 202](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E124B079EfB0FO) и [203](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E239008f10BO) УК РФ).

**Непосредственный объект** преступлений управляющих в коммерческих и иных организациях ([ст. ст. 201](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E124B079EfB07O) и [204](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900B17f40AO) УК РФ) - основанные на доверии отношения в сфере управления коммерческими и иными организациями. Отношения эти регулируются нормами гражданского и трудового права и по своей гражданско-правовой природе являются отношениями имущественными и обязательственными.

**Непосредственный объект** преступлений против профессионального долга частных нотариусов, аудиторов, руководителей и служащих частных детективных или охранных служб - отношения в сфере осуществления профессионального долга частных нотариусов, аудиторов, детективов и охранников. Данные отношения урегулированы нормами гражданского, трудового и административного права.

В [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88AD2EBF50867F994221EEC3591D972E23900E124B079EfB01O) и [3 примечания к ст. 201](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C88AD2EBF50867F994221EEC3591D972E23900E124B079EfB00O) УК РФ определены особые **процессуальные предпосылки** уголовного преследования за преступления, предусмотренные в [гл. 23](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E124B079FfB0EO) УК РФ. Если такое преступление причинило вред интересам исключительно коммерческой организации, не являющейся государственным или муниципальным предприятием (и, соответственно, не причинило вреда интересам других организаций, а также интересам граждан, общества или государства), уголовное преследование осуществляется только по заявлению этой организации или с ее согласия. Согласно [ст. 23](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FBE56867F994221EEC3591D972E23900E114Af002O) УПК РФ такое заявление или согласие на уголовное преследование должно быть получено от руководителя организации. Данная норма существенно усложняет применение уголовного закона, особенно в ситуации, если преступление совершено руководителем организации.

§ 2. Преступления против интересов службы в коммерческих

и иных организациях, совершаемые управляющими

Отличительной особенностью этих преступлений является совершение деяния **вопреки охраняемым законом интересам организации,** в которой лицо выполняет управленческие функции. Проявление нелояльности, использование основанных на доверии полномочий и вытекающих из них фактических возможностей во вред вверенному попечению виновного интересу и составляет существо этих преступлений. Поэтому, хотя совершение деяния во вред интересам организации прямо не предусмотрено в качестве обязательного признака коммерческого подкупа в тексте [ст. 204](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900B17f40AO) УК РФ (в отличие от [ст. 201](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E124B079EfB07O) УК РФ), это необходимый признак данного преступления. К примеру, получение управляющим организацией подарка от учредителей в благодарность за хорошую работу не составляет коммерческого подкупа.

С другой стороны, если нарушенный интерес организации не является законным, его поражение не может быть основанием для квалификации содеянного по [ст. 201](consultantplus://offline/ref=5FCDCEBBCF2AF7247AEE6B00D099F5F92C8AAD2FB856867F994221EEC3591D972E23900E124B079EfB07O) УК РФ, даже если налицо явное проявление нелояльности.

Под **интересами организации** следует понимать разумный баланс интересов ее инвесторов (акционеров, членов, товарищей, вкладчиков и др.), кредиторов, работников и общественных интересов. Следует учитывать, что интересы организации не тождественны государственным и общественным интересам. Поэтому неправильным будет квалифицировать по этим статьям деяние, совершенное против государственных или общественных интересов, если оно при этом совершено в неверно понятых интересах организации или даже в ее незаконных интересах <1>.

--------------------------------

<1> Вопрос этот остается дискуссионным. Так, Б.В. Волженкин полагал, что "положение об использовании лицом своих полномочий вопреки законным интересам коммерческой или иной организации следует понимать достаточно широко - как действие (бездействие), связанное с нарушением закона, других правовых норм" (Волженкин Б.В. Служебные преступления. Комментарий законодательства и судебной практики. СПб., 2005. С. 258). Однако закон прямо указывает не просто на "незаконные" действия, а на действия, совершенные "вопреки законным интересам этой организации", что не одно и то же. При этом, с одной стороны, достаточно злоупотребления полномочиями - вовсе не требуется, чтобы нарушались какие-либо формальные правила, закрепленные каким-либо нормативным правовым актом. Так, совершенно очевидно, что злоупотреблением доверием следует считать ситуацию, когда руководитель организации совершает заведомо убыточную для организации сделку в собственных корыстных интересах, даже если при этом никаких формальных правил он не нарушает. С другой стороны, частный интерес организации (в том числе и законный интерес) нельзя отождествлять с общественным и государственным интересом, иначе не останется места ни для гражданского общества, ни для частного права. И в практическом преломлении трактовка нарушения законных интересов организации как любого незаконного действия (бездействия) приводит к необоснованному привлечению граждан к уголовной ответственности за совершение деяний, не являющихся преступлениями (например, за осознанное неисполнение любого гражданско-правового обязательства).

Следует учитывать, что интересы организации тесно связаны с целью ее деятельности. [Статья 50](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0C81D360E5783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840FF0gA00O) ГК РФ определяет в качестве основной цели деятельности коммерческой организации извлечение прибыли. Цели деятельности некоммерческих организаций определяются их уставами и иными локальными актами.

Субъектом преступлений, предусмотренных [ст. 201](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850FFFgA01O) и [ч. ч. 3](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE074C6g803O) и [4 ст. 204](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE074C6g80DO) УК РФ, является лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации (управляющий в организации). Исключение составляет только активный коммерческий подкуп ([ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE074C6g805O) и [2 ст. 204](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE074C6g807O) УК РФ), субъект которого общий. Уголовная ответственность за все эти преступления возможна по достижении возраста 16 лет.

В соответствии с [примечанием 1 к ст. 201](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870EFBgA06O) УК РФ выполняющим управленческие функции в организации признается **лицо, выполняющее функции единоличного исполнительного органа, члена совета директоров или иного коллегиального исполнительного органа, а также лицо, постоянно, временно либо по специальному полномочию выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в коммерческой или иной организации, а также в некоммерческой организации, не являющейся государственным органом, органом местного самоуправления, государственным или муниципальным учреждением.** В соответствии с [примечанием 1 к ст. 285](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE075gC01O) УК РФ к числу этих лиц не относятся также лица, выполняющие свои функции в **государственных корпорациях,** которые признаются должностными лицами и несут ответственность по статьям [гл. 30](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38505FEgA03O) УК РФ.

Таким образом, для установления признаков специальных субъектов этих преступлений необходимо, чтобы:

1) лицо выполняло управленческие функции (функции единоличного исполнительного органа, члена совета директоров или иного коллегиального исполнительного органа, иные организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции);

2) оно выполняло их именно в тех организациях, которые указаны в законе (коммерческие организации; некоммерческие организации, кроме государственных органов, органов местного самоуправления, государственных или муниципальных учреждений, государственных корпораций).

**Административно-хозяйственными** являются функции по управлению имуществом, **организационно-распорядительными** - функции по управлению людьми <1>.

--------------------------------

<1> Пленум Верховного Суда РФ в [Постановлении](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0983D564E5783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DF8gA08O) от 10 февраля 2000 г. "О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе" разъяснил: "Организационно-распорядительные функции включают в себя, например, руководство коллективом, расстановку и подбор кадров, организацию труда или службы подчиненных, поддержание дисциплины, применение мер поощрения и наложение дисциплинарных взысканий. К административно-хозяйственным функциям могут быть, в частности, отнесены полномочия по управлению и распоряжению имуществом и денежными средствами, находящимися на балансе и банковских счетах организаций... принятие решений о начислении заработной платы, премий, осуществление контроля за движением материальных ценностей, определение порядка их хранения и т.п." // БВС РФ. 2000. N 4.

Как административно-хозяйственные функции надлежит рассматривать полномочия лица по управлению и распоряжению имуществом и (или) денежными средствами, находящимися на балансе и (или) банковских счетах организаций, а также по совершению иных действий (например, по принятию решений о начислении заработной платы, премий, осуществлению контроля за движением материальных ценностей, определению порядка их хранения, учета и контроля за их расходованием).

Под организационно-распорядительными функциями следует понимать полномочия, которые связаны с руководством трудовым коллективом коммерческой или иной организации (ее структурного подразделения) или находящимися в их служебном подчинении отдельными работниками, с формированием кадрового состава и определением трудовых функций работников, с организацией порядка прохождения службы, применения мер поощрения или награждения, наложения дисциплинарных взысканий и т.п.

К организационно-распорядительным функциям относятся полномочия лиц по принятию решений, имеющих юридическое значение и влекущих определенные юридические последствия.

Работники коммерческих и иных организаций, исполняющие в них сугубо профессиональные или технические обязанности и не выполняющие функций управленческих (например, расчетчик в бухгалтерии, секретарь руководителя), не несут ответственности по [ст. ст. 201](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850FFFgA01O) и [204](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE074C6g804O) УК РФ.

**Коммерческие организации** создаются в форме хозяйственных обществ и товариществ <1>, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий. Гражданский [кодекс](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0C81D360E5783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840FFEgA05O) РФ содержит исчерпывающий перечень организационно-правовых форм коммерческих организаций. Ранее суды иногда допускали ошибки, привлекая управляющих в государственных и муниципальных предприятиях к ответственности за должностные преступления, предусмотренные [гл. 30](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38505FEgA03O) УК РФ. Пленум Верховного Суда РФ в [п. 7](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0983D564E5783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DF9gA09O) Постановления от 10 февраля 2000 г. прямо указал, что они подлежат ответственности не за должностные преступления, а за преступления по службе в коммерческих и иных организациях. При применении уголовного закона следует учитывать также то обстоятельство, что к числу коммерческих организаций относятся и акционерные общества, контрольный пакет акций которых принадлежит государству (ОАО "Сбербанк России", ОАО "Газпром" и др.).

--------------------------------

<1> Пленум Верховного Суда РФ в [п. 6](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0983D564E5783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DF9gA07O) Постановления от 10 февраля 2000 г. разъяснил, что за коммерческий подкуп, а не за должностное получение взятки несут ответственность и "поверенные, представляющие в соответствии с договором интересы государства в органах управления акционерных обществ (хозяйственных товариществ), часть акций (доли, вклады) которых закреплена (находится) в федеральной собственности". Такое толкование не является бесспорным, поскольку игнорирует правовую связь поверенного с государством и его органом, которых он по специальному полномочию представляет в отношениях с акционерным обществом. Кроме того, Верховный Суд РФ не учел, что организационно-правовая форма товарищества исключает возможность представительства государства в его органах.

**Иные организации** - это **некоммерческие организации,** охватываемые [примечанием к ст. 204](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE074C5g800O) УК РФ, - потребительские кооперативы, общественные и религиозные объединения, благотворительные фонды, ассоциации, союзы, товарные биржи и др., **кроме государственных и муниципальных органов и учреждений, государственных корпораций.** Гражданский [кодекс](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0C81D360E5783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C283g00CO) РФ не содержит исчерпывающего перечня организационно-правовых форм некоммерческих организаций.

Лица, выполняющие управленческие функции в государственных и муниципальных учреждениях, государственных корпорациях, несут ответственность за должностные преступления, предусмотренные [гл. 30](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38505FEgA03O) УК РФ. **Государственное или муниципальное учреждение** - это особая организационно-правовая форма некоммерческой организации. Эта форма должна быть прямо указана в уставе организации. При отграничении государственных и муниципальных учреждений от иных организаций принципиальное значение имеют именно уставные положения, а не наименование организации. К примеру, Пенсионный фонд РФ именуется "фонд", однако согласно [п. 1](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075E0282D263EC2535F6AE35D7ED0B3554BB96EC70C3840FgF0FO) Положения о нем, утвержденного Постановлением Верховного Совета Российской Федерации от 27 декабря 1991 г. N 2122-1, является не фондом, а учреждением. Поэтому должностные лица Пенсионного фонда РФ за взятки и злоупотребления подлежат ответственности по статьям [гл. 30](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38505FEgA03O) УК РФ, а не [гл. 23](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850FFEgA08O) УК РФ. **Государственная корпорация** - особый вид некоммерческой организации, статус которой определяется специальным законом (Внешэкономбанк, Ростехнологии, Росатом и др.).

Злоупотребление полномочиями ([ст. 201](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850FFFgA01O) УК РФ)

Вопрос об объекте злоупотребления полномочиями и коммерческого подкупа рассмотрен выше.

**Объективная сторона** злоупотребления полномочиями включает: 1) действие (бездействие), выразившееся в использовании управленческих полномочий в организации вопреки интересам этой организации; 2) существенный вред и 3) причинную связь между этим действием (бездействием) и вредом.

**Использование полномочий** может быть как действием, так и бездействием, когда управляющий не совершает необходимого действия (например, отказывается от защиты нарушенного права организации). Практика показывает, что чаще всего злоупотребление полномочиями выражается в совершении убыточных сделок. Однако возможны и иные виды злоупотреблений, например неправомерное временное позаимствование денежных средств организации, неправомерное использование имущества организации, изъятие доходов организации, целенаправленная бесхозяйственность в интересах конкурентов, использование служебных полномочий во вред инвесторам при дополнительной эмиссии ценных бумаг и др.

Использование лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, своих полномочий означает совершение управляющим каких-либо действий (бездействия) в пределах своей компетенции, определенной законодательством, уставом организации, должностными инструкциями, функциональными обязанностями, внутренними приказами и распоряжениями, а также трудовым договором.

При злоупотреблении полномочием лицо использует предоставленные ему полномочия, однако необходимо учитывать, что **формальные пределы этих полномочий нередко нарушаются,** так как злоупотребление полномочием связано с его использованием вопреки назначению <1>. Поскольку в [гл. 23](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850FFEgA08O) УК РФ в отличие от [гл. 30](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38505FEgA03O) УК РФ отсутствует норма о превышении полномочий, содеянное при таких обстоятельствах охватывается [ст. 201](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850FFFgA01O) УК РФ. Нельзя превысить полномочие, при этом его не используя. Однако в практике этот вопрос не имеет однозначного решения. Нередко злоупотребление полномочиями отрицается на том основании, что лицо вышло при совершении деяния за формальные рамки предоставленных ему полномочий, даже если возможность совершения деяния связана исключительно с занимаемой должностью.

--------------------------------

<1> См.: также: Волженкин Б.В. Указ. соч. С. 258.

Деяние должно быть совершено **вопреки интересам организации,** в которой виновный имеет управленческие полномочия. Не влекут уголовной ответственности действия, совершенные вопреки интересам организации, но в общественных интересах (например, израсходование средств организации на благотворительные и иные общественно полезные цели), но при этом общественный интерес не должен быть лишь внешним прикрытием частного интереса управляющего.

Деяние должно причинить **существенный вред правам или законным интересам граждан или организаций либо охраняемым законом интересам общества или государства.** Существенный вред - это оценочный признак, наличие такого вреда устанавливается судом исходя из конкретных обстоятельств дела, при этом учитываются не только абсолютный размер вреда, но и имущественное состояние организации, количество потерпевших, тяжесть последствий применительно к каждому из них и др.

При рассмотрении дел о преступлениях, предусмотренных [ст. 201](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850FFFgA01O) УК РФ, наряду с другими обстоятельствами дела должно быть выяснено, какие именно права и законные интересы граждан или организаций либо охраняемые законом интересы общества или государства были нарушены и находится ли причиненный этим правам и интересам вред в причинной связи с допущенным нарушением своих полномочий.

Под существенным нарушением прав граждан или организаций следует понимать нарушение прав и свобод физических и юридических лиц, гарантированных общепризнанными принципами и нормами международного права, [Конституцией](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075E0284D16FB12F3DAFA237gD00O) Российской Федерации (например, права на уважение чести и достоинства личности, личной и семейной жизни граждан, права на неприкосновенность жилища и тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений и др.).

При оценке существенности вреда необходимо учитывать степень отрицательного влияния противоправного деяния на нормальную работу организации, характер и размер понесенного ею материального ущерба, число потерпевших граждан, тяжесть причиненного им физического, морального или имущественного вреда и т.п.

Преступление имеет материальный состав, и его следует считать оконченным с момента причинения существенного вреда.

Типичным последствием злоупотребления полномочиями является причинение имущественного ущерба организации, в которой виновный имеет управленческие полномочия. Это вытекает из объекта преступления, поскольку охраняемые уголовным законом отношения в сфере управления организациями, как это уже отмечено, являются гражданско-правовыми имущественными отношениями. Случаи "политического", "идейного" и т.п. предательства со стороны партийных, профсоюзных и т.п. функционеров остаются за рамками правового регулирования и правовой охраны, государство не может вмешиваться в разрешение подобных конфликтов, не нарушая при этом гарантированных [Конституцией](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075E0284D16FB12F3DAFA237D0E2542253F29AED70C383g009O) РФ политических свобод.

Решая вопрос о возможности учета имущественного ущерба, причиненного инвесторам или кредиторам организации, следует исключить двойной учет ущерба. В случае причинения неправомерными действиями управляющего существенного вреда не той организации, в которой он выполняет управленческие функции, но иным лицам либо охраняемым законом интересам общества или государства, необходимо учитывать, что использование полномочий вопреки интересам именно той организации, в которой виновный выполняет управленческие функции, в силу закона необходимо для квалификации содеянного по [ст. 201](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850FFFgA01O) УК РФ. Само по себе причинение даже существенного ущерба не является достаточным основанием применения этой [статьи](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850FFFgA01O).

**Субъективная сторона** этого преступления характеризуется **умышленной формой вины:** лицо осознает, что использует полномочия вопреки интересам организации, в которой выполняет управленческие функции, предвидит возможность или неизбежность наступления последствий в виде существенного вреда, желает или сознательно допускает наступление последствий либо относится к ним безразлично.

Субъективная сторона преступления может быть выражена как в виде **прямого,** так и в виде **косвенного умысла,** если лицо в личных целях осознанно подвергает опасности вверенный его попечению интерес, к примеру, в нарушение установленных правил предоставляет необеспеченный кредит.

**Целью** данного преступления является извлечение выгод и преимуществ для себя или других лиц либо нанесение вреда другим лицам. Мотивы содеянного не влияют на квалификацию, преобладает корыстная мотивация.

В случае если у лица не было умысла на причинение ущерба, а имела место управленческая ошибка или производственный риск, ответственности по данной [статье](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850FFFgA01O) не наступает.

**Субъект** преступления специальный - управляющий в организации, вменяемый и достигший возраста 16 лет.

В [п. 11](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C07550983D567EC2535F6AE35D7ED0B3554BB96EC70C3840FgF0CO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 16 октября 2009 г. N 19 "О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностных полномочий" отмечено, что субъектами рассматриваемого преступления являются лица, выполняющие управленческие функции в коммерческой или иной организации, основной целью деятельности которых является извлечение прибыли, а также в некоммерческой организации, которая не является государственным органом, органом местного самоуправления, государственным или муниципальным учреждением, государственной корпорацией.

К лицам, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, относятся лица, выполняющие функции единоличного исполнительного органа, члена совета директоров или иного коллегиального исполнительного органа, а также лица, постоянно, временно или по специальному полномочию выполняющие организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в этих организациях (например, директор, генеральный директор, член правления акционерного общества, председатель производственного или потребительского кооператива, руководитель общественного объединения, религиозной организации) <1>.

--------------------------------

<1> БВС РФ. 2009. N 12.

[Часть 2 ст. 201](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850FFFgA02O) УК РФ в качестве **квалифицирующего признака** преступления называет причинение тяжких последствий. Это оценочный признак. Тяжкими последствиями с учетом обстоятельств конкретного дела могут быть признаны разорение многих лиц, несостоятельность организации, причинение крупного имущественного ущерба и др.

Злоупотребление полномочиями иногда сложно **отграничить от хищения.** Общее правило - норма о злоупотреблении полномочиями применяется при отсутствии тех или иных признаков хищения. К примеру, вред причиняется не в виде утраты имущества, а в виде упущенной выгоды (неполученных доходов). Так, директор муниципального предприятия В. незаконно, без должного оформления сделки, сдавала в аренду помещения предприятия, деньги в кассу не сдавала, а присваивала их, за что была осуждена районным судом по [ч. 1 ст. 201](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850FFFgA00O) УК РФ. Приговор был отменен президиумом областного суда, усмотревшим в содеянном состав присвоения ([ст. 160](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3860BF9gA00O) УК РФ). Верховный Суд РФ отменил постановление президиума областного суда на том основании, что районный суд пришел к правильному выводу об отсутствии в содеянном состава присвоения, "поскольку она присваивала не деньги, вверенные ей учредителями муниципального коммерческого предприятия, а денежные суммы, полученные от арендаторов... и не поступавшие в кассу предприятия, т.е. не находившиеся в его собственности" <1>.

--------------------------------

<1> БВС РФ. 2000. N 2.

В случае так называемого черного отката возникает **проблема разграничения злоупотребления правомочиями, хищения, коммерческого подкупа и уклонения от уплаты налогов.** В таких ситуациях одна из сторон сделки выплачивает лицу, представляющему другую сторону сделки (обычно ее руководителю), денежную сумму, как правило, в форме неучтенных наличных денег. Следует учитывать, что подобная практика, к сожалению, довольно широко распространена в хозяйственном обороте. Неучтенная выручка ("черная касса") используется как в интересах организации (в расчетах с поставщиками и подрядчиками, при оплате труда работников "в конвертах", на подкуп чиновников, на оплату криминальной "крыши"), так и в личных интересах руководства. Основные цели формирования "черной кассы": уклонение от уплаты налогов; формирование оперативных резервов наличных денег для решения тех или иных вопросов. Нередко ведется тайный учет "черных" доходов и расходов для вышестоящего начальства и основных инвесторов.

Ни в теории, ни в практике нет единообразия при квалификации подобных деяний. Если лицо уверяет, что получил деньги исключительно в интересах организации, и это утверждение не опровергнуто доказательствами, содеянное может влечь уголовную или административную и налоговую ответственность за уклонение от уплаты налогов и нарушение правил ведения кассовых операций (хотя в практике в подобных ситуациях нередко применяется [ст. 201](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850FFFgA01O) УК РФ). Поскольку полученные руководителем деньги не поступают в кассу предприятия, содеянное нельзя квалифицировать как их хищение. Теоретически можно предположить хищение "излишне" поставленных товаров или переплаченных денег, за что, собственно, и производится "откат", однако имеют место сложности с установлением безвозмездности изъятия, умозрительностью ущерба и невозможностью обособить похищенные ценности от поставленной партии товаров (общей суммы платежа). В практике подобные деяния обычно квалифицируются как коммерческий подкуп или злоупотребление полномочиями.

Для коммерческого подкупа необходим прямой умысел активного участника подкупа, направленный на подкуп, и осознание получателем подкупа этого обстоятельства. Поскольку неучтенные деньги принимаются в качестве части платы по сделке, поскольку активная сторона подкупа не знает о том, в чьих интересах управляющий принимает деньги (в интересах представляемой организации или в личных интересах), а получатель подкупа действует в интересах организации (в том числе и незаконных), нет оснований квалифицировать содеянное по [ст. 204](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE074C6g804O) УК РФ. В этом случае имеет место нарушение кассовых правил и уклонение от уплаты налогов <1>.

--------------------------------

<1> На практике в подобных ситуациях широко распространена первоначальная квалификация содеянного по [ст. 204](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE074C6g804O) УК РФ. Затем значительное число дел переквалифицируется на [ст. 201](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850FFFgA01O) УК РФ, что рассматривается в качестве компромиссного решения. При этом в качестве ущерба вменяется вся сумма полученной неучтенной выручки, поскольку эта сумма могла бы поступить не "в черную кассу", а на счета организации (ущерб в виде упущенной выгоды).

Как уже отмечалось выше, в [примечании 1 к ст. 201](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870EFBgA06O) УК РФ приведено понятие лица, выполняющего управленческие функции.

Положения же [примечаний 2](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0F80D166E7783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850FFFgA07O) и [3 к ст. 201](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0F80D166E7783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850FFFgA06O) УК РФ, которые по существу представляли собой процессуальные нормы, определяющие порядок возбуждения уголовных дел по делам о преступлениях против интересов службы в коммерческих и иных организациях, в настоящее время прекратили свое действие, и вопрос о возбуждении уголовного дела по делам рассматриваемой категории решается на общих основаниях.

Коммерческий подкуп ([ст. 204](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE074C6g804O) УК РФ)

[Статья 204](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE074C6g804O) УК РФ объединяет под понятием коммерческого подкупа два самостоятельных состава преступления: передачу предмета подкупа ([ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE074C6g805O) и [2](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE074C6g807O)) и незаконное получение предмета подкупа ([ч. ч. 3](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE074C6g803O) и [4](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE074C6g80DO)).

Предмет этих преступлений идентичен предмету получения взятки ([ст. 290](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE074C5g802O) УК РФ).

Предметом взятки или коммерческого подкупа наряду с деньгами, ценными бумагами и иным имуществом могут быть выгоды или услуги имущественного характера, оказываемые безвозмездно, но подлежащие оплате (предоставление туристических путевок, ремонт квартиры, строительство дачи и т.п.), иные имущественные права. Например, как предмет рассматриваемого преступления следует расценивать, в частности, занижение стоимости передаваемого имущества, приватизируемых объектов, уменьшение арендных платежей, процентных ставок за пользование банковскими ссудами.

Как отмечено в [п. 9](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0F86D061EF783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DFAgA06O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 9 июля 2013 г. N 24 "О судебной практике по делам о взяточничестве и об иных коррупционных преступлениях" предметом коммерческого подкупа наряду с деньгами, ценными бумагами, иным имуществом могут быть незаконные оказание услуг имущественного характера и предоставление имущественных прав.

Под незаконным оказанием услуг имущественного характера понимается предоставление любых имущественных выгод, в том числе освобождение лица от имущественных обязательств (например, предоставление кредита с заниженной процентной ставкой за пользование им, бесплатные либо по заниженной стоимости предоставление туристических путевок, ремонт квартиры, строительство дачи, передача имущества, в частности автотранспорта, для его временного использования, прощение долга или исполнение обязательств перед другими лицами).

Имущественные права включают в свой состав как право на имущество, в том числе право требования кредитора, так и иные права, имеющие денежное выражение, например исключительное право на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации ([ст. 1225](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D16DE6783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DF8gA08O) ГК РФ). Коммерческий подкуп в виде незаконного предоставления лицу имущественных прав предполагает возникновение у лица юридически закрепленной возможности вступить во владение или распорядиться чужим имуществом как своим собственным, требовать от должника исполнения в его пользу имущественных обязательств и др.

Переданное в качестве предмета коммерческого подкупа имущество, оказанные услуги имущественного характера или предоставленные имущественные права должны получить денежную оценку на основании представленных сторонами доказательств, в том числе при необходимости с учетом заключения эксперта.

Предмет подкупа предоставляется управляющему за совершение какого-либо действия (бездействия) в интересах дающего или представляемых им лиц и в связи с занимаемым управляющим служебным положением. То обстоятельство, что [ст. 204](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE074C6g804O) УК РФ прямо не указывает на предоставление предмета подкупа за общее покровительство и попустительство, не исключает уголовной ответственности за такие действия, как не препятствовала этому сходная формулировка взяточничества в [ст. 173](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C07540C81D36FB12F3DAFA237D0E2542253F29AED71C186g008O) УК РСФСР 1960 г.

Следует обратить внимание на то, что в настоящее время на практике нет единообразного понимания связи с занимаемым служебным положением. В некоторых случаях суды дают весьма узкое толкование такой связи, указывая на то, что ответственность за коммерческий подкуп наступает лишь при условии, когда управляющий получает незаконное вознаграждение за действия, которые могут быть совершены в формальных рамках его полномочий.

Вероятно, подход к решению этого вопроса должен быть более широким. Связь с занимаемым служебным положением следует устанавливать исходя из того, что в содержание умысла получающего вознаграждение входит осознание этим лицом того факта, что ему передают предмет коммерческого подкупа за совершение действий (бездействие) в интересах дающего и что эти действия (бездействие) он может совершить благодаря своему служебному положению, даже если необходимые действия (бездействие) находятся вне сферы его прямых полномочий.

Думается, эта позиция вытекает и из положений [п. п. 3](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0F86D061EF783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DF9gA04O) и [4](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0F86D061EF783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DF9gA07O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 9 июля 2013 г. N 24, где под входящими в служебные полномочия действиями предлагается понимать такие действия (бездействие), которые лицо имеет право и (или) обязано совершить в пределах его служебной компетенции, а действия, выходящие за эти пределы, отнесены к категории "способствование", которое выражается в использовании лицом авторитета и иных возможностей занимаемой должности для оказания воздействия на других лиц в целях совершения ими определенных действий (бездействия) по службе.

С **объективной стороны** передача предмета подкупа выражается в незаконной передаче управляющему денег, ценных бумаг, иного имущества, а равно в незаконном оказании ему услуг имущественного характера, предоставлении иных имущественных прав за совершение действий (бездействие) в интересах дающего в связи с занимаемым этим лицом служебным положением. Объективная сторона получения предмета подкупа заключается в незаконном получении управляющим денег, ценных бумаг, иного имущества, а равно в незаконном пользовании услугами имущественного характера за совершение действий (бездействия) в интересах дающего в связи с занимаемым этим лицом служебным положением.

Уголовная ответственность наступает как за явный, так и за прикрытый (завуалированный) подкуп, когда имущественные выгоды предоставляются под видом подарков управляющему или его близким (с ведома и согласия управляющего), когда подкуп скрыт под видом законной сделки, гонорара за фактически невыполненную работу, проигрыша в азартной игре и т.п. Основное отличие подкупа от подарка в том, что подарок безвозмезден, а подкуп дается за совершение действий (бездействия) в интересах дающего в связи с занимаемым этим лицом служебным положением. При этом управляющий проявляет нелояльность в отношении вверенных его попечению интересов организации.

Составы преступлений формальные. Преступление окончено с момента передачи (получения) хотя бы части незаконного вознаграждения. При этом не имеет значения, получил ли виновный реальную возможность пользоваться или распоряжаться переданными им ценностями по своему усмотрению.

В тех случаях, когда предметом коммерческого подкупа является незаконное оказание услуг имущественного характера, преступление считается оконченным с начала выполнения с согласия лица, выполняющего управленческие функции в коммерческой или иной организации, действий, непосредственно направленных на приобретение ими имущественных выгод (например, с момента уничтожения или возврата долговой расписки, передачи другому лицу имущества в счет исполнения обязательств взяткополучателя, заключения кредитного договора с заведомо заниженной процентной ставкой за пользование им, с начала проведения ремонтных работ по заведомо заниженной стоимости).

В случаях когда лицо, осуществляющее управленческие функции в коммерческой или иной организации, отказалось принять предмет коммерческого подкупа, лицо, передающее предмет подкупа, несет ответственность за покушение на преступление, предусмотренное соответствующей частью [ст. 204](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE074C6g804O) УК РФ. Если обусловленная передача ценностей не состоялась по обстоятельствам, не зависящим от воли лиц, пытавшихся передать или получить предмет подкупа, содеянное ими следует квалифицировать как покушение на получение незаконного вознаграждения при коммерческом подкупе. Не может быть квалифицировано как покушение на коммерческий подкуп высказанное намерение лица дать (получить) деньги, ценные бумаги, иное имущество либо предоставить возможность незаконно пользоваться услугами материального характера в случаях, когда лицо для реализации высказанного намерения никаких конкретных действий не предпринимало <1>.

--------------------------------

<1> Требование незаконного вознаграждения управляющим в организации по существу является приготовлением к преступлению, предусмотренному [ч. ч. 3](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE074C6g803O) или [4 ст. 204](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE074C6g80DO) УК РФ. Преступление это относится к числу тяжких, поэтому приготовление к нему влечет уголовную ответственность в силу [ч. 2 ст. 30](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840CF9gA08O) УК РФ.

Получение либо передача незаконного вознаграждения при коммерческом подкупе, в том числе и через посредника, если указанные действия осуществлялись в условиях оперативно-розыскного мероприятия, должны квалифицироваться как оконченное преступление вне зависимости от того, были ли ценности изъяты сразу после их принятия лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации.

Следует также обратить внимание на то обстоятельство, что целью передачи предмета подкупа либо оказания услуг является совершение управляющим действий (бездействия) в интересах дающего. Однако достижение или недостижение этой цели не влияет на решение вопроса о моменте окончания преступления.

Получение лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, ценностей за совершение действий (бездействия), которые входят в его полномочия либо которые оно могло совершить с использованием служебного положения, следует квалифицировать как коммерческий подкуп вне зависимости от намерения совершить указанные действия (бездействие).

В том случае, если указанное лицо получило ценности за совершение действий (бездействия), которые в действительности оно не может осуществить ввиду отсутствия служебных полномочий и невозможности использовать свое служебное положение, такие действия при наличии умысла на приобретение ценностей следует квалифицировать как мошенничество, совершенное лицом с использованием своего служебного положения.

Как мошенничество квалифицируются и действия лица, получившего ценности якобы для передачи должностному лицу или лицу, выполняющему управленческие функции в коммерческой или иной организации, в качестве взятки либо предмета коммерческого подкупа, однако заведомо не намеревавшегося исполнять свое обещание и обратившего эти ценности в свою пользу. Владелец переданных ему ценностей в указанных случаях несет ответственность за покушение на дачу взятки или коммерческий подкуп.

Если лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации, в интересах этой организации поручает своему подчиненному по службе работнику для достижения желаемого действия (бездействия) передать взятку должностному лицу, то такое лицо несет ответственность по [ст. 291](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE074CBg800O) УК РФ за дачу взятки, а работник, выполнивший его поручение, - при наличии оснований по [ст. 291.1](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE074CAg80CO) УК РФ за посредничество во взяточничестве.

Аналогичные действия, но касающиеся поручения передачи незаконного вознаграждения лицу, выполняющему управленческие функции в коммерческой или иной организации, влекут ответственность руководителя по [ч. 1](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE074C6g805O) или [ч. 2 ст. 204](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE074C6g807O) УК РФ, а работника, выполнившего его поручение, - по [ч. 5 ст. 33](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840CFBgA04O) и [ч. 1](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE074C6g805O) или [ч. 2 ст. 204](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE074C6g807O) УК РФ.

**Субъективная сторона** коммерческого подкупа характеризуется виной в виде прямого умысла: лицо осознает, что передает (получает) незаконное вознаграждение за совершение действий в интересах дающего в связи с занимаемым управляющим служебным положением, и желает совершить это действие.

**Субъект** получения подкупа (получатель незаконного вознаграждения) специальный - управляющий в организации, вменяемый и достигший возраста 16 лет. Субъект передачи подкупа (предоставляющий незаконные имущественные выгоды) - вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет (общий).

Определенные сложности связаны с квалификацией соучастия в коммерческом подкупе. Исполнителем (соисполнителем) получения предмета подкупа (преступления со специальным субъектом) может быть только лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации. Иные лица могут выступать только в роли организаторов, подстрекателей или пособников. Исполнителем (соисполнителем) передачи предмета подкупа может быть любое лицо.

Действия посредника в подкупе квалифицируются со ссылкой на соответствующую часть [ст. 33](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840CFBgA01O) УК РФ как соучастие в получении (передаче) предмета подкупа в зависимости от того, чьи интересы представлял посредник.

**Квалифицирующими признаками** коммерческого подкупа являются совершение преступления по предварительному сговору группой лиц или организованной группой ([ч. 2](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE074C6g807O), [п. "а" ч. 4 ст. 204](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE074C5g804O) УК РФ), а также (применительно к получению предмета подкупа) вымогательство ([п. "в" ч. 4 ст. 204](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE074C5g806O) УК РФ).

**Группа лиц по предварительному сговору** понимается в практике как соисполнительство. Для вменения указанного признака при квалификации пассивного подкупа необходимо, чтобы в преступлении на стороне получателя незаконного вознаграждения участвовало не менее двух лиц, выполняющих управленческие функции в одной или в разных коммерческих или иных организациях. Эти лица должны выступать в роли получателей незаконного вознаграждения (а не в роли организаторов, подстрекателей или пособников). Наконец, они должны вступить в сговор на стадии приготовления о совместном совершении преступления путем принятия каждым из членов группы части незаконного вознаграждения за совершение каждым из них действий (бездействия) по службе в пользу передавшего незаконное вознаграждение лица или представляемых им лиц. Такой сговор должен быть осуществлен до начала выполнения объективной стороны состава преступления.

В подобных ситуациях преступление признается оконченным с момента принятия незаконного вознаграждения при коммерческом подкупе хотя бы одним из входящих в преступную группу лиц, выполняющих управленческие функции в коммерческой или иной организации, а сумма, полученная каждым из них, не имеет значения при квалификации деяния.

Предварительный сговор лица, выполняющего управленческие функции в коммерческой или иной организации ([примечание к ст. 201](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870EFBgA06O) УК РФ), с должностным лицом ([примечание к ст. 285](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE075gC01O) УК РФ) не образует группы лиц по предварительному сговору ни применительно к [ч. 4 ст. 204](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE074C6g80DO) УК РФ, ни применительно к [ст. 290](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE074C5g802O) УК РФ, что, однако, не исключает соучастия указанных лиц в преступлениях, совершенных друг другом.

Для вменения группы лиц по предварительному сговору при квалификации передачи предмета подкупа необходимо наличие не менее двух соисполнителей, предоставляющих незаконное вознаграждение управляющему. При этом не имеет значения, кто из них непосредственно передал предмет подкупа, был ли предмет подкупа передан посредником или каждым из соисполнителей самостоятельно, дается ли вознаграждение за одно действие в совместных интересах дающих либо за разные действия в индивидуальных интересах каждого из них. Исполнителем передачи предмета подкупа признается не то лицо, которое передает незаконное вознаграждение, а тот, кто его предоставляет управляющему с целью повлиять на его поведение. Сговор исполнителей передачи предмета подкупа должен иметь место до начала выполнения объективной стороны преступления.

В [п. 16](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0F86D061EF783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DFCgA02O) Постановления Пленума от 9 июля 2013 г. формулируется важная позиция Верховного Суда РФ в отношении понимания **организованной группы.** В постановлении отмечается, что организованная группа должна характеризоваться такими признаками, как устойчивость, более высокой степенью организованности по сравнению с другими формами соучастия (например, группой лиц, группой лиц по предварительному сговору), распределением ролей, наличием организатора и (или) руководителя.

В организованную группу ([п. "а" ч. 4 ст. 204](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE074C5g804O) УК РФ), помимо одного или нескольких лиц, выполняющих управленческие функции в коммерческой или иной организации, могут входить лица, не обладающие признаками специального субъекта получения взятки или коммерческого подкупа.

Поэтому в случае признания получения предмета коммерческого подкупа организованной группой действия всех ее членов, принимавших участие в подготовке и совершении преступлений, независимо от того, выполняли ли они функции исполнителя, организатора, подстрекателя или пособника, подлежат квалификации по соответствующей части [ст. 204](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE074C6g804O) УК РФ без ссылки на [ст. 33](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840CFBgA01O) УК РФ. Преступление в таком случае признается оконченным с момента принятия незаконного вознаграждения любым членом организованной группы.

Вымогательством является требование лица, выполняющего управленческие функции в коммерческой или иной организации, передать незаконное вознаграждение при коммерческом подкупе, сопряженное с угрозой совершить действия (бездействие), которые могут причинить вред законным интересам лица. Однако вымогательством признается не только указанное прямое требование но и заведомое создание условий, при которых лицо вынуждено передать незаконное вознаграждение с целью предотвращения вредных последствий для своих правоохраняемых интересов.

Таким образом, под вымогательством при коммерческом подкупе, как и при взяточничестве, понимается не любая угроза с целью побудить лицо к совершению подкупа или создание определенных условий, а только такие действия, которые угрожают именно законным интересам лица. Угроза совершения правомерных действий (бездействия) относительно незаконных интересов лица вымогательства коммерческого подкупа не образует.

При этом для решения вопроса о наличии вымогательства не имеет значения, была ли у лица, выполняющего управленческие функции в коммерческой или иной организации, реальная возможность осуществить указанную угрозу. Главное, чтобы у лица, передавшего предмет коммерческого подкупа, имелись основания опасаться осуществления этой угрозы.

Кроме того, вымогательство будет иметь место и в тех случаях, когда оно осуществляется другим лицом, не являющимся получателем незаконного вознаграждения, но с согласия или по указанию лица, выполняющего управленческие функции в коммерческой или иной организации. Действия такого "помощника" при наличии оснований должны оцениваться как посредничество и как пособничество в коммерческом подкупе и квалифицироваться по [ч. 5 ст. 33](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840CFBgA04O) и [п. "б" ч. 4 ст. 204](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE074C5g805O) УК РФ.

Давая правовую оценку коммерческому подкупу, следует различать единое преступление и совокупность преступлений. В частности, от совокупности преступлений следует отличать продолжаемые дачу либо получение в несколько приемов незаконного вознаграждения при коммерческом подкупе. Совокупность преступлений отсутствует и в случаях, когда незаконное вознаграждение при коммерческом подкупе получено или передано от нескольких лиц, но за совершение одного действия (акта бездействия) в общих интересах этих лиц.

Не может квалифицироваться как единое продолжаемое преступление одновременное получение, в том числе через посредника, незаконного вознаграждения при коммерческом подкупе от нескольких лиц, если в интересах каждого из них лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, совершается отдельное действие (акт бездействия). Содеянное при таких обстоятельствах образует совокупность преступлений.

[Примечание к ст. 204](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE074C5g800O) УК РФ определяет специальные основания освобождения от уголовной ответственности за активный коммерческий подкуп: лицо, совершившее коммерческий подкуп, освобождается от уголовной ответственности, если в отношении его имело место вымогательство или если это лицо добровольно сообщило о подкупе органу, имеющему право возбудить уголовное дело.

Таким образом, [примечанием](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE074C5g800O) устанавливаются два основания освобождения от уголовной ответственности:

1) вымогательство со стороны получателя имущества;

2) добровольное сообщение о подкупе в правоохранительные органы.

Вопрос о понятии вымогательства рассмотрен выше. Сообщение же о совершенном преступлении должно быть сделано лицу либо органу, имеющему право проведения проверки в порядке [ст. 144](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38405F9gA02O) УПК РФ и возбуждения уголовного дела. Сообщение должно быть сделано добровольно до выявления преступления самим правоохранительным органом. По данному поводу в [п. 29](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0F86D061EF783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DFFgA03O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 9 июля 2013 г. N 24 указано следующее: "Сообщение (письменное или устное) о преступлении должно признаваться добровольным независимо от мотивов, которыми руководствовался заявитель. При этом не может признаваться добровольным сообщение, сделанное в связи с тем, что о даче взятки, посредничестве во взяточничестве или коммерческом подкупе стало известно органам власти.

Активное способствование раскрытию и (или) расследованию преступления должно состоять в совершении лицом действий, направленных на изобличение причастных к совершенному преступлению лиц (взяткодателя, взяткополучателя, посредника, лиц, принявших или передавших предмет коммерческого подкупа), обнаружении имущества, переданного в качестве взятки или предмета коммерческого подкупа, и др.".

Первоначальное сообщение при этом может быть сделано в суде, в печати и иным подобным образом. Если впоследствии лицо подтверждает эти сведения при допросе или даче объяснений в органе, имеющем право возбудить уголовное дело, это также следует рассматривать в качестве добровольного сообщения.

Указанное в [примечании к ст. 204](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE074C5g800O) УК РФ освобождение от уголовной ответственности является императивным и безусловным.

Освобождение от уголовной ответственности лица, совершившего коммерческий подкуп, которое активно способствовало раскрытию и (или) расследованию преступления и в отношении которого имело место вымогательство предмета коммерческого подкупа, не означает отсутствия в его действиях состава преступления. Поэтому такие лица не могут признаваться потерпевшими и не вправе претендовать на возвращение им ценностей, переданных в виде взятки или предмета коммерческого подкупа.

В то же время состав преступления, предусмотренный [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE074C6g805O) и [2 ст. 204](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE074C6g807O) УК РФ, будет отсутствовать, если лицо, в отношении которого были заявлены требования о коммерческом подкупе, до передачи ценностей добровольно заявило об этом органу, имеющему право возбуждать уголовное дело либо осуществлять оперативно-розыскную деятельность, и передача имущества, предоставление имущественных прав, оказание услуг имущественного характера производились под контролем с целью задержания с поличным лица, заявившего такие требования. В этих случаях деньги и другие ценности, переданные в качестве взятки или предмета коммерческого подкупа, подлежат возвращению их владельцу.

§ 3. Преступления против профессионального долга

частных нотариусов, аудиторов, детективов и охранников

Если злоупотребление полномочиями и коммерческий подкуп ([ст. ст. 201](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850FFFgA01O) и [204](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE074C6g804O) УК РФ) совершаются вопреки интересам организации в связи с использованием полномочий, проистекающих из частноправовых отношений с этой организацией, то преступления, предусмотренные [ст. ст. 202](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850FFFgA09O) и [203](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE077gC0AO) УК РФ, совершаются вопреки профессиональному долгу (задачам профессиональной деятельности) частных нотариусов, аудиторов, детективов и охранников.

Злоупотребление полномочиями

частными нотариусами и аудиторами ([ст. 202](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850FFFgA09O) УК РФ)

**Объектом** преступления являются отношения в сфере осуществления профессионального долга частными нотариусами и аудиторами. Это преступление подрывает общественное доверие к нотариату и аудиту, угрожает правам и законным интересам граждан, организаций, общества и государства.

**Объективная сторона** преступления включает в себя: 1) использование частным нотариусом или аудитором своих полномочий вопреки задачам своей деятельности; 2) существенный вред правам и законным интересам граждан или организаций либо охраняемым законом интересам общества и государства; 3) причинную связь между деянием и последствиями.

Нотариальная деятельность в Российской Федерации регулируется [Основами законодательства](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D81DD64E6783FFEF739D5EAg004O) Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 г. N 4462-1. Согласно [ст. 1](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D81DD64E6783FFEF739D5EA046A43BCDFE073gC0BO) данного Закона нотариат в Российской Федерации призван обеспечивать в соответствии с [Конституцией](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075E0284D16FB12F3DAFA237D0E2542253F29AED70C386g00DO) РФ, конституциями республик в составе Российской Федерации, указанными [Основами](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D81DD64E6783FFEF739D5EAg004O) защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариусами предусмотренных законодательными актами нотариальных действий от имени Российской Федерации. При этом нотариальные действия в Российской Федерации совершают в соответствии с [Основами](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D81DD64E6783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840BFFgA07O) нотариусы, работающие в государственной нотариальной конторе или занимающиеся частной практикой.

В полномочия нотариуса входит совершение в установленном [Законом](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D81DD64E6783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840CFFgA02O) порядке определенных нотариальных действий. [Статья 35](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D81DD64E6783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840BFFgA07O) вышеуказанного Закона предусматривает всего 18 видов нотариальных действий. Кроме того, нотариусы, работающие в государственных нотариальных конторах, совершают нотариальные действия, предусмотренные [ст. 35](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D81DD64E6783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840BFFgA07O) Основ, а также выдают свидетельства о праве на наследство и принимают меры к охране наследственного имущества. При отсутствии в нотариальном округе государственной нотариальной конторы совершение названных нотариальных действий поручается совместным решением органа юстиции и нотариальной палаты одному из нотариусов, занимающихся частной практикой. Свидетельство о праве собственности в случае смерти одного из супругов выдается государственной нотариальной конторой, в компетенцию которой входит оформление наследственных прав. Таким образом, при отсутствии в нотариальном округе государственного нотариуса частный нотариус может совершать 20 различных видов нотариальных действий.

Порядок исполнения нотариусами своих полномочий определяется [Основами законодательства](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D81DD64E6783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840FFAgA07O) о нотариате и иными нормативными правовыми актами.

Цель аудита - выражение мнения о достоверности бухгалтерской (финансовой) отчетности аудируемого лица ([ст. 1](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D82D263E6783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38409FFgA03O) Федерального закона от 30 декабря 2008 г. N 307-ФЗ). В целом аудиторская деятельность служит защите интересов аудируемых лиц, их инвесторов и кредиторов, а также государственных и общественных интересов (в ряде случаев [Закон](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D82D263E6783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DFBgA09O) предусматривает обязательный аудит с последующим обязательным раскрытием данных отчетности, их публикацией).

Не все предоставленные нотариусам и аудиторам права можно рассматривать в качестве полномочий нотариуса или аудитора. Дело в том, что законодатель, запретив нотариусам и аудиторам заниматься другими видами деятельности, кроме нотариальной и аудиторской, разрешил им в порядке исключения извлекать доходы от некоторых прямо указанных в законодательстве сопутствующих видов деятельности (к примеру, нотариус вправе составлять проекты сделок, заявлений и других документов, аудитор - вести бухгалтерский учет по договору с организацией). Указанные услуги в строгом смысле этого слова не охватываются понятиями нотариальной и аудиторской деятельности. Их вправе оказывать не только нотариусы и аудиторы, но и иные лица. Если нотариус или аудитор злоупотребляют оказанным им доверием при оказании этих сопутствующих услуг, они подлежат ответственности не по [ст. 202](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850FFFgA09O) УК РФ, а по [ст. 165](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE077C3g807O) УК РФ.

Состав преступления в [ст. 202](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850FFFgA09O) УК РФ сконструирован как материальный. Преступление является оконченным с момента наступления общественно опасных последствий, выражающихся в существенном вреде. Понятие существенного вреда является оценочным. Вопрос решается так же, как и при определении существенного вреда при злоупотреблениях полномочиями.

**Субъективная сторона** рассматриваемого преступления характеризуется **умышленной формой вины** и специальной целью.

Преступление может быть совершено как с прямым, так и с косвенным умыслом: лицо осознает, что использует полномочия вопреки задачам своей деятельности, предвидит неизбежность или возможность наступления последствий, желает или сознательно допускает их наступление или относится к ним безразлично.

**Целью** этого преступления является извлечение выгод и преимуществ для себя и других лиц либо нанесение вреда другим лицам.

Возможность косвенного умысла в сочетании со специальной целью в данном преступлении объясняется несовпадением желаемого результата и причиненного вреда, причем причиненный вред не сопутствует с неизбежностью достижения преступной цели. К примеру, частный нотариус в рамках сложившихся долгосрочных отношений с риелтором, купленных за деньги, удостоверяет в нарушение законодательства сделки в отсутствие сторон. В результате права конкретного лица - отсутствующей стороны такой сделки грубо нарушаются.

**Субъектами** преступления (субъект специальный) являются частный нотариус или частный аудитор.

Частный нотариус - это лицо, наделенное в установленном порядке ([ст. ст. 2](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D81DD64E6783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38408F8gA03O), [12](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D81DD64E6783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DFDgA04O), [20](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D81DD64E6783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840BFAgA00O) Основ законодательства о нотариате) полномочиями частного нотариуса.

Частный аудитор - это физическое лицо, получившее квалификационный аттестат аудитора и являющееся членом одной из саморегулируемых организаций аудиторов. Физическое лицо признается аудитором с даты внесения сведений о нем в реестр аудиторов и аудиторских организаций ([ст. 4](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D82D263E6783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DFBgA05O) Федерального закона от 30 декабря 2008 г. N 307-ФЗ).

Лица, не являющиеся частными нотариусами или аудиторами, могут быть привлечены к ответственности за это преступление лишь в качестве организаторов, подстрекателей или пособников.

Служащий аудиторской организации, в том числе и аттестованный аудитор, выполняющий в ней управленческие функции, в случае совершения деяния вопреки интересам этой организации, предусмотренного [ст. ст. 201](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850FFFgA01O) и [204](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE074C6g804O) УК РФ, может быть привлечен к ответственности по этим статьям [УК](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38408FBgA00O) РФ.

Частный нотариус ни при каких обстоятельствах не подлежит ответственности за получение взятки в качестве исполнителя преступления. Он не является должностным лицом и не выполняет управленческих функций в какой-либо организации.

Государственные нотариусы и государственные аудиторы подлежат уголовной ответственности за должностные преступления по статьям [гл. 30](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38505FEgA03O) УК РФ как должностные лица.

[Часть 2 ст. 202](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38605F9gA06O) УК РФ предусматривает в качестве **квалифицирующих признаков** злоупотребление полномочиями в отношении заведомо несовершеннолетнего или недееспособного лица.

Использование нотариусом своих служебных полномочий для удостоверения сделки, заведомо для него направленной на легализацию (отмывание) денежных средств или иного имущества, квалифицируется как пособничество по [ч. 5 ст. 33](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840CFBgA04O) УК РФ, и соответственно по [ст. 174](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C18Cg00FO) или [ст. 174.1](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C18Dg00BO) УК РФ, и при наличии к тому оснований - по [ст. 202](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850FFFgA09O) УК РФ ([п. 24](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0A8AD460E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DFCgA03O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 18 ноября 2004 N 23).

Превышение полномочий служащими частных охранных

и детективных служб ([ст. 203](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE077gC0AO) УК РФ)

**Объектом** преступления являются отношения в сфере осуществления профессионального долга частными детективами и охранниками, это преступление подрывает общественное доверие к их деятельности, угрожает основным правам и свободам человека.

Дополнительным объектом этого преступления являются личные права и интересы человека (здоровье, безопасность и неприкосновенность личности), законные интересы организаций, общества и государства.

Объективная сторона этого преступления включает: 1) действие, выходящее за пределы полномочий, установленных законодательством, регламентирующим осуществление частной охранной и детективной деятельности; 2) последствие в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан и (или) организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства; 3) причинную связь между ними.

Состав преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 203](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE078gC03O) УК РФ, сформулирован как материальный. Преступление считается оконченным с момента причинения вреда (существенного нарушения прав и законных интересов граждан и (или) организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства).

**Существенность** нарушения прав и охраняемых законом интересов - оценочный признак. При оценке вреда как существенного нужно учитывать разъяснение, данное в [п. 18](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C07550983D567EC2535F6AE35D7ED0B3554BB96EC70C38409gF0CO) Постановления Пленума Верховного Суда от 16 октября 2009 г. применительно к должностным злоупотреблениям ([гл. 30](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38505FEgA03O) УК РФ): "Под существенным нарушением прав граждан или организаций... следует понимать нарушение прав и свобод физических и юридических лиц, гарантированных общепризнанными принципами и нормами международного права, [Конституцией](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075E0284D16FB12F3DAFA237gD00O) Российской Федерации (например, права на уважение чести и достоинства личности, личной и семейной жизни граждан, права на неприкосновенность жилища и тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений... и др.). При оценке существенности вреда необходимо учитывать степень отрицательного влияния противоправного деяния на нормальную работу организации, характер и размер понесенного ею материального ущерба, число потерпевших граждан, тяжесть причиненного им физического, морального или имущественного вреда и т.п.".

Содержание полномочий частных детективов и охранников определено [Законом](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D066E5783FFEF739D5EAg004O) РФ "О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации", Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D067E3783FFEF739D5EAg004O) "Об оружии", [Правилами](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D060E0783FFEF739D5EA046A43BCDFE071gC05O) применения частными детективами и охранниками специальных средств, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 14 августа 1992 г., и другими нормативными правовыми актами. Под превышением полномочий следует понимать действия, выходящие за пределы предоставленных полномочий, если они совершены в связи с сыскной или охранной деятельностью.

В частности, [ст. 7](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D066E5783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DFDgA08O) Закона РФ "О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации" частным детективам запрещается:

1) скрывать от правоохранительных органов ставшие им известными факты готовящихся, совершаемых или совершенных преступлений;

2) выдавать себя за сотрудников правоохранительных органов;

3) собирать сведения, связанные с личной жизнью, с политическими и религиозными убеждениями отдельных лиц;

4) осуществлять видео- и аудиозапись, фото- и киносъемку в служебных или иных помещениях без письменного согласия на то соответствующих должностных или частных лиц;

5) прибегать к действиям, посягающим на права и свободы граждан;

6) совершать действия, ставящие под угрозу жизнь, здоровье, честь, достоинство и имущество граждан;

7) фальсифицировать материалы или вводить в заблуждение клиента;

8) разглашать собранные в ходе выполнения договорных обязательств сведения о заказчике, в том числе сведения, касающиеся вопросов обеспечения защиты жизни и здоровья граждан и (или) охраны имущества заказчика, использовать их в каких-либо целях вопреки интересам заказчика или в интересах третьих лиц, кроме как на основаниях, предусмотренных законодательством Российской Федерации;

9) передавать свою лицензию для использования ее другими лицами;

10) использовать документы и иные сведения, полученные в результате осуществления оперативно-розыскной деятельности органами, уполномоченными в данной сфере деятельности;

11) получать и использовать информацию, содержащуюся в специальных и информационно-аналитических базах данных органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, в нарушение порядка, установленного законодательством Российской Федерации.

Проведение сыскных действий, нарушающих тайну переписки, телефонных переговоров и телеграфных сообщений либо связанных с нарушением гарантий неприкосновенности личности или жилища, влечет за собой установленную законом ответственность.

**Субъективная сторона** этого преступления характеризуется умышленной формой вины (умысел прямой): лицо осознает, что совершает действия, выходящие за пределы предоставленных законом полномочий, вопреки задачам своей деятельности, осознает, что действие совершается с применением насилия или с угрозой его применения, и желает совершить такое действие.

**Субъект преступления** специальный - частный детектив или работник частной охранной организации, имеющий удостоверение частного охранника.

Из закона следует, что для квалификации содеянного по [ч. 2 ст. 203](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE078gC01O) необходимо стечение двух обстоятельств:

1) применение насилия или угроза его применения либо использование оружия или специальных средств;

2) причинение тяжких последствий.

При отсутствии любого из этих двух указанных обстоятельств содеянное может быть квалифицировано по [ч. 1 ст. 203](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE078gC03O) УК РФ (при наличии всех признаков состава этого преступления).

В качестве **насилия** рассматриваются не только побои и причинение вреда здоровью, но и любое применение физической силы, включая незаконное лишение свободы, связывание и т.п.

**Использование частными детективами и охранниками оружия и специальных средств** регламентировано [Законом](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D066E5783FFEF739D5EAg004O) РФ "О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации", Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D067E3783FFEF739D5EAg004O) "Об оружии", [Правилами](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D060E0783FFEF739D5EA046A43BCDFE071gC05O) применения частными детективами и охранниками специальных средств, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 14 августа 1992 г., и др.

**Тяжкие последствия** - это оценочный признак. Отношение к тяжким последствиям может быть как умышленным, так и неосторожным, что прямо вытекает из [ст. 27](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840CF8gA06O) УК РФ. К примеру, по [ч. 2 ст. 203](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE078gC01O) УК РФ может быть квалифицировано причинение по неосторожности смерти или тяжкого вреда здоровью человека.

При отсутствии тяжких последствий насильственные действия могут быть квалифицированы и по [ч. 1 этой статьи](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE078gC03O), которая охватывает побои и причинение легкого вреда здоровью. Истязание и причинение вреда здоровью средней тяжести, если суд не сочтет его тяжким последствием и не применит [ч. 2 ст. 203](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE078gC01O) УК РФ, требуют дополнительной квалификации по нормам о преступлениях против здоровья человека.

[Статья 203](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE077gC0AO) УК РФ не охватывает убийство и умышленное причинение тяжкого вреда здоровью (в том числе и повлекшего по неосторожности смерть потерпевшего), которые следует квалифицировать по совокупности преступлений ([ч. 2 ст. 203](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE078gC01O) УК РФ и соответствующая часть [ст. ст. 105](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38408FBgA05O) или [111](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38408FFgA02O) УК РФ) (см. [п. 18](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C07550E86D060EC2535F6AE35D7ED0B3554BB96EC70C38409gF0EO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 января 1999 г. N 1).

Глава 30. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ОБЩЕСТВЕННОЙ БЕЗОПАСНОСТИ

§ 1. Общая характеристика преступлений

против общественной безопасности

[Глава 24](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EF8gA03O) УК РФ находится в [разд. IX](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EF8gA00O) "Преступления против общественной безопасности и общественного порядка". Хотя [гл. 24](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EF8gA03O) и носит название "Преступления против общественного порядка", тем не менее она объединяет в себе и преступления, посягающие на общественную безопасность, и преступления, посягающие на общественный порядок. Именно эти отношения, составляющие сущность общественной безопасности и общественного порядка, являются родовым объектом рассматриваемой группы преступлений.

Для уяснения сущности понятия "общественная безопасность" следует обратиться к [Закону](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075B0D8AD666EC2535F6AE35D7gE0DO) РФ "О безопасности". В нем общественная безопасность определяется как состояние защищенности жизненно важных интересов общества, то есть совокупность потребностей, удовлетворение которых надежно обеспечивает существование и возможность прогрессивного развития общества <1>. К основным объектам безопасности относятся: личность - ее права и свободы; общество - его материальные и духовные ценности; государство - его конституционный строй, суверенитет и территориальная целостность.

--------------------------------

<1> [Закон](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075B0D8AD666EC2535F6AE35D7gE0DO) РФ от 5 марта 1992 г. "О безопасности" (в ред. [ФЗ](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0A84D56DE4783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840FFDgA02O) от 26 июня 2008 г.) // Ведомости Съезда народных депутатов и Верховного Совета РФ. 1992. N 15. Ст. 769; СПС "КонсультантПлюс".

[Стратегия](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0C86D463E5783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DFBgA00O) национальной безопасности Российской Федерации до 2020 г. дает понятие национальной безопасности. Это состояние защищенности личности, общества и государства от внутренних и внешних угроз, которое позволяет обеспечить конституционные права, свободы, достойные качество и уровень жизни граждан, суверенитет, территориальную целостность и устойчивое развитие Российской Федерации, оборону и безопасность государства <1>.

--------------------------------

<1> [Указ](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0C86D463E5783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DF8gA06O) Президента РФ от 12 мая 2009 г. N 537 "О Стратегии национальной безопасности Российской Федерации до 2020 года" // СЗ РФ. 2009. N 20. Ст. 2444.

Принято различать общественную безопасность в широком и узком смысле. В широком смысле под общественной безопасностью понимается вся совокупность общественных отношений, обеспечивающих состояние защищенности наиболее важных интересов всего общества в целом: наличие безопасных условий жизнедеятельности общества, общественный порядок, здоровье населения и нравственная безопасность, экологическая безопасность, безопасность при осуществлении различного вида работ.

Общественная безопасность в узком смысле включает в себя состояние защищенности и обеспечение условий нормальной деятельности каждой структурной единицы общества и государства, защищенность каждого члена общества, а также защищенность интересов личности, общества и государства при проведении различных работ.

Общественный порядок предполагает наличие условий безопасности в публичных местах и обеспечение спокойствия неопределенно большого круга лиц.

По особенностям видового объекта посягательства преступления, включенные в [гл. 24](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EF8gA03O) УК РФ, можно разделить на следующие виды.

1. Преступления против общей безопасности: [ст. ст. 205](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFAgA07O) - [212](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFFgA00O), [215.1](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EF1gA07O) - [215.3](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFDgA03O), [220](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38509FBgA00O), [221](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38509FBgA07O), [227](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38509F1gA04O) УК РФ.

2. Преступления против общественного порядка: хулиганство [(ст. 213)](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38605FBgA08O), вандализм [(ст. 214)](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EF0gA09O).

3. Преступления против общественной безопасности, сопряженные с нарушением специальных правил безопасности при производстве работ или обращении с опасными предметами: [ст. ст. 216](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38509F9gA02O) - [219](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C2g80DO) УК РФ.

4. Преступления в сфере незаконного оборота оружия: [ст. ст. 222](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38509FDgA00O) - [226.1](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C081g00AO) УК РФ.

Преступления против общественной безопасности причиняют вред неопределенно большому кругу общественных отношений. Многие преступления этой группы посягают не на один, а на несколько объектов. Эта особенность преступлений рассматриваемой группы, а также значимость объектов посягательства и характер причиняемого вреда обусловливают высокую степень их общественной опасности. Применительно к ряду преступлений против общественной безопасности их вредоносность и необходимость эффективного противодействия им признается не только на уровне национального законодательства, но и на уровне всего мирового сообщества. Поэтому не случайно такие, например, преступления, как террористический акт, содействие террористической деятельности, захват заложника, пиратство, относятся к числу так называемых конвенционных преступлений, т.е. преступлений, необходимость борьбы с которыми закреплена в соответствующих международных документах.

Фактор повышенной общественной опасности преступлений против общественной безопасности нашел отражение и в том, что многие составы преступлений рассматриваемой группы сформулированы законодателем как формальные, т.е. такие составы преступлений, которые будут окончены с момента совершения самого деяния (действия или бездействия) независимо от наступления общественно опасных последствий.

Также отличительной особенностью диспозиций ряда статей [гл. 24](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EF8gA03O) УК РФ является то, что значительное число составов преступлений определены как угрозы причинения вреда общественной безопасности.

Объективная сторона большинства преступлений против общественной безопасности выполняется путем действия (террористический акт - [ст. 205](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFAgA07O) УК РФ, захват заложника - [ст. 206](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFAgA00O) УК РФ, заведомо ложное сообщение об акте терроризма - [ст. 207](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFBgA06O) УК РФ, хулиганство - [ст. 213](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38605FBgA08O) УК РФ и др.). Значительное число преступлений совершаются как путем действия, так и путем бездействия (нарушение правил безопасности на взрывоопасных объектах - [ст. 217](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38509F9gA09O) УК РФ, нарушение правил пожарной безопасности - [ст. 219](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C2g80DO) УК РФ и т.д.). Два преступления могут быть совершены только путем бездействия (небрежное хранение огнестрельного оружия - [ст. 224](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38509FFgA00O) УК РФ, ненадлежащее выполнение обязанностей по охране оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств - [ст. 225](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38509FFgA05O) УК РФ).

Среди составов преступлений против общественной безопасности имеются и материальные составы (например, нарушения при проведении различного рода работ - [ст. ст. 216](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38509F9gA02O) - [218](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38509FAgA02O) УК РФ и иные), и формальные составы (террористический акт - [ст. 205](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFAgA07O) УК РФ, захват заложника - [ст. 206](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFAgA00O) УК РФ, заведомо ложное сообщение об акте терроризма - [ст. 207](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFBgA06O) УК РФ и т.д.). Некоторые составы преступлений сконструированы как усеченные (организация незаконного вооруженного формирования - [ст. 208](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFCgA01O) УК РФ, бандитизм - [ст. 209](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFCgA07O) УК РФ, организация преступного сообщества (преступной организации) и (или) участие в нем (ней) - [ст. 210](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3g80DO) УК РФ).

С субъективной стороны большинство преступлений против общественной безопасности характеризуются умышленной формой вины (террористический акт - [ст. 205](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFAgA07O) УК РФ, захват заложника - [ст. 206](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFAgA00O) УК РФ, публичные призывы к осуществлению террористической деятельности или публичное оправдание терроризма - [ст. 205.2](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFBgA06O) УК РФ и др.). В квалифицированных составах ряда преступлений субъективная сторона характеризуется двумя формами вины (например, террористический акт, повлекший по неосторожности смерть человека, - [п. "б" ч. 2 ст. 205](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870EFDgA01O) УК РФ, захват заложника, повлекший по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия, - [ч. 3 ст. 206](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFBgA05O) УК РФ). Отдельные преступления могут быть совершены только по неосторожности (например, небрежное хранение огнестрельного оружия - [ст. 224](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38509FFgA00O) УК РФ). Имеется также группа преступлений, которые могут быть совершены как умышленно, так и по неосторожности (нарушение правил безопасности на объектах атомной энергетики - [ст. 215](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EF1gA00O) УК РФ, нарушение правил безопасности на взрывоопасных объектах - [ст. 217](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38509F9gA09O) УК РФ и некоторые другие преступления).

В некоторых случаях для признания деяния преступлением против общественной безопасности требуется установить цель, которую преследовал виновный. Данное обстоятельство может стать решающим при установлении отграничения преступления от иных преступных посягательств (например, против личности, других видов безопасности).

Как правило, субъектом преступлений против общественной безопасности является вменяемое лицо, достигшее 16 лет. Лишь в отдельных случаях законодатель устанавливает пониженный возраст уголовной ответственности. Это относится к таким наиболее опасным или наиболее распространенным преступлениям, как террористический акт - [ст. 205](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFAgA07O) УК РФ, захват заложника - [ст. 206](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFAgA00O) УК РФ, хулиганство при отягчающих обстоятельствах - [ч. 2 ст. 213](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38605FCgA02O) УК РФ, вандализм - [ст. 214](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EF0gA09O) УК РФ и иные.

§ 2. Преступления против общей безопасности

Террористический акт ([ст. 205](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFAgA07O) УК РФ)

[Статьей 205](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFAgA07O) УК РФ террористический акт определяется как совершение взрыва, поджога или иных действий, устрашающих население и создающих опасность гибели человека, причинения значительного имущественного ущерба либо наступления иных тяжких последствий, в целях воздействия на принятие решения органами власти или международными организациями, а также угроза совершения указанных действий в тех же целях. Терроризм относится к числу так называемых конвенционных преступлений. Как преступление, к примеру, терроризм расценивается Шанхайской [конвенцией](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C328D76C41C075D0A81D46CEC2535F6AE35D7gE0DO) о борьбе с терроризмом, сепаратизмом и экстремизмом (заключена в г. Шанхае 15 июня 2001 г.).

В Российской Федерации правовую основу противодействия терроризму составляют [Конституция](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075E0284D16FB12F3DAFA237gD00O) Российской Федерации, общепризнанные принципы и нормы международного права, международные договоры Российской Федерации, Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D16CEF783FFEF739D5EAg004O) от 25 июля 2002 г. N 114-ФЗ "О противодействии экстремистской деятельности" (ред. 25 декабря 2012 г.), Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D16CE4783FFEF739D5EAg004O) от 6 марта 2006 г. N 35-ФЗ "О противодействии терроризму" (ред. 8 ноября 2011 г.) и другие нормативные правовые акты, направленные на противодействие терроризму.

Вопросы квалификации террористического акта и других преступлений террористической направленности разъяснены в [Постановлении](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0886DD61E0783FFEF739D5EAg004O) Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 9 февраля 2012 г. N 1 "О некоторых вопросах судебной практики по уголовным делам о преступлениях террористической направленности".

**Основной объект** преступления - общественная безопасность.

**Факультативный объект** - отношения по охране здоровья и жизни человека, собственности.

**Объективная сторона** террористического акта включает следующие альтернативные действия: 1) совершение взрыва, поджога или иных действий, устрашающих население и создающих опасность гибели человека, причинения значительного имущественного ущерба либо наступления иных тяжких последствий; 2) угроза совершения указанных действий.

**Взрыв** - сопровождающееся сильным звуком воспламенение чего-нибудь вследствие мгновенного химического разложения вещества и образования сильно нагретых газов.

**Поджог** - намеренное воспламенение чего-либо.

Под иными действиями, устрашающими население и создающими опасность гибели человека, причинения значительного имущественного ущерба либо наступления иных тяжких последствий, в [ст. 205](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFAgA07O) УК РФ следует понимать действия, сопоставимые по последствиям со взрывом или поджогом, например устройство аварий на объектах жизнеобеспечения; разрушение транспортных коммуникаций; заражение источников питьевого водоснабжения и продуктов питания; распространение болезнетворных микробов, способных вызвать эпидемию или эпизоотию; радиоактивное, химическое, биологическое (бактериологическое) и иное заражение местности; вооруженное нападение на населенные пункты, обстрелы жилых домов, школ, больниц, административных зданий, мест дислокации (расположения) военнослужащих или сотрудников правоохранительных органов; захват и (или) разрушение зданий, вокзалов, портов, культурных или религиозных сооружений <1>.

--------------------------------

<1> [Пункт 3](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0886DD61E0783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DF9gA07O) Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 9 февраля 2012 г. N 1 "О некоторых вопросах судебной практики по уголовным делам о преступлениях террористической направленности" // РГ. 2012. 17 февр. N 35.

Устрашающими население могут быть признаны такие действия, которые по своему характеру способны вызвать страх у людей за свою жизнь и здоровье, безопасность близких, сохранность имущества и т.п.

Состав преступления формальный. При совершении акта терроризма в виде производства взрыва, поджога, иных действий преступление является оконченным с момента их совершения. Однако состав преступления будет иметь место только в том случае, если указанные выше действия создавали реальную угрозу наступления общественно опасных последствий, указанных в законе. Поэтому, например, производство взрыва в безлюдной местности, когда отсутствовала опасность гибели людей и т.д., не может быть расценено как террористический акт.

Фактическое причинение значительного имущественного ущерба, иных тяжких последствий квалифицируется по [п. "в" ч. 2 ст. 205](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870EFDgA00O) УК РФ. Неосторожное причинение смерти образует состав преступления по [п. "б" ч. 2 ст. 205](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870EFDgA01O) УК РФ, умышленное причинение смерти охватывается [п. "б" ч. 3 ст. 205](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870EFDgA04O) УК РФ.

Террористический акт в виде угрозы совершения названных действий также является формальным составом преступления. В этом случае деяние будет окончено с момента доведения содержания угрозы до других лиц. Способ выражения угрозы может быть различным: письмо, сообщение по телефону, по Интернету, лично высказанная угроза и т.д. Однако, как и ранее, состав преступления в виде угрозы будет только тогда, когда виновный имел возможность ее реально осуществить. В противном случае при наличии к тому оснований речь может идти не о террористическом акте, а о заведомо ложном сообщении об акте терроризма.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом и специальной целью. Виновный осознает, что совершает взрыв, поджог и т.д., и желает совершить эти действия. Целью террористического акта является оказание воздействия на принятие решения органами власти или международными организациями, т.е. намерение виновного понудить их к совершению незаконных или невыгодных действий либо принять решение, выгодное для террориста. Следует иметь в виду, что указанное воздействие может выражаться в побуждении соответствующих субъектов к совершению определенных действий либо к воздержанию от их совершения (например, в требовании освободить участников террористической организации, содержащихся в исправительных учреждениях) ([п. 1](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0886DD61E0783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DF9gA00O) Постановления от 9 февраля 2012 г. N 1). Отсутствие специальной цели исключает наличие состава преступления, предусмотренного [ст. 205](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFAgA07O) УК РФ. Так, например, совершение поджога автомашины из чувства мести следует квалифицировать по [ч. 2 ст. 167](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3860BFEgA02O) УК РФ.

Следует иметь в виду, что указанное воздействие может выражаться в побуждении соответствующих субъектов к совершению определенных действий либо к воздержанию от их совершения (например, в требовании освободить участников террористической организации, содержащихся в исправительных учреждениях) ([п. 1](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0886DD61E0783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DF9gA03O) Постановления от 9 февраля 2012 г. N 1).

**Субъект преступления** - вменяемое лицо, достигшее возраста 14 лет.

Ответственность за квалифицированные виды террористического акта предусмотрена [ч. 2 ст. 205](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870EFCgA09O) УК РФ, квалифицирующими признаками являются следующие.

[Пункт "а" ч. 2](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870EFCgA08O) - совершение террористического акта группой лиц по предварительному сговору или организованной группой. Террористический акт признается совершенным группой лиц по предварительному сговору, если в нем участвовали два или более лица, обладающих признаками субъекта преступления, заранее (до момента совершения взрыва, поджога или иных действий либо угрозы совершения таких действий) договорившихся о совместном совершении преступления. Каждый из участников полностью или частично выполняет объективную сторону состава преступления.

При квалификации террористического акта по [п. "а" ч. 2 ст. 205](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870EFCgA08O) УК РФ следует учитывать, что под организованной группой понимается устойчивая группа из двух и более лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений. Об устойчивости организованной группы могут свидетельствовать большой временной промежуток ее существования, неоднократность совершения преступлений членами группы, их техническая оснащенность и распределение ролей между ними, длительность подготовки даже одного преступления, а также иные обстоятельства (например, специальная подготовка участников организованной группы).

В случае признания террористического акта совершенным организованной группой действия всех ее членов, принимавших участие в подготовке или в совершении этого преступления, независимо от их фактической роли следует квалифицировать по соответствующей части [ст. 205](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFAgA07O) УК РФ без ссылки на [ст. 33](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840CFBgA01O) УК РФ ([п. 6](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0886DD61E0783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DF9gA08O) Постановления от 9 февраля 2012 г. N 1).

[Пункт "б" ч. 2 ст. 205](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870EFDgA01O) УК РФ - совершение террористического акта, повлекшего по неосторожности смерть человека. Террористический акт, повлекший по неосторожности смерть человека, является материальным составом преступления с двумя формами вины. В отличие от [ч. 1 ст. 205](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFAgA06O) УК РФ преступление окончено только при наступлении указанного последствия. Отношение к смерти потерпевшего должно характеризоваться преступным легкомыслием или небрежностью.

[Пункт "в" ч. 2 ст. 205](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870EFDgA00O) УК РФ - совершение террористического акта, повлекшего причинение значительного имущественного ущерба либо наступление иных тяжких последствий. Значительный имущественный ущерб - оценочная категория.

Решая вопрос о том, является ли ущерб значительным ([п. "в" ч. 2 ст. 205](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870EFDgA00O) УК РФ), следует исходить из стоимости уничтоженного имущества или затрат на восстановление поврежденного имущества, значимости этого имущества для потерпевшего, например в зависимости от рода его деятельности или материального положения либо финансово-экономического состояния юридического лица, являвшегося собственником или иным владельцем уничтоженного либо поврежденного имущества.

Причинение в результате террористического акта значительного имущественного ущерба квалифицируется по [п. "в" ч. 2 ст. 205](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870EFDgA00O) УК РФ и дополнительной квалификации по [ст. 167](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850DF9gA02O) УК РФ не требует.

К иным тяжким последствиям применительно к [п. "в" ч. 2 ст. 205](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870EFDgA00O) УК РФ могут относиться, в частности, причинение тяжкого вреда здоровью хотя бы одному человеку, средней тяжести вреда здоровью двум и более лицам, дезорганизация деятельности органов государственной власти и местного самоуправления; длительное нарушение работы предприятия (предприятий) и (или) учреждения (учреждений) независимо от их ведомственной принадлежности, формы собственности, организационно-правовой формы; существенное ухудшение экологической обстановки (например, деградация земель, загрязнение поверхностных и внутренних вод, атмосферы, морской среды и иные негативные изменения окружающей среды, препятствующие ее сохранению и правомерному использованию, устранение последствий которых требует длительного времени и больших материальных затрат).

При решении вопроса о том, явилось ли нарушение работы предприятия или учреждения длительным, судам надлежит исходить из конкретных обстоятельств дела, учитывая при этом специфику их деятельности, общую продолжительность приостановления работы, размер причиненных им убытков и т.д. ([п. п. 7](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0886DD61E0783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DFAgA00O), [8](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0886DD61E0783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DFAgA02O) Постановления от 9 февраля 2012 г. N 1).

Ответственность за особо квалифицированные виды террористического акта установлена [ч. 3 ст. 205](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870EFDgA02O) УК РФ.

[Пункт "а" ч. 3 ст. 205](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870EFDgA05O) УК РФ - совершение террористического акта, сопряженного с посягательством на объекты использования атомной энергии либо с использованием ядерных материалов, радиоактивных веществ или источников радиоактивного излучения либо ядовитых, отравляющих, токсичных, опасных химических или биологических веществ.

Под объектами использования атомной энергии в соответствии со [ст. 3](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0E8BD267EE783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DFAgA00O) Федерального закона от 21 ноября 1995 г. "Об использовании атомной энергии" (в ред. от 30 ноября 2011 г.) понимаются объекты, эксплуатирующие атомную (ядерную) энергию в штатном режиме, например атомные ледоколы, электростанции, космические аппараты, а также объекты хранения, производства, переработки радиоактивных материалов (склады ядерного оружия, научно-производственные объединения, например, такие как "Маяк"). Посягательство на объекты использования атомной энергии означает совершение действий, имеющих целью их уничтожение или выведение из строя, независимо от того, достигнута эта цель или нет.

Совершение террористического акта с использованием ядерных материалов может означать эксплуатацию поражающих факторов ядерного взрыва при применении портативного ядерного боеприпаса малой мощности. Возможно также использование так называемой грязной бомбы, что может привести к радиоактивному заражению местности.

При применении радиоактивных веществ (например, полония, прометия, радия) возможно причинение смерти или вреда здоровью как одному, так и множеству лиц, радиоактивное заражение местности.

Если в процессе совершения террористического акта были использованы незаконно приобретенные либо хранящиеся ядерные материалы и радиоактивные вещества, а также незаконно приобретенные, хранящиеся либо изготовленные огнестрельное оружие, боеприпасы, взрывчатые вещества или взрывные устройства, то действия лица подлежат квалификации по совокупности преступлений, предусмотренных [ст. 205](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFAgA07O) УК РФ и соответственно [ст. ст. 220](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38509FBgA00O), [222](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38509FDgA00O) или [223](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38509FEgA00O) УК РФ ([п. 10](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0886DD61E0783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DFAgA07O) Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 9 февраля 2012 г. N 1 "О некоторых вопросах судебной практики по уголовным делам о преступлениях террористической направленности").

В последние годы для совершения террористических актов стали использовать высокотоксичные химические вещества, в частности вещества, относящиеся к химическому оружию. Среди этих отравляющих веществ такие сильнейшие отравляющие вещества, как зарин, зоман, иприт, люизит и смесь иприта с люизитом, ви-газы и другие. Масштабы последствий террористических актов с использованием ядовитых, отравляющих, токсичных, опасных химических или биологических веществ могут быть весьма различными и зависят не только от степени токсичности использованного при террористическом акте химического вещества и его количества, но и от места, времени, метеорологических (микроклиматических) и др. условий, а также количества людей, оказавшихся в зоне поражения, оперативности и полноты мероприятий по их защите, эвакуации и других факторов. При этом количество пораженных в толпе, например находящейся в замкнутом пространстве, может измеряться сотнями человек, что показал террористический акт в японском метрополитене.

Под использованием ядовитых, отравляющих, токсичных, опасных химических или биологических веществ следует понимать применение указанных предметов для поражения людей или химического заражения материальных объектов, а также угрозу таким их использованием, если обстоятельства дела свидетельствуют о намерении нападающего использовать эти предметы при тех или иных обстоятельствах.

Незаконное приобретение либо хищение таких предметов для совершения террористического акта квалифицируется самостоятельно, например как преступление против собственности либо по [ч. 2 ст. 188](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0882DD60EF783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C7g80DO) УК РФ, [ст. 234](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38508FEgA01O) УК РФ, [ч. 2 ст. 226](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38509F0gA03O) УК РФ.

[Пункт "б" ч. 3 ст. 205](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870EFDgA04O) УК РФ - совершение террористического акта, повлекшего умышленное причинение смерти человеку, - квалифицирующий признак, включенный Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C07540982D365EC2535F6AE35D7ED0B3554BB96EC70C3840CgF00O) от 30 декабря 2008 г. N 321-ФЗ. Ранее такие действия подлежали квалификации по совокупности со [ст. 105](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38408FBgA05O) УК РФ.

В случае если террористический акт повлек умышленное причинение смерти человеку (либо двум и более лицам), содеянное охватывается [п. "б" ч. 3 ст. 205](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870EFDgA04O) УК РФ и дополнительной квалификации по [ст. 105](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38408FBgA05O) УК РФ не требует ([п. 9](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0886DD61E0783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DFAgA04O) Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 9 февраля 2012 г. N 1 "О некоторых вопросах судебной практики по уголовным делам о преступлениях террористической направленности").

Посягательство на жизнь и здоровье другого человека путем производства взрыва, поджога или иных действий подобного характера, совершенное по мотиву мести или личных неприязненных взаимоотношений и не преследующее цель воздействовать на принятие решения органами власти или международными организациями, не образует состав преступления, предусмотренный [ст. 205](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFAgA07O) УК РФ, и квалифицируется по соответствующим статьям [Особенной части](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38408FBgA00O) Уголовного кодекса Российской Федерации.

В том случае, если лицо совершает посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля либо лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование, сотрудника правоохранительного органа путем совершения взрыва, поджога или иных действий подобного характера в целях воздействия на принятие решений органами власти или международными организациями, содеянное надлежит квалифицировать по [ст. 205](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFAgA07O) УК РФ.

Когда посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля хотя и совершается указанными способами, но в целях прекращения его государственной или политической деятельности либо из мести за такую деятельность, содеянное квалифицируется по [ст. 277](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38505F9gA00O) УК РФ.

Посягательство на жизнь лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование, сотрудника правоохранительного органа, совершенное путем взрыва, поджога или иных действий подобного характера в целях воспрепятствования их законной деятельности либо из мести за такую деятельность, квалифицируется соответственно по [ст. 295](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38504FBgA07O) УК РФ или [ст. 317](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3860DFDgA00O) УК РФ ([п. п. 11](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0886DD61E0783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DFAgA06O), [12](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0886DD61E0783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DFAgA09O) Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 9 февраля 2012 г. N 1 "О некоторых вопросах судебной практики по уголовным делам о преступлениях террористической направленности").

[Статья 205](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870EFDgA06O) УК РФ содержит норму-примечание, предусматривающую возможность освобождения от уголовной ответственности лица, участвовавшего в подготовке террористического акта, если оно своевременным предупреждением органов власти или иным способом способствовало предотвращению осуществления террористического акта и если в действиях этого лица не содержится иного состава преступления. Первое условие освобождения от уголовной ответственности - предотвращение террористического акта. Это условие означает, что предупреждение, сведения, предоставленные лицом, участвовавшим в подготовке террористического акта, оказались полезными и позволили не допустить совершение указанного акта. Таким образом, предотвращение террористического акта следует понимать не как процесс, а как положительный результат действий лица. В противном случае, если, несмотря на усилия лица, террористический акт был совершен, речь могла бы идти лишь о смягчении наказания. Освобождение от уголовной ответственности возможно при одновременном наличии и второго условия - в действиях лица не должно быть иного состава преступления.

Иное способствование предотвращению террористического акта может быть выражено в других действиях или бездействии лица: недоставление в условленное место взрывного устройства, передача информации участникам террористического акта о его отмене, разоружение участников террористического акта и т.п.

Содействие террористической деятельности ([ст. 205.1](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFBgA01O) УК РФ)

**Объектом** преступления является общественная безопасность.

**Объективная сторона** состава преступления складывается из ряда альтернативных действий: 1) склонение; 2) вербовка; 3) иное вовлечение лица в совершение хотя бы одного из преступлений, предусмотренных статьями УК РФ: [205](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFAgA07O) ("Террористический акт"), [206](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFAgA00O) ("Захват заложника"), [208](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFCgA01O) ("Организация незаконного вооруженного формирования или участие в нем"), [211](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFEgA01O) ("Угон судна воздушного или водного транспорта либо железнодорожного подвижного состава"), [277](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38505F9gA00O) ("Посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля"), [278](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38505F9gA05O) ("Насильственный захват власти или насильственное удержание власти"), [279](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38505F9gA06O) ("Вооруженный мятеж") и [360](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870CFDgA04O) ("Нападение на лиц или учреждения, которые пользуются международной защитой"); 4) вооружение или 5) подготовка лица в целях совершения хотя бы одного из указанных преступлений; 6) финансирование терроризма.

Объективная сторона преступления, предусмотренного [ст. 205.1](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFBgA01O) УК РФ, была изменена Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0981D766E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840CFAgA03O) от 27 июля 2006 г. Сделано это было в целях приведения положений уголовного закона в соответствие с нормами Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D16CE4783FFEF739D5EAg004O) от 6 марта 2006 г. "О противодействии терроризму". Террористическая деятельность включает в себя:

а) организацию, планирование, подготовку, финансирование и реализацию террористического акта;

б) подстрекательство к террористическому акту;

в) организацию незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации), организованной группы для реализации террористического акта, а равно участие в такой структуре;

г) вербовку, вооружение, обучение и использование террористов;

д) информационное или иное пособничество в планировании, подготовке или реализации террористического акта;

е) пропаганду идей терроризма, распространение материалов или информации, призывающих к осуществлению террористической деятельности либо обосновывающих или оправдывающих необходимость осуществления такой деятельности.

Склонение и вербовка являются разновидностями вовлечения в совершение преступления террористической направленности.

Под склонением понимается побуждение к совершению каких-либо действий, формирование у другого лица намерения совершить определенные действия. Это внушение другому лицу мысли о желательности, необходимости, выгодности определенного поведения, т.е. процесс воздействия на волю и интеллект исполнителя. Склонение происходит путем уговоров, убеждения, возбуждения чувства мести, зависти, т.е. ненасильственными способами.

Вербовка подразумевает получение исполнителем преступления материального или иного вознаграждения.

В [п. 14](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0886DD61E0783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DFBgA03O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 9 февраля 2012 г. N 1 указано: "Под склонением, вербовкой или иным вовлечением лица в совершение хотя бы одного из преступлений, перечисленных в [ч. 1 ст. 205.1](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFBgA00O) УК РФ, следует понимать, в частности, умышленные действия, направленные на вовлечение лица в совершение одного или нескольких указанных преступлений, например путем уговоров, убеждения, просьб, предложений (в том числе совершенные посредством размещения материалов на различных носителях и распространения через информационно-телекоммуникационные сети), применения физического воздействия или посредством поиска лиц и вовлечения их в совершение хотя бы одного из указанных преступлений".

В соответствии со [ст. 205.1](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFBgA00O) УК РФ вовлечение лица в совершение указанных выше преступлений образует самостоятельный состав преступления. С позиции института соучастия действия, перечисленные в рассматриваемой норме, могут быть оценены как действия пособника и подстрекателя. Но, кроме того, они могут являются и приготовительными действиями к совершению конкретных преступлений, например, захвату заложника, организации незаконного вооруженного формирования и т.д. Поэтому деяние виновного подлежит оценке и с позиции наличия состава преступления, предусмотренного [ст. 205.1](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFBgA01O) УК РФ, и с позиции совершения иного конкретного преступления. В этой связи, если, например, склонение лица осуществляется для совершения конкретного преступления, действия виновного подлежат квалификации не только по [ст. 205.1](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFBgA01O) УК РФ, но и как приготовление к совершению этого преступления, а если оно совершено - то как подстрекательство к совершению преступления или как действия организатора при наличии соответствующих обстоятельств.

Иное вовлечение совершается путем шантажа, применения насилия или угрозы его применения, использования материальной или иной зависимости потерпевшего.

**Склонение, вербовка, вовлечение** являются формальными составами преступлений и окончены с момента совершения действий, направленных на склонение лица к совершению преступления, предусмотренного [ст. ст. 205](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFAgA07O), [206](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFAgA00O), [208](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFCgA01O), [211](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFEgA01O), [277](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38505F9gA00O), [278](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38505F9gA05O), [279](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38505F9gA06O) и [360](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870CFDgA04O) УК РФ, независимо от того, удалось ли вовлечь лицо в выполнение объективной стороны хотя бы одного из этих преступлений.

Под вооружением в [ч. 1 ст. 205.1](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFBgA00O) УК РФ понимается снабжение лиц, участвующих в террористической деятельности, оружием, боеприпасами, взрывчатыми веществами и взрывными устройствами, радиоактивными веществами, ядерными материалами, боевой техникой и т.п. в целях совершения хотя бы одного из преступлений, перечисленных в этой [статье](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFBgA01O) ([п. 15](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0886DD61E0783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DFBgA02O) Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 9 февраля 2012 г. N 1 "О некоторых вопросах судебной практики по уголовным делам о преступлениях террористической направленности").

Подготовка лиц в целях совершения преступлений, указанных в [ч. 1 ст. 205.1](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFBgA00O) УК РФ, заключается в обучении правилам обращения с оружием, боеприпасами, взрывными устройствами, средствами связи, правилам ведения боевых действий, а также в проведении соответствующих инструктажей, тренировок, стрельб, учений и т.п.

Совершение преступления путем вооружения, подготовки или финансирования также относится к категории формальных составов. Преступление будет окончено с момента совершения указанных действий.

Терроризм - идеология насилия и практика воздействия на принятие решения органами государственной власти, органами местного самоуправления или международными организациями, связанные с устрашением населения и (или) иными формами противоправных насильственных действий.

Понятие **финансирования** терроризма дано в [примечании 1 к ст. 205.1](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C68Cg00DO) УК РФ. Это предоставление или сбор средств либо оказание финансовых услуг с осознанием того, что они предназначены для финансирования организации, подготовки или совершения хотя бы одного из преступлений, предусмотренных [ст. ст. 205](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFAgA07O), [205.1](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFBgA01O), [205.2](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFBgA06O), [206](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFAgA00O), [208](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFCgA01O), [211](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFEgA01O), [277](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38505F9gA00O), [278](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38505F9gA05O), [279](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38505F9gA06O) и [360](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870CFDgA04O) УК РФ, либо для обеспечения организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации), созданных или создаваемых для совершения хотя бы одного из указанных преступлений.

В [п. 16](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0886DD61E0783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DFBgA04O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 9 февраля 2012 г. N 1 указывается: "Финансированием терроризма следует признавать, наряду с оказанием финансовых услуг, предоставление или сбор не только денежных средств (в наличной или безналичной форме), но и материальных средств (например, предметов обмундирования, экипировки, средств связи) с осознанием того, что они предназначены для финансирования организации, подготовки или совершения хотя бы одного из преступлений, предусмотренных [ст. ст. 205](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFAgA07O), [205.1](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFBgA01O), [205.2](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFBgA06O), [206](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFAgA00O), [208](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFCgA01O), [211](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFEgA01O), [277](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38505F9gA00O), [278](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38505F9gA05O), [279](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38505F9gA06O) и [360](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870CFDgA04O) УК РФ, либо для обеспечения организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации), созданных или создаваемых для совершения хотя бы одного из указанных преступлений (например, систематические отчисления или разовый взнос в общую кассу, приобретение недвижимости или оплата стоимости ее аренды, предоставление денежных средств, предназначенных для подкупа должностных лиц)".

Осуждение финансирования терроризма закреплено в Международной [конвенции](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C07580881D760EC2535F6AE35D7gE0DO) о борьбе с финансированием терроризма от 9 декабря 1999 г. В соответствии с этим документом любое лицо совершает преступление по смыслу [Конвенции](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C07580881D760EC2535F6AE35D7ED0B3554BB96EC70C3840FgF0CO), если оно любыми методами, прямо или косвенно, незаконно и умышленно предоставляет средства или осуществляет их сбор с намерением, чтобы они использовались, или при осознании того, что они будут использованы полностью или частично для совершения преступлений, указанных в [Конвенции](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C07580881D760EC2535F6AE35D7gE0DO). При этом под средствами понимаются активы любого рода, осязаемые или неосязаемые, движимые или недвижимые, независимо от способа их приобретения, а также юридические документы или акты в любой форме, в том числе в электронной или цифровой, удостоверяющие право на такие активы или участие в них, включая банковские кредиты, дорожные чеки, банковские чеки, почтовые переводы, акции, ценные бумаги, облигации, векселя, аккредитивы. Но понятие средств не ограничивается приведенными дефинициями <1>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2003. N 12. Ст. 1059.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом, когда лицо осознает общественную опасность совершаемых действий и желает их совершить. Обязательным признаком при вооружении либо подготовке лица является цель - совершение преступлений террористической направленности, предусмотренных [ст. ст. 205](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFAgA07O), [206](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFAgA00O), [208](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFCgA01O), [211](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFEgA01O), [277](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38505F9gA00O), [278](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38505F9gA05O), [279](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38505F9gA06O) и [360](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870CFDgA04O) УК РФ.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

Квалифицирующим обстоятельством ([ч. 2 ст. 205.1](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFBgA02O) УК РФ) является совершение преступления лицом с использованием своего служебного положения.

К лицам, использующим свое служебное положение ([ч. 2 ст. 205.1](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFBgA02O) УК РФ), следует относить как должностных лиц, так и государственных служащих и служащих органов местного самоуправления, не относящихся к числу должностных лиц, а также лиц, постоянно, временно либо по специальному полномочию выполняющих организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в коммерческой организации независимо от формы собственности или в некоммерческой организации, не являющейся государственным или муниципальным учреждением.

Использование служебного положения при совершении преступлений, предусмотренных [ст. 205.1](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFBgA01O) УК РФ, выражается не только в умышленном использовании такими лицами своих служебных полномочий, но и в оказании влияния, определяемого значимостью и авторитетом занимаемой ими должности, на других лиц в целях побуждения их к совершению действий, направленных на содействие террористической деятельности ([п. 17](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0886DD61E0783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DFBgA07O) Постановления от 9 февраля 2012 г. N 1).

В соответствии с [примечанием к ст. 205.1](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFBgA07O) УК РФ лицо, совершившее преступление, предусмотренное настоящей [статьей](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFBgA01O), освобождается от уголовной ответственности, если оно своевременным сообщением органам власти или иным способом способствовало предотвращению или пресечению преступления, которое оно финансировало и (или) совершению которого содействовало, и если в действиях этого лица не содержится иного состава преступления.

Публичные призывы к осуществлению

террористической деятельности или публичное оправдание

терроризма ([ст. 205.2](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFBgA06O) УК РФ)

**Основным объектом** этого преступления также является общественная безопасность.

**Объективная сторона** может быть выполнена совершением действий двух видов:

1) публичными призывами к осуществлению террористической деятельности;

2) публичным оправданием терроризма (понятия терроризма и террористической деятельности рассмотрены при [комментарии к ст. 205.1](#Par7943) УК РФ).

Под публичными призывами к осуществлению террористической деятельности понимается обращение в любой форме, как правило, к персонально не определенному кругу лиц с предложением участвовать в любой разновидности террористической деятельности. Подобными призывами виновный стремится убедить людей стать на сторону террористов, единолично или совместно с иными лицами осуществлять террористическую деятельность, выражающуюся, например, в финансировании и реализации террористического акта; организации незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации), организованной группы для реализации террористического акта, а равно участии в такой структуре; информационном или ином пособничестве в планировании, подготовке или реализации террористического акта, а равно в совершении иных действий, образующих террористическую деятельность.

Публичные призывы к террористической деятельности могут быть осуществлены, как отмечалось, в любой форме: в устном выступлении на собрании, митинге, призывы могут содержаться в тексте листовок, содержании плакатов и т.д. Призывы основываются на убеждении людей, их уговоре, обещании вознаграждения, возбуждении чувств ненависти, зависти, нетерпимости к определенным группам людей и т.п.

Публичные призывы к осуществлению террористической деятельности практически означают подстрекательство к такой деятельности. Но данное деяние следует отличать от преступления, предусмотренного [ст. 205.1](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFBgA01O) УК РФ, устанавливающей ответственность за содействие террористической деятельности, которое также может быть совершено путем подстрекательства к совершению преступлений террористического характера.

Различие заключается, во-первых, в том, что подстрекательство при содействии террористической деятельности направлено на конкретное лицо или конкретных лиц, а при призыве к осуществлению террористической деятельности - на индивидуально не определенных лиц. Во-вторых, при содействии террористической деятельности подстрекательство осуществляется в целях возбуждения желания принять участие в совершении определенного преступления, а при призывах - любого конкретно не определенного преступления, включенного в содержание террористической деятельности.

Понятие публичного оправдания терроризма приведено в [примечании к ст. 205.2](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFCgA03O) УК РФ. В соответствии с этой нормой публичное оправдание представляет собой публичное заявление о признании идеологии и практики терроризма правильными, нуждающимися в поддержке и подражании. Понятие публичности при оправдании терроризма аналогично рассмотренному выше.

Под идеологией и практикой терроризма понимается идеология насилия и практика воздействия на принятие решения органами государственной власти, органами местного самоуправления или международными организациями, связанные с устрашением населения и (или) иными формами противоправных, насильственных действий ([п. 1 ст. 3](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D16CE4783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DFAgA09O) Федерального закона "О противодействии терроризму") ([п. 18](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0886DD61E0783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DFBgA08O) Постановления от 9 февраля 2012 г. N 1).

Вопрос о публичности призывов к осуществлению террористической деятельности или оправдания терроризма ([ст. 205.2](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFBgA06O) УК РФ) должен разрешаться судами с учетом места, способа, обстановки и других обстоятельств дела (обращения к группе людей в общественных местах, на собраниях, митингах, демонстрациях, распространение листовок, вывешивание плакатов, размещение обращений в информационно-телекоммуникационных сетях общего пользования, включая сеть Интернет, например, на сайтах, форумах или в блогах, распространение обращений путем массовой рассылки электронных сообщений и т.п.) ([п. 19](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0886DD61E0783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DFCgA01O) Постановления от 9 февраля 2012 г. N 1).

Состав преступления, предусмотренный [ст. 205.2](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFBgA06O) УК РФ, по конструкции объективной стороны является формальным. Состав преступления будет окончен с момента осуществления призыва или доведения публичного заявления до сведения третьих лиц. Если призывы содержатся в листовках, плакатах, состав преступления будет окончен с момента распространения хотя бы одной листовки, плаката в общественном месте или, например, выполнения соответствующей надписи в общественном месте. При этом для состава преступления не имеет значения, удалось ли виновному сформировать намерение, возбудить хотя бы у одного у лица желание осуществлять террористическую деятельность или возникла ли у такого лица убежденность в правоте террористической деятельности.

Следует отметить, что исполнителем преступления является лицо, непосредственно выполняющее объективную сторону состава преступления. Поэтому, если, например, одно лицо подготовило текст призыва, а другое огласило его на митинге, действия первого лица следует квалифицировать как действия пособника со ссылкой на [ч. 5 ст. 33](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840CFBgA04O) УК РФ.

Публичное оправдание терроризма образует состав оконченного преступления с момента публичного выступления лица, в котором оно заявляет о признании идеологии и практики терроризма правильными и заслуживающими поддержки и подражания ([п. 20](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0886DD61E0783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DFCgA03O) Постановления от 9 февраля 2012 г. N 1).

**Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает общественную опасность своего деяния и желает выполнить публичные призывы к осуществлению террористической деятельности или публичное оправдание терроризма. Фактор публичности также должен охватываться сознанием субъекта.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

Квалифицирующим обстоятельством ([ч. 2 ст. 205.2](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFCgA01O) УК РФ) является совершение преступления с использованием средств массовой информации. Это обусловлено тем, что средства массовой информации в таких ситуациях помогают виновному охватить значительно большую аудиторию по сравнению с тем количеством людей, которые могут быть подвергнуты воздействию при иных вариантах совершения преступления. Кроме того, материалам, приводимым в средствах массовой информации, население, как правило, оказывает доверие, что повышает опасность призывов к осуществлению террористической деятельности и оправдания терроризма.

Преступления, предусмотренные [ч. 2 ст. 205.2](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFCgA01O) УК РФ, следует считать оконченными с момента распространения продукции средств массовой информации (например, продажа, раздача периодического печатного издания, аудио- или видеозаписи программы, начало вещания теле- или радиопрограммы, демонстрация кинохроникальной программы, предоставление доступа к сетевому изданию) ([п. 21](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0886DD61E0783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DFCgA05O) Постановления от 9 февраля 2012 г. N 1).

В соответствии со [ст. 2](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D82D661E2783FFEF739D5EA046A43BCDFE072gC06O) Закона РФ от 27 декабря 1991 г. N 2124-1 "О средствах массовой информации" (ред. 5 апреля 2013 г.) под средством массовой информации понимается периодическое печатное издание, радио-, теле-, видеопрограмма, кинохроникальная программа, иная форма периодического распространения массовой информации <1>. Этим требованиям в ряде случаев отвечает и размещение материалов в сети Интернет. Если же материалы распространяются не периодически, деяние следует квалифицировать по [ч. 1 ст. 205.1](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFBgA00O) УК РФ. При этом под периодическим печатным изданием понимается газета, журнал, альманах, бюллетень, иное издание, имеющее постоянное название, текущий номер и выходящее в свет не реже одного раза в год. Из аналогичного временного промежутка следует исходить и при определении периодичности подачи материалов в средствах, не относящихся к печатным изданиям.

--------------------------------

<1> [Закон](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D82D661E2783FFEF739D5EAg004O) РФ от 27 декабря 1991 г. N 2124-1 "О средствах массовой информации" (ред. от 09.02.2009) // Ведомости СНД и ВС РФ. 1992. Ст. 300; СПС "КонсультантПлюс".

Таким образом, в том случае, если публичные призывы к осуществлению террористической деятельности или публичное оправдание терроризма совершены с использованием сетевых изданий (сайтов в информационно-телекоммуникационной сети Интернет, зарегистрированных в качестве средства массовой информации в установленном порядке), содеянное следует квалифицировать по [ч. 2 ст. 205.2](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFCgA01O) УК РФ. Использование для совершения указанных деяний сайтов в информационно-телекоммуникационной сети Интернет, не зарегистрированных в качестве средства массовой информации в установленном порядке, квалифицируется по [ч. 1 ст. 205.2](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFBgA09O) УК РФ ([п. 22](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0886DD61E0783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DFCgA04O) Постановления от 9 февраля 2012 г. N 1).

При квалификации преступления, совершенного с использованием средств массовой информации, следует обратить внимание на определение роли лица, осуществляющего публичные призывы или публичное оправдание терроризма. Так, если лицо осуществляет эти действия при выступлении по телевидению, то его действия следует расценивать как действия исполнителя, а действия лица, ответственного за выход выступления в эфир, - как действия пособника (при условии, что его умыслом охватывалось оказание содействия именно в осуществлении публичных призывов или публичного оправдания). С нашей точки зрения, роли меняются, если, например, речь идет о печатном издании. В этом случае исполнением объективной стороны состава преступления будет дача разрешения на публикацию (опять же при наличии соответствующих субъективных условий). Действия же автора материала следует расценивать как действия пособника.

Захват заложника ([ст. 206](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFAgA00O) УК РФ)

**Основной объект** преступления - общественная безопасность.

**Дополнительный объект** - свобода человека, неприкосновенность личности.

**Факультативный объект** - отношения по охране здоровья и жизни человека, собственности.

**Объективная сторона** преступления выражается в совершении хотя бы одного из двух действий: 1) захвата или 2) удержания лица в качестве заложника с предъявлением государству, организации или гражданину какого-либо требования как условия освобождения заложника.

**Захват** заложника - это противоправное завладение, ограничение физической свободы одного или нескольких лиц.

**Удержание** заложника - противоправное, как правило, насильственное препятствование выходу заложника на свободу.

Следует иметь в виду, что понятие захвата включает в себя и удержание заложника. Например, лица, захватившие человека, перевозят его на автомашине к месту дальнейшего содержания. Очевидно, что после завладения происходит процесс удержания (пусть даже и относительно кратковременный), поэтому квалификация действий лиц в этом случае охватывается понятием захвата и дополнительного вменения удержания не требует. В то же время, если удержание осуществляется лицом, не участвовавшим в захвате, его действия расцениваются как удержание.

Способы захвата заложника могут быть любыми: применение насилия, не опасного для жизни или здоровья, угроза применения насилия, уничтожения или повреждения имущества, шантаж, использование обмана. Психическое насилие включает в себя как угрозу убийством, так и угрозу причинением опасного и не опасного для жизни или здоровья насилия.

В отличие от захвата удержание лица состоит не в неправомерном ограничении свободы, а в воспрепятствовании возвращению свободы: удержании связанным, приковывании наручниками, запрете покидать место пребывания под угрозой насилия, пресечении попыток к освобождению и т.п.

К насилию, не опасному для жизни или здоровья человека, относится нанесение побоев, иное причинение физической боли, связывание, применение наручников.

Состав преступления формальный, деяние признается оконченным с момента фактического завладения человеком или с момента совершения действий по удержанию независимо от его продолжительности. Так как объективную сторону образует выполнение альтернативных действий, то в рамках соисполнительства возможно распределение ролей, например один соучастник осуществляет захват заложника, а другой - его последующее удержание.

**Субъективная сторона** захвата заложника характеризуется прямым умыслом.

Обязательный признак субъективной стороны преступления - цель виновного понудить государство, организацию (международную либо внутригосударственную, коммерческую либо некоммерческую) или гражданина совершить какое-либо действие или воздержаться от совершения какого-либо действия как условия освобождения заложника. Характер предъявляемых виновным требований не имеет значения для квалификации. Они могут быть как политическими, так и финансовыми, например требование предоставить автономию какой-либо части государства, прекратить совершение военных действий либо контртеррористической операции, освободить арестованного или осужденного, обеспечить виновного оружием, деньгами, транспортными средствами и т.п.

**Субъектом** преступления является вменяемое лицо, достигшее возраста 14 лет.

Захват заложника необходимо отграничивать от похищения человека ([ст. 126](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840BFFgA09O) УК РФ). Разграничение проводится по объекту и цели совершения преступления. Основное отличие захвата заложника от похищения человека заключается в объекте преступления. При похищении человека объектом посягательства выступают общественные отношения по охране личной свободы человека. Объект захвата заложника - общественные отношения по обеспечению общественной безопасности. Это значит, что при совершении похищения потерпевшим является не случайный человек, а заранее выбранная виновным жертва, например ребенок обеспеченных родителей, девушка, на которой виновный хочет бы жениться и для этого решает выкрасть ее из семьи, и т.п. При захвате заложника общественная безопасность выступает объектом преступления потому, что потерпевшим может оказаться любой человек, случайно оказавшийся в месте совершения преступления; виновному, как правило, безразлично, кто именно это будет, для него важна не личность потерпевшего, а достижение соответствующей цели путем угрозы причинения вреда лицу или нескольким лицам. Кроме того, похищение человека совершается, как правило, тайно, виновный не стремится привлечь внимание к своим действиям. Захват заложника выполняется открыто, преступники сами выходят на связь с представителями властных органов для предъявления своих требований, желают вызвать происходящим как можно больший общественный резонанс. Аналогичным образом необходимо проводить отграничение захвата заложника от незаконного лишения свободы ([ст. 127](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840BF1gA06O) УК РФ). Отграничение проводится по объекту посягательства и субъективной стороне преступления. Об объекте говорилось выше. Что же касается субъективной стороны преступления, то незаконное лишение свободы не преследует цель понудить третье лицо совершить требуемое действие (бездействие). Незаконное лишение свободы совершается именно с целью ограничения свободы передвижения личности. При этом мотивы совершения преступления могут быть различными, например месть, хулиганские мотивы и иные. Кроме того, незаконное лишение свободы не связано с изъятием потерпевшего из места его нахождения.

Квалифицирующие признаки захвата заложника предусмотрены [ч. 2 ст. 206](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFAgA05O) УК РФ. Этими признаками являются следующие.

Захват заложника, совершенный группой лиц по предварительному сговору [(п. "а")](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFAgA04O). В состав такой группы входят соисполнители, т.е. лица, каждый из которых полностью или частично выполняет объективную сторону захвата заложника. Предварительный сговор означает достижение соглашения о совместном выполнении преступного деяния до начала выполнения его объективной стороны. Для захвата заложника характерны заранее обдуманный умысел, тщательная подготовка совершения преступления, распределение ролей в рамках соисполнительства.

Применение насилия, опасного для жизни или здоровья [(п. "в")](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFAgA06O). Под насилием, опасным для жизни или здоровья, понимается легкий, средней тяжести и тяжкий вред здоровью. Под применением такого насилия понимается фактическое причинение какого-либо вреда здоровью либо совершение действий хоть и не повлекших причинения вреда здоровью, но создававших реальную опасность наступления последствий такого рода для заложника либо лиц, пытавшихся воспрепятствовать захвату.

Применение оружия или предметов, используемых в качестве оружия [(п. "г")](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFAgA09O). В соответствии с [Законом](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D067E3783FFEF739D5EAg004O) РФ "Об оружии" различается огнестрельное, холодное, газовое, пневматическое оружие. Предметы, используемые в качестве оружия, - это любые предметы, пригодные для причинения вреда здоровью или жизни заложника (палки, камни, кухонные ножи, топоры, велосипедные цепи и т.д.). Под применением оружия понимается как использование его для причинения вреда здоровью, так и угроза его немедленного применения.

Захват заложника, совершенный в отношении заведомо несовершеннолетнего [(п. "д")](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFAgA08O). Заведомость означает то, что виновное лицо достоверно знает о несовершеннолетнем возрасте потерпевшего либо допускает, что потерпевший не достиг 18 лет (например, по внешнему виду заложника).

Захват заложника, совершенный в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности [(п. "е")](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFBgA01O). Лицо, захватывающее женщину в заложницы, знает о ее беременности. При этом для квалификации не имеют значения срок беременности и источник знания о ней виновного.

Совершение преступления в отношении двух или более лиц [(п. "ж")](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFBgA00O). Этот квалифицирующий признак вменяется в тех случаях, когда единым умыслом виновного охватывается совершение захвата двух или более заложников. При этом не требуется, чтобы захват потерпевших проводился одновременно.

При разновременно возникшем умысле на захват заложника действия виновного следует квалифицировать по совокупности преступлений. В то же время следует отметить, что практике известны случаи квалификации преступления в отношении двух или более лиц независимо от единовременности или разновременности возникновения умысла.

Еще одним квалифицирующим признаком является наличие корыстных побуждений при захвате заложника [(п. "з")](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFBgA03O).

Под корыстными побуждениями понимается стремление получить материальную выгоду для себя или других лиц (деньги, имущество или право на имущество и т.п.) либо избавление от материальных затрат (возврата имущества, выполнения имущественных обязательств и т.п.). То есть при таком захвате заложника освобождение потерпевшего ставится в зависимость от выполнения требования имущественного характера.

По [п. "з" ч. 2 ст. 206](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFBgA03O) УК РФ квалифицируется также захват заложника, совершенный по найму, когда виновный захватывает или удерживает заложника за вознаграждение от третьих лиц. При этом не имеют значения время получения вознаграждения - до или после осуществления захвата заложника, а также характер вознаграждения - деньги, имущество, услуги имущественного характера.

Особо квалифицирующие признаки захвата заложника, предусмотренные [ч. 3 ст. 206](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFBgA05O) УК РФ, - это захват заложника, совершенный организованной группой либо повлекший по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия.

Содержание данных признаков аналогично соответствующим признакам терроризма.

Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C07540982D365EC2535F6AE35D7ED0B3554BB96EC70C3840FgF0CO) от 30 декабря 2008 г. статья дополнена [ч. 4](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870EFDgA09O) - совершение захвата заложника, если он повлек умышленное причинение смерти человеку. Составом охватывается умышленное причинение смерти лишь одному человеку. Умысел может быть как прямым, так и косвенным. В случае причинения смерти двум или более лицам содеянное следует дополнительно квалифицировать по [п. п. "а"](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38408FBgA09O), ["е" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38408FCgA02O) УК РФ. Следует иметь в виду, что по смыслу закона ответственность по [ч. 4 ст. 206](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870EFDgA09O) УК РФ наступает не только за умышленное причинение смерти самому заложнику, но и за убийство других лиц, совершенное виновным в связи с захватом заложника.

В соответствии с [примечанием к ст. 206](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFBgA07O) УК РФ лицо, добровольно или по требованию властей освободившее заложника, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления. В качестве условий освобождения от уголовной ответственности за захват заложника, следовательно, выступают следующие обстоятельства: а) добровольность освобождения заложника по собственной инициативе либо освобождение его по требованию властей; б) отсутствие в действиях виновного иного состава преступления.

Заведомо ложное сообщение об акте терроризма

([ст. 207](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFBgA06O) УК РФ)

**Объект** преступления - общественная безопасность.

**Объективная сторона** преступления состоит в сообщении любым лицам заведомо ложной информации о готовящихся взрыве, поджоге, иных действиях, создающих опасность гибели людей, причинения значительного имущественного ущерба, наступления иных общественно опасных последствий. Содержание сообщаемых сведений идентично аналогичным понятиям [ст. 205](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFAgA07O) УК РФ "Террористический акт".

Ложная информация может сообщаться как органам власти, так и любым физическим или юридическим лицам либо их представителям. Передача информации возможна устно, письменно, с использованием средств связи и другими способами. К примеру, как заведомо ложное сообщение об акте терроризма следует расценивать размещение в общественных и иных местах муляжей взрывных устройств.

Отличие рассматриваемого состава преступления от террористического акта в форме угрозы совершения общественно опасных действий в том, что применительно к [ст. 205](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFAgA07O) УК РФ угроза носит реальный характер, виновный намеревается привести ее в исполнение и имеет реальную возможность сделать это. Заведомо ложное сообщение об акте терроризма означает отсутствие реальной возможности причинения вреда путем совершения взрыва, поджога и т.д. и отсутствие намерения совершить указанные действия.

Состав преступления формальный, деяние окончено с момента доведения до адресата заведомо ложных сведений.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо знает о несоответствии сообщаемой информации действительности. Мотив действий может быть любым, например хулиганство, желание проверить качество работы правоохранительных органов, стремление отвлечь ложным звонком внимание от действительно готовящегося акта терроризма и т.д.

**Субъект** общий - вменяемое лицо, достигшее возраста 14 лет.

Организация незаконного вооруженного формирования

или участие в нем ([ст. 208](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFCgA01O) УК РФ)

**Объект** преступления - общественная безопасность.

[Части 1](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFCgA02O) и [2 ст. 208](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C780g00AO) УК РФ являются самостоятельными составами преступлений. Объективная сторона преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 208](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFCgA02O) УК РФ, включает три альтернативных действия: создание, руководство или финансирование вооруженного формирования. Объективная сторона преступления, предусмотренного [ч. 2 ст. 208](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C780g00AO) УК РФ, состоит в участии в незаконном вооруженном формировании.

Под незаконным вооруженным формированием в [статье 208](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFCgA01O) УК РФ следует понимать не предусмотренные федеральным законом объединение, отряд, дружину или иную вооруженную группу, созданные для реализации определенных целей (например, для совершения террористических актов, насильственного изменения основ конституционного строя или нарушения целостности Российской Федерации) ([п. 23](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0886DD61E0783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DFCgA06O) Постановления от 9 февраля 2012 г. N 1).

Обязательным признаком состава преступления является незаконность вооруженного формирования. В соответствии с Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0F8BD067E5783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DFAgA01O) от 31 мая 1996 г. N 61-ФЗ "Об обороне" создание и существование формирований, имеющих военную организацию или вооружение и военную технику либо в которых предусматривается прохождение военной службы, не предусмотренных федеральными законами, запрещается и преследуется по закону.

Таким образом, незаконным является вооруженное формирование, не предусмотренное федеральными законами. К таким законам относятся, например, Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D81D16CE6783FFEF739D5EAg004O) от 7 февраля 2011 г. N 3-ФЗ "О полиции" (в ред. от 1 июля 2011 г.), Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0E8BD362EE783FFEF739D5EAg004O) от 6 февраля 1997 г. N 27-ФЗ "О внутренних войсках Министерства внутренних дел Российской Федерации", Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D81D162E0783FFEF739D5EAg004O) от 3 апреля 1995 г. N 40-ФЗ "О федеральной службе безопасности" и некоторые другие. Под незаконным вооруженным формированием в [ст. 208](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFCgA01O) УК РФ следует понимать не предусмотренные федеральным законом объединение, отряд, дружину или иную вооруженную группу, созданные для реализации определенных целей (например, для совершения террористических актов, насильственного изменения основ конституционного строя или нарушения целостности Российской Федерации) ([п. 23](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0886DD61E0783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DFCgA06O) Постановления от 9 февраля 2012 г. N 1). Относительно понятия "формирование" в юридической литературе нет единого мнения. Одни авторы полагают правильным для раскрытия его содержания обратиться к словарю русского языка и понимать под таким формированием объединение лиц, близкое по своим характеристикам к воинской части <1>. Другие считают, что для формирования достаточно минимум двух участников <2>.

--------------------------------

<1> См.: Мальцев В. [Ответственность за организацию незаконного вооруженного формирования](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C38896BC41C075E028AD46FB12F3DAFA237D0E2542253F29AED70C384g00AO) или участие в нем // СПС "КонсультантПлюс".

<2> См.: Галахова А.В. [Суд присяжных: квалификация преступлений](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C388E60C41C075D0E83D26DEC2535F6AE35D7ED0B3554BB96EC70C38208gF0EO) и процедура рассмотрения дел. М., 2006; СПС "КонсультантПлюс".

С нашей точки зрения, при определении понятия "формирование" следует исходить из сравнения с численностью низшего звена законного вооруженного войскового формирования - отделения, состоящего, как правило, не менее чем из 1... человек. Такой подход обусловлен тем, что вооруженное формирование призвано решать боевые задачи, что, в свою очередь, должно быть обеспечено определенным личным составом. При этом следует обратить внимание на то, что выполнение конкретных боевых действий может быть осуществлено и меньшим числом людей, входящих в состав формирования.

Незаконное вооруженное формирование - это организованная вне рамок федеральных законов группа лиц, обладающих оружием, количество и поражающая мощность которого достаточны для проведения разовых акций или длительных боевых действий, и представляющих угрозу конституционному строю, территориальной целостности, правам и свободам личности как элементам общественной безопасности.

Вооруженность как обязательный признак незаконного формирования предполагает наличие у его участников любого вида огнестрельного или иного оружия, боеприпасов и взрывных устройств, в том числе кустарного производства, а также боевой техники. При этом незаконные приобретение, хранение, использование, передача ядерных материалов и радиоактивных веществ, приобретение, передача, сбыт, хранение, перевозка, ношение или изготовление огнестрельного оружия и его основных частей, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств квалифицируются соответственно по [ст. ст. 220](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38509FBgA00O), [222](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C58Cg005O) или [223](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C38509FEgA00O) УК РФ ([п. 23](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0886DD61E0783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DFCgA09O) Постановления от 9 февраля 2012 г. N 1).

Создание незаконного вооруженного формирования ([ч. 1 ст. 208](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFCgA02O) УК РФ) считается оконченным преступлением с момента фактического образования формирования, т.е. с момента объединения нескольких лиц в группу и приобретения хотя бы некоторыми из них оружия, боеприпасов, взрывных устройств, боевой техники ([п. 24](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0886DD61E0783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DFCgA08O) Постановления от 9 февраля 2012 г. N 1).

Руководство незаконным вооруженным формированием ([ст. 208](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFCgA02O) УК РФ) заключается в осуществлении управленческих функций в отношении объединения, отряда, дружины или иной группы, а также в отношении отдельных его участников в целях обеспечения деятельности незаконного вооруженного формирования.

Такое руководство может выражаться, в частности, в утверждении общих планов деятельности незаконного вооруженного формирования, в совершении иных действий, направленных на достижение целей, поставленных таким формированием (например, в распределении функций между членами незаконного вооруженного формирования, в организации материально-технического обеспечения, в принятии мер безопасности в отношении членов такого формирования) ([п. 25](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0886DD61E0783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DFDgA01O) Постановления от 9 февраля 2012 г. N 1).

В тех случаях, когда лицо содействует террористической деятельности путем финансирования незаконного вооруженного формирования, его действия охватываются [ч. 1 ст. 208](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFCgA02O) УК РФ и дополнительной квалификации по [ч. 1 ст. 205.1](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFBgA00O) УК РФ как финансирование терроризма не требуется ([п. 26](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0886DD61E0783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DFDgA02O) Постановления от 9 февраля 2012 г. N 1).

Состав преступления формальный, деяние окончено с момента создания, руководства или финансирования незаконного вооруженного формирования.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что создает незаконное вооруженное формирование, руководит им либо осуществляет его финансирование и желает совершить эти действия.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

[Частью 2 ст. 208](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C780g00AO) УК РФ предусмотрена ответственность за участие в вооруженном формировании, не предусмотренном федеральным законом.

Под участием в незаконном вооруженном формировании надлежит понимать вхождение в состав такого формирования (например, принятие присяги, дачу подписки или устного согласия, получение формы, оружия), выполнение лицом функциональных обязанностей по обеспечению деятельности такого формирования (обучение его участников; строительство временного жилья, различных сооружений и заграждений; приготовление пищи; ведение подсобного хозяйства в местах расположения незаконного вооруженного формирования и т.п.).

Преступление в форме участия лица в незаконном вооруженном формировании считается оконченным с момента совершения конкретных действий по обеспечению деятельности незаконного вооруженного формирования ([п. 27](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0886DD61E0783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DFDgA05O) Постановления от 9 февраля 2012 г. N 1).

При совершении участником незаконного вооруженного формирования конкретного преступления его действия должны квалифицироваться по совокупности преступлений, предусмотренных [ч. 2 ст. 208](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C780g00AO) УК РФ и соответствующей статьей УК РФ (например, [ст. ст. 205](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFAgA07O), [205.1](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFBgA01O), [205.2](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFBgA06O) или [206](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFAgA00O) УК РФ) ([п. 28](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0886DD61E0783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DFDgA06O) Постановления от 9 февраля 2012 г. N 1).

Если отдельные члены незаконных вооруженных формирований объединились в устойчивую вооруженную группу (банду) в целях нападения на граждан или организации (в том числе и для совершения террористической деятельности), руководят такой группой (бандой), а также участвуют в совершаемых ею нападениях, содеянное подлежит квалификации по совокупности преступлений, предусмотренных [ст. ст. 208](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFCgA01O) и [209](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFCgA07O) УК РФ ([п. 29](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0886DD61E0783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DFDgA09O) Постановления от 9 февраля 2012 г. N 1).

Согласно [примечанию к ст. 208](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFCgA04O) УК РФ лицо, добровольно прекратившее участие в незаконном вооруженном формировании и сдавшее оружие, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления. Таким образом, применение указанной в [примечании к ст. 208](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFCgA04O) УК нормы возможно при наличии трех условий: а) добровольность прекращения участия в незаконном вооруженном формировании; б) сдача оружия; в) отсутствие в действиях лица иного состава преступления. [Пункт 30](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0886DD61E0783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DFEgA01O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 9 февраля 2012 г. N 1 разъяснил, что под лицами, сдавшими оружие, следует понимать участников незаконных вооруженных формирований, которые сдали органам власти имеющееся у них оружие либо указали места его хранения.

Участник незаконного вооруженного формирования, в силу возложенных на него обязанностей не обладающий оружием, может быть освобожден от уголовной ответственности на том основании, что он добровольно прекратил участие в незаконном вооруженном формировании и сообщил об этом органам власти.

Вопрос о том, распространяется ли действие [примечания](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFCgA04O) на руководителя незаконного вооруженного формирования, полагаем, должен решаться отрицательно исходя из буквального смысла толкования [примечания](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFCgA04O). Кроме того, деятельность организатора более общественно опасна по сравнению с деянием рядового участника незаконного вооруженного формирования. Даже при добровольном прекращении преступления организатор должен не просто прекратить свои собственные действия, а еще и обеспечить ликвидацию незаконного вооруженного формирования, его роспуск. Поэтому только выход организатора из состава незаконного вооруженного формирования может расцениваться только как обстоятельство, смягчающее наказание.

Бандитизм ([ст. 209](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFCgA07O) УК РФ)

**Объект** преступления - общественная безопасность.

Деяния, включенные в рассматриваемую статью ([ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFCgA06O) и [2 ст. 209](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFCgA08O) УК РФ), образуют самостоятельные составы преступлений.

**Объективная сторона** преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 209](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFCgA06O) УК РФ, выражается в создании устойчивой вооруженной группы (банды), а равно в руководстве такой группой (бандой).

Понятие и признаки банды раскрыты в [Постановлении](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0982D466EC2535F6AE35D7ED0B3554BB96EC70C3840DgF0EO) Пленума Верховного Суда РФ от 17 января 1997 г. "О практике применения судами законодательства об ответственности за бандитизм" <1>. Под бандой следует понимать устойчивую организованную вооруженную группу из двух и более лиц, предварительно объединившихся для совершения нападений на граждан или организации. Таким образом, банда характеризуется общими признаками организованной группы и наличием двух дополнительных признаков. Признаками банды являются:

--------------------------------

<1> БВС РФ. 1997. N 3.

- устойчивость;

- организованность;

- вооруженность;

- наличие цели нападения на граждан или организации;

- множественность участников - наличие двух и более лиц, входящих в состав банды.

Устойчивость и организованность банды означает стабильность ее состава, тесную взаимосвязь между ее членами, согласованность их действий, постоянство форм и методов преступной деятельности, как правило, длительность существования банды и количество совершенных преступлений.

Признак устойчивости в юридической литературе раскрывается с разной степенью полноты, например называются стабильность, постоянство состава преступной группы <1>, относительная непрерывность в совершении преступных деяний <2>, предварительная договоренность о совершении нападений, более или менее длительное время существования и организованности группы <3>, высокий уровень организации (четкая, жесткая дисциплина, согласованность действий всех участников группы в выполнении воли организатора, беспрекословное подчинение всех членов группы ее лидеру); стабильность (неизменный в течение длительного времени функционирования группы состав ее участников, общность их взглядов на жизненные ценности, наличие межличностной совместимости, единой социальной ориентации); не только многократное совершение преступлений, но и совершение одного преступления <4>.

--------------------------------

<1> См.: Быков В. [Признаки организованной преступной группы](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C38896BC41C075D0E8BDD6FB12F3DAFA237D0E2542253F29AED70C385g00AO) // Законность. 1998. N 9. С. 4.

<2> См.: Мельникова Ю.Б., Устинова Т.Д. Уголовная ответственность за бандитизм. М., 1995. С. 12.

<3> См.: Стельмах В.Ю. Понятие устойчивости банды // Следователь. 1997. N 5(8). С. 29, 30.

<4> См.: Бражник Ф., Толкаченко А. Бандитизм и его отграничение от смежных составов // Уголовное право. 2000. N 2. С. 10.

Признак вооруженности предполагает наличие хотя бы у одного участника банды огнестрельного или холодного, в том числе метательного, оружия как заводского изготовления, так и самодельного, различных взрывных устройств, а также газового и пневматического оружия при условии, что остальные члены банды об этом осведомлены.

Использование участниками нападения непригодного к целевому применению оружия или его макетов не может рассматриваться в качестве признака их вооруженности, так же как и наличие у членов организованной группы предметов, используемых в качестве оружия, - топоров, бытовых ножей, бейсбольных бит, велосипедных цепей и т.п.

При решении вопроса о признании оружием предметов, используемых членами банды при нападении, следует руководствоваться положениями [Закона](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D067E3783FFEF739D5EAg004O) РФ "Об оружии", а в необходимых случаях и заключением экспертов.

Банда создается для совершения нападений на граждан или организации. Под нападением следует понимать действия, направленные на достижение преступного результата путем применения насилия над потерпевшим либо создания реальной угрозы его немедленного применения. То есть банда может создаваться для совершения разбоев, вымогательства с применением насилия, убийств, причинения вреда здоровью и любых других преступлений, которые совершаются или могут совершаться с применением насилия. Нападение вооруженной банды считается состоявшимся и в тех случаях, когда имевшееся у членов банды оружие не применялось.

Признаком банды является также количественный состав ее участников - не менее двух человек, каждый из которых обладает признаками субъекта преступления, т.е. вменяем и достиг возраста 16 лет. Если в состав банды входят лица в возрасте от 14 до 16 лет, то они не подлежат ответственности по [ст. 209](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFCgA07O) УК РФ, а привлекаются к ответственности лишь за преступления, совершенные в составе банды, возраст ответственности по которым составляет 14 лет. Например, за совершенные в составе банды убийства, разбойные нападения, изнасилования и т.д.

**Объективная сторона** бандитизма ([ч. 1 ст. 209](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFCgA06O) УК РФ) включает два вида действий. Первым является создание банды, что предполагает совершение любых действий, результатом которых стало образование организованной устойчивой вооруженной группы в целях нападения на граждан либо организации. Они могут выражаться в сговоре, приискании соучастников, финансировании, приобретении оружия и т.п.

Создание вооруженной банды является в соответствии с [ч. 1 ст. 209](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFCgA06O) УК РФ оконченным составом преступления независимо от того, были ли совершены планировавшиеся ею преступления. В тех случаях, когда банда находилась в стадии формирования, действия по ее созданию еще не были завершены, например не было приобретено оружие, деяние необходимо квалифицировать как покушение на создание банды по [ч. 3 ст. 30](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840CFAgA01O) и [ч. 1 ст. 209](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFCgA06O) УК РФ.

Второе действие, образующее объективную сторону состава преступления, - руководство бандой. Оно означает принятие решений, связанных с планированием, материальным обеспечением банды, с совершением ею конкретных нападений, разработкой алиби, мер по сокрытию совершенных преступлений, распределением преступных доходов, вовлечением в состав банды новых членов.

Создание и руководство бандой являются альтернативными действиями, к ответственности за их совершение могут привлекаться как одно, так и несколько лиц. Возможны ситуации, когда банду создает одно лицо, а ежедневное руководство осуществляется другим членом банды. В действиях каждого из них есть признаки преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 209](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFCgA06O) УК РФ.

В тех случаях, когда лицо совершило действия по созданию банды ([ч. 1 ст. 209](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFCgA06O) УК РФ) и участвовало в ее деятельности и совершаемых нападениях, дополнительная квалификация по [ч. 2 ст. 209](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFCgA08O) УК РФ является излишней, поскольку уголовная ответственность за создание устойчивой вооруженной группы (банды) в целях нападения на граждан предусмотрена более строгая, чем за участие в такой банде и совершаемых ею нападениях, а действиями по созданию банды охватывается также участие в ней и в бандитских нападениях.

Состав преступления формальный, деяние окончено с момента создания банды либо руководства ею.

**Субъективная сторона** характеризуется прямым умыслом и наличием цели нападения на граждан или организации. [Статья 209](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFCgA07O) УК РФ не предусматривает в качестве обязательного элемента состава бандитизма каких-либо конкретных целей осуществляемых вооруженной бандой нападений. Это может быть не только непосредственное завладение имуществом, деньгами или иными ценностями гражданина либо организации, но и убийство, изнасилование, вымогательство, уничтожение либо повреждение чужого имущества и т.д.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

Объективная сторона преступления, предусмотренного [ч. 2 ст. 209](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFCgA08O) УК РФ, также включает два действия: 1) участие в банде; 2) участие в совершаемых бандой нападениях.

Под участием в банде понимается деятельность лица, входящего в состав банды, являющегося членом банды. Это не только непосредственное участие совершаемых нападениях, но и выполнение членами банды иных активных действий, направленных, например, на ее финансирование, обеспечение оружием, транспортом, подбор объектов для нападения и т.п.

От этой формы бандитизма нужно отличать участие в совершаемом бандой нападении. Речь идет о лицах, которые, не являясь членами банды, сознают, что принимают участие в преступлении, совершаемом бандой. Например, лицо, желающее стать членом банды, проходит "испытательный срок", совершая вместе с бандой преступные деяния в течение этого срока. Другая возможная ситуация: банда готовит нападение на банковскую организацию и, не имея в своем составе человека, способного вскрыть сейф, приглашает такого "узкого специалиста" для совместного совершения преступления. Действия такого лица должны квалифицироваться по [ч. 2 ст. 209](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFCgA08O) УК РФ как участие в совершаемом бандой нападении при условии осознания им того факта, что преступление совершается в составе банды.

Действия лиц, не состоявших членами банды и не принимавших участия в совершенных ею нападениях, но оказавших содействие банде в ее преступной деятельности, следует квалифицировать по [ст. 33](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840CFBgA01O) и соответствующей части [ст. 209](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFCgA07O) УК РФ.

Все преступления, совершаемые бандой в ходе нападений (убийства, грабежи, разбои, кражи имущества, угоны транспортных средств, причинение вреда здоровью и т.д.), подлежат самостоятельной квалификации по совокупности со [ст. 209](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFCgA07O) УК РФ. Действия участников банды, совершивших террористический акт, надлежит квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных [ст. ст. 205](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3870FFAgA07O) и [209](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFCgA07O) УК РФ ([п. 13](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0886DD61E0783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3840DFBgA00O) Постановления от 9 февраля 2012 г. N 1).

**Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом. Обязательный признак субъективной стороны бандитизма - цель нападения на граждан или организации.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

В [ч. 3 ст. 209](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3850EFDgA00O) УК РФ установлена повышенная уголовная ответственность за бандитизм, совершенный лицом с использованием своего служебного положения. Под использованием своего служебного положения понимается использование лицом своих властных или иных служебных полномочий, форменной одежды и атрибутики, служебных удостоверений или оружия, а равно сведений, которыми оно располагает в связи со своим служебным положением, при подготовке или совершении бандой нападения либо при финансировании ее преступной деятельности, вооружении, материальном оснащении, подборе новых членов банды и т.п.

Это означает, что лицо использует при совершении преступления возможности, предоставляемые службой. При этом лицо может быть должностным, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, служащим, не обладающим указанными полномочиями. Для наличия рассматриваемого квалифицирующего признака не имеет значения, где работает соответствующий субъект: в государственной, муниципальной, коммерческой или иной структуре.

Использование служебного положения, например, может выражаться в использовании лицом своих властных или иных служебных полномочий, форменной одежды и атрибутики, служебных удостоверений или оружия, а равно сведений, которыми оно располагает в связи со своим служебным положением, при подготовке или совершении бандой нападения либо при финансировании ее преступной деятельности, вооружении, материальном оснащении, подборе новых членов банды и т.п.

Организация преступного сообщества

(преступной организации) ([ст. 210](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3g80DO) УК РФ)

**Объект** преступления - общественная безопасность.

**Объективная сторона** преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 210](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C2g804O) УК РФ, может быть выполнена путем совершения следующих действий:

1) создание преступного сообщества (преступной организации) в целях совместного совершения одного или нескольких тяжких или особо тяжких преступлений;

2) руководство таким сообществом (организацией) или входящими в него (нее) структурными подразделениями;

3) координация преступных действий различных самостоятельно действующих организованных групп;

4) создание устойчивых связей между различными самостоятельно действующими организованными группами;

5) разработка планов для совершения преступлений организованными группами;

6) создание условий для совершения преступлений организованными группами;

7) раздел сфер преступного влияния и преступных доходов между организованными группами;

8) участие в собрании организаторов, руководителей (лидеров) или иных представителей организованных групп.

В соответствии с [ч. 4 ст. 35](consultantplus://offline/ref=E8288F8B344E27F2857C378275C41C075D0D80D061E1783FFEF739D5EA046A43BCDFE071C3g801O) УК РФ преступное сообщество (преступная организация) - это структурированная организованная группа или объединение организованных групп, действующих под единым руководством, члены которых объединены в целях совместного совершения одного или нескольких тяжких либо особо тяжких преступлений для получения прямо или косвенно финансовой или иной материальной выгоды.

Таким образом, можно выделить следующие признаки преступного сообщества (организации):

- это структурированная организованная группа или объединение организованных групп;

- наличие единого руководства;

- цель - совместное совершение одного или нескольких тяжких или особо тяжких преступлений для получения прямо или косвенно финансовой или иной материальной выгоды.

При этом под прямым получением финансовой или иной материальной выгоды понимается совершение одного или нескольких тяжких либо особо тяжких преступлений (например, мошенничества, совершенного организованной группой либо в особо крупном размере), в результате которых осуществляется непосредственное противоправное обращение в пользу членов преступного сообщества (преступной организации) денежных средств, иного имущества, включая ценные бумаги и т.п.

Под косвенным получением финансовой или иной материальной выгоды понимается совершение одного или нескольких тяжких либо особо тяжких преступлений, которые непосредственно не посягают на чужое имущество, однако обусловливают в дальнейшем получение денежных средств и прав на имущество или иной имущественной выгоды не только членами сообщества (организации), но и другими лицами.

[Постановление](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D49179D236BE717079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247C9FhE09O) Пленума Верховного Суда РФ от 10 июня 2010 г. N 12 "О судебной практике рассмотрения уголовных дел об организации преступного сообщества (преступной организации) или участии в нем (ней)" <1> подчеркивает, что преступное сообщество (преступная организация) отличается от организованной группы более сложной внутренней структурой, наличием цели совместного совершения тяжких или особо тяжких преступлений для получения прямо или косвенно финансовой или иной материальной выгоды, а также возможностью объединения двух или более организованных групп с той же целью.

--------------------------------

<1> РГ. 2010. 17 июня.

Исходя из сказанного, следует прийти к выводу о том, что преступное сообщество по сравнению с организованной группой характеризуется более сложной структурой и системой управления, тщательной разработкой конспиративных мер, жесткой иерархией подчинения. В общем плане можно сказать, что деятельность преступного сообщества более масштабна по всем параметрам, чем деятельность организованной группы.

Преступное сообщество (преступная организация) может осуществлять свою преступную деятельность либо в форме структурированной организованной группы, либо в форме объединения организованных групп, действующих под единым руководством.

Под структурированной организованной группой следует понимать группу лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких тяжких либо особо тяжких преступлений, состоящую из подразделений (подгрупп, звеньев и т.п.), характеризующихся стабильностью состава и согласованностью своих действий. Структурированной организованной группе кроме единого руководства присущи взаимодействие различных ее подразделений в целях реализации общих преступных намерений, распределение между ними функций, наличие возможной специализации в выполнении конкретных действий при совершении преступления и другие формы обеспечения деятельности преступного сообщества (преступной организации) ([п. 3](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D49179D236BE717079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247C9EhE0EO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 июня 2010 г.).

[Пункт 5](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D49179D236BE717079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247C9EhE0DO) названного Постановления Пленума Верховного Суда РФ разъясняет, что объединение организованных групп предполагает наличие единого руководства и устойчивых связей между самостоятельно действующими организованными группами, совместное планирование и участие в совершении одного или нескольких тяжких или особо тяжких преступлений, совместное выполнение иных действий, связанных с функционированием такого объединения.

Объективная сторона [ч. 1 ст. 210](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F5h204O) УК РФ включает несколько альтернативных действий. Первое из них - создание преступного сообщества (преступной организации) в целях совместного совершения одного или нескольких тяжких или особо тяжких преступлений.

Создание предполагает совершение любых действий, результатом которых стало образование преступного сообщества в целях совершения одного или нескольких тяжких или особо тяжких преступлений. Они могут выражаться в сговоре, приискании соучастников, финансировании, приобретении оружия и т.п. Состав преступления формальный. Деяние окончено с момента создания в составе организованной группы структурных подразделений или объединения организованных групп и совершения ими действий, свидетельствующих о готовности преступного сообщества (преступной организации) реализовать свои преступные намерения, независимо от того, совершили ли участники такого сообщества (организации) запланированное тяжкое или особо тяжкое преступление. О готовности преступного сообщества (преступной организации) к совершению указанных преступлений может свидетельствовать, например, приобретение и распространение между участниками орудий или иных средств совершения преступления, договоренность о разделе территорий и сфер преступной деятельности ([п. 7](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D49179D236BE717079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247C9EhE0BO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 июня 2010 г.).

Следующее действие объективной стороны - руководство преступным сообществом (организацией) или входящими в него (нее) структурными подразделениями. Под руководством преступным сообществом или входящими в него структурными подразделениями понимается осуществление организационных и (или) управленческих функций в отношении преступного сообщества или его структурных подразделений, а также отдельных его участников как при совершении конкретных преступлений, так и при обеспечении деятельности преступного сообщества.

Такое руководство может выражаться, в частности, в определении целей, в разработке общих планов деятельности преступного сообщества (преступной организации), в подготовке к совершению конкретных тяжких или особо тяжких преступлений, в совершении иных действий, направленных на достижение целей, поставленных преступным сообществом (преступной организацией) и входящими в его (ее) структуру подразделениями при их создании (например, в распределении ролей между членами сообщества, в организации материально-технического обеспечения, в разработке способов совершения и сокрытия совершенных преступлений, в принятии мер безопасности в отношении членов преступного сообщества, в конспирации и в распределении средств, полученных от преступной деятельности).

К функциям руководителя преступного сообщества (преступной организации) следует также относить принятие решений и дачу соответствующих указаний участникам преступного сообщества (преступной организации) по вопросам, связанным с распределением доходов, полученных от преступной деятельности, с легализацией (отмыванием) денежных средств, добытых преступным путем, с вербовкой новых участников, с внедрением членов преступного сообщества (преступной организации) в государственные, в том числе правоохранительные, органы.

Руководство преступным сообществом (преступной организацией) может осуществляться как единолично руководителем преступного сообщества (преступной организации), так и двумя и более лицами, объединившимися для совместного руководства (например, руководителем преступного сообщества (преступной организации), руководителем структурного подразделения, руководителем (лидером) организованной группы) ([п. 10](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D49179D236BE717079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247C9EhE07O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 июня 2010 г.).

Лицо, создавшее преступное сообщество, его руководитель, а также лица, осуществляющие коллективное руководство таким сообществом, несут уголовную ответственность по [ч. 1 ст. 210](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F5h204O) УК РФ за совершение хотя бы одного из указанных в ней преступных действий, а также по соответствующим статьям [УК](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F424799ChE0FO) РФ за все совершенные другими участниками преступного сообщества (преступной организации) преступления без ссылки на [ч. 3 ст. 33](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247D9ChE0DO) УК РФ и в том случае, когда указанные лица непосредственно не участвовали в совершении конкретных преступлений, но они охватывались их умыслом.

Следующими действиями объективной стороны [ч. 1 ст. 210](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F5h204O) УК РФ являются координация преступных действий различных самостоятельно действующих организованных групп и создание устойчивых связей между различными самостоятельно действующими организованными группами.

До принятия [Постановления](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D49179D236BE717079A9BECFE97FhA07O) Пленума Верховного Суда РФ от 10 июня 2010 г. в литературе высказывалось предположение, что новая редакция [ст. 210](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4h20DO) УК РФ устанавливает ответственность за координацию преступных действий, создание устойчивых связей между различными самостоятельно действующими организованными группами, которые, можно понимать, не входят в преступное сообщество <1>.

--------------------------------

<1> См.: Быков В. [Организация преступного сообщества](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E37D74F6E5B1D49478D632BB782D73A1E7C3EB78A8DA84EFC0C8A6F4247Fh908O) (преступной организации) // Законность. 2010. N 2.

[Пункт 11](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D49179D236BE717079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247C9DhE0DO) Постановления Пленума Верховного Суда от 10 июня 2010 г. исключил подобные вопросы, указав, что координация означает согласование действий **нескольких организованных групп, входящих в преступное сообщество** (преступную организацию), в целях совместного совершения запланированных преступлений.

Под созданием устойчивых связей между различными самостоятельно действующими организованными группами следует понимать, например, действия лица по объединению таких групп в целях осуществления совместных действий по планированию, совершению одного или нескольких тяжких или особо тяжких преступлений.

В объективную сторону [ч. 1 ст. 210](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F5h204O) УК РФ также входят разработка планов для совершения преступлений организованными группами; создание условий для совершения преступлений организованными группами; раздел сфер преступного влияния и преступных доходов между организованными группами; участие в собрании организаторов, руководителей (лидеров) или иных представителей организованных групп.

Состав преступления в этой части также является формальным, ответственность наступает с момента фактического установления контактов и взаимодействия в целях совершения указанных преступных действий. При этом суду надлежит устанавливать, в чем конкретно выражалось оказанное на участников организованных групп влияние, и указывать в приговоре мотивы принятого решения. Уголовная ответственность лица, принявшего участие в собрании организаторов, руководителей (лидеров) или иных представителей организованных групп, наступает в тех случаях, когда на таком собрании обсуждались вопросы, связанные с планированием или организацией совершения деяний, указанных в диспозиции [ч. 1 ст. 210](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F5h204O) УК РФ.

[Частью 2 ст. 210](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F5h206O) УК РФ предусмотрен самостоятельный состав преступления - участие в преступном сообществе (преступной организации).

Под участием в преступном сообществе следует понимать вхождение в состав сообщества, а также разработку планов по подготовке к совершению одного или нескольких тяжких или особо тяжких преступлений и (или) непосредственное совершение указанных преступлений либо выполнение лицом функциональных обязанностей по обеспечению деятельности такого сообщества (финансирование, снабжение информацией, ведение документации, подыскание жертв преступлений, установление в целях совершения преступных действий контактов с должностными лицами государственных органов, лицами, выполняющими управленческие функции в коммерческой или иной организации, создание условий совершения преступлений и т.п.).

Преступление в форме участия лица в преступном сообществе (преступной организации) считается оконченным с момента совершения хотя бы одного из указанных преступлений или иных конкретных действий по обеспечению деятельности преступного сообщества (преступной организации).

Оказание лицом, не являющимся членом преступного сообщества (преступной организации), содействия деятельности такого сообщества (организации) подлежит квалификации как соучастие в форме пособничества по [ч. 5 ст. 33](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247D9ChE0BO) УК РФ и [ч. 2 ст. 210](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F5h206O) УК РФ (например, передача секретарем, системным администратором служебной информации, оператором сотовой связи - сведений о переговорах клиентов, банковским служащим - данных о финансовых операциях клиентов и т.п., а также оказание членам преступного сообщества (преступной организации) юридической, медицинской или иной помощи лицом, причастным к преступной деятельности такого сообщества (организации) ([п. 15](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D49179D236BE717079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247C9DhE06O) Постановления Пленума Верховного Суда от 10 июня 2010 г.).

При совершении участником преступного сообщества тяжкого или особо тяжкого преступления его действия подлежат квалификации по совокупности преступлений, предусмотренных [ч. 2 ст. 210](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F5h206O) УК РФ и соответствующей частью (пунктом) статьи [УК](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F424799ChE0FO) РФ, с учетом квалифицирующего признака "организованная группа" (например, по [п. "а" ч. 4 ст. 162](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4267A9ChE08O) УК РФ как разбой, совершенный организованной группой). Если состав совершенного преступления не предусматривает в качестве квалифицирующего признака совершение его организованной группой, действия лица подлежат квалификации по [ч. 2 ст. 210](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F5h206O) УК РФ и соответствующей части (пункту) статьи [УК](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F424799ChE0FO) РФ, содержащей квалифицирующий признак "группой лиц по предварительному сговору", а при его отсутствии - по признаку "группой лиц".

Уголовная ответственность участника преступного сообщества (преступной организации) за действия, предусмотренные [ч. 2 ст. 210](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F5h206O) УК РФ, наступает независимо от его осведомленности о действиях других участников сообщества (организации), а также о времени, месте, способе и иных обстоятельствах планируемых и совершаемых преступлений.

Действия участника преступного сообщества (преступной организации), не являющегося исполнителем конкретного преступления, но в соответствии с распределением ролей в составе этого сообщества выполняющего функции организатора, подстрекателя либо пособника, подлежат квалификации независимо от его фактической роли в совершенном преступлении по соответствующей статье [УК](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F424799ChE0FO) РФ без ссылки на [ч. ч. 3](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247D9ChE0DO), [4](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247D9ChE0AO) и [5 ст. 33](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247D9ChE0BO) УК РФ, а также по [ч. 2 ст. 210](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F5h206O) УК РФ.

В тех случаях, когда участником преступного сообщества (преступной организации) тяжкое или особо тяжкое преступление не было доведено до конца вследствие обстоятельств, не зависящих от его воли или воли руководителя либо иного участника преступного сообщества (преступной организации), содеянное в зависимости от конкретных обстоятельств дела подлежит юридической оценке как приготовление к совершению конкретного тяжкого или особо тяжкого преступления или как покушение на его совершение (по [ч. 1](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247D9EhE06O) или [ч. 3 ст. 30](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247D9DhE0EO) УК РФ и соответствующей статье [УК](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F424799ChE0FO) РФ), а также с учетом положений [ст. 17](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247C99hE0BO) УК РФ - по [ч. 2 ст. 210](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F5h206O) УК РФ.

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 10 июня 2010 г. N 12 в [п. 21](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D49179D236BE717079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247C9ChE06O) указывает, что если участники преступного сообщества наряду с участием в сообществе создали устойчивую вооруженную группу (банду) в целях нападения на граждан или организации, а равно руководили такой группой (бандой), содеянное образует реальную совокупность преступлений и подлежит квалификации по [ст. ст. 209](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4257F9BhE08O) и [210](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4h20DO) УК РФ, а при наличии к тому оснований также по соответствующим статьям [УК](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F424799ChE0FO) РФ, предусматривающим ответственность за участие в другом конкретном преступлении.

В тех случаях, когда организатор, руководитель (лидер) и участники структурного подразделения, входящего в состав преступного сообщества, заранее объединились для совершения вооруженных нападений на граждан или организации, действуя в этих целях, вооружились и, являясь участниками созданной устойчивой вооруженной группы (банды), действовали не в связи с планами преступного сообщества (преступной организации), содеянное ими надлежит квалифицировать по [ч. 1](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4257F9BhE09O) или [ч. 2 ст. 209](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4257F9BhE07O) УК РФ, а также по соответствующим статьям [УК](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F424799ChE0FO) РФ, предусматривающим ответственность за совершенное конкретное преступление.

С **субъективной стороны** преступление по [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F5h204O) и [2 ст. 210](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F5h206O) УК РФ характеризуется прямым умыслом. Обязательным признаком создания преступного сообщества (преступной организации) является цель совершения одного или нескольких тяжких или особо тяжких преступлений для получения прямо или косвенно финансовой или иной материальной выгоды.

**Субъект** преступления по [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F5h204O) и [2 ст. 210](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F5h206O) УК РФ общий - вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста. Лица в возрасте от 14 до 16 лет, совершившие совместно с членами преступного сообщества (преступной организации) конкретные преступления, подлежат уголовной ответственности лишь за те преступления, ответственность за совершение которых предусмотрена законом с 14-летнего возраста.

Полагаем, что новая редакция [ч. 4 ст. 35](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4h201O) УК РФ не снимает вопроса о критериях разграничения банды и преступного сообщества.

Как отмечалось, целью создания преступного сообщества является совершение одного или нескольких тяжких или особо тяжких преступлений ([ч. ч. 4](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247C9AhE07O), [5 ст. 15](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247C99hE0EO) УК РФ). В отличие от банды создание преступного сообщества (преступной организации) не преследует специальной цели нападения на граждан или организации. Тем не менее и по данному признаку разграничить преступное сообщество и банду как разновидность организованной группы не представляется возможным. Например, банда может создаваться для совершения разбойных нападений, убийств. Эти преступления относятся к категории особо тяжких. Следовательно, возможно создание преступного сообщества для совершения преступлений этого вида. Отсутствие в диспозиции [ч. 1 ст. 210](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F5h204O) УК РФ указания на признак вооруженности не исключает наличия оружия у участников преступного сообщества.

Таким образом, преступное сообщество может создаваться для совершения любых тяжких и особо тяжких преступлений, как связанных, так и не связанных с нападением на граждан или организации (например, для незаконного оборота оружия, наркотических средств, крупных мошеннических операций, контрабанды, фальшивомонетничества и т.д.). Его деятельность может быть сопряжена с применением оружия либо действия могут совершаться без такового (например, оказание одиноким престарелым гражданам, имеющим в собственности жилые помещения, материальной, социальной, медицинской помощи, их убийство с использованием медицинских препаратов, имитирующих естественную смерть, и совершение мошеннических действий с освободившимися жилыми помещениями).

По организационной структуре также сложно разграничить банду и преступное сообщество в форме структурированной организованной группы. Банда также может включать несколько подразделений (подгрупп, звеньев и т.п.), характеризующихся стабильностью состава и согласованностью своих действий. Ей могут быть присущи взаимодействие различных ее подразделений в целях реализации общих преступных намерений, распределение между ними функций, наличие возможной специализации в выполнении конкретных действий при совершении преступления.

Квалифицирующим признаком для деяний, перечисленных в [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F5h204O) и [2 ст. 210](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F5h206O) УК РФ, является совершение действий лицом с использованием своего служебного положения.

К лицам, совершившим деяние, предусмотренное [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F5h204O) или [2 ст. 210](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F5h206O) УК РФ, с использованием своего служебного положения, следует относить как должностных лиц, так и государственных служащих и служащих органов местного самоуправления, не относящихся к числу должностных лиц, а также лиц, постоянно, временно либо по специальному полномочию выполняющих организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в коммерческой организации независимо от формы собственности или в некоммерческой организации, не являющейся государственным или муниципальным учреждением.

В таких случаях при наличии к тому оснований указанные действия могут быть квалифицированы по совокупности преступлений, предусмотренных [ч. 3 ст. 210](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F5h200O) УК РФ и соответствующими статьями Уголовного [кодекса](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F424799ChE0FO) Российской Федерации за совершенные конкретные преступления.

Под использованием своего служебного положения в целях совершения деяний, указанных в [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F5h204O) или [2 ст. 210](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F5h206O) УК РФ, следует понимать не только умышленное использование лицом своих служебных полномочий, но и оказание влияния исходя из значимости и авторитета занимаемой им должности на других лиц в целях совершения ими определенных действий, направленных на создание преступного сообщества и (или) участие в нем.

[Часть 4 ст. 210](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F5h202O) УК РФ содержит особо квалифицирующий признак - совершение деяний, предусмотренных [ч. 1 ст. 210](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F5h204O) УК РФ, лицом, занимающим высшее положение в преступной иерархии.

При квалификации надлежит устанавливать занимаемое этим лицом положение в преступной иерархии, в чем конкретно выразились действия такого лица по созданию или по руководству преступным сообществом либо по координации преступных действий, созданию устойчивых связей между различными самостоятельно действующими организованными группами либо по разделу сфер преступного влияния и преступных доходов, а также другие преступные действия, свидетельствующие о его авторитете и лидерстве в преступном сообществе. О лидерстве такого лица в преступной иерархии может свидетельствовать и наличие связей с экстремистскими и (или) террористическими организациями или наличие коррупционных связей и т.п.

[Примечанием к ст. 210](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F5h20CO) УК РФ предусмотрено, что лицо, добровольно прекратившее участие в преступном сообществе (преступной организации) или входящем в него (нее) структурном подразделении либо собрании организаторов, руководителей (лидеров) или иных представителей организованных групп и активно способствовавшее раскрытию или пресечению этих преступлений, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления.

На деятельность организатора и руководителя преступного сообщества норма об освобождении от ответственности не должна распространяться в силу причин, указанных в аналогичном толковании к [примечанию к ст. 208](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4257F9BhE0BO) УК РФ.

Кроме того, названное [примечание](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4257F9BhE0BO) не распространяется на лиц из числа участников преступного сообщества (преступной организации), совершивших иные преступления, ответственность за которые предусмотрена соответствующими статьями [Особенной части](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F424799ChE0FO) Уголовного кодекса Российской Федерации.

Угон судна воздушного или водного транспорта

либо железнодорожного подвижного состава ([ст. 211](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4257F99hE0EO) УК РФ)

Основной **объект** преступления - общественная безопасность. **Дополнительный объект** - отношения по охране жизни и здоровья, собственности граждан и юридических лиц.

**Факультативный объект** - отношения по охране жизни человека.

Угон воздушного судна является преступлением международного характера. Еще в [Конвенции](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E37770EBE5B1D4917CD036BA782D73A1E7C3EBh708O) о борьбе с незаконным захватом воздушных судов (Гаага, 16 декабря 1970 г.) отмечалось, что акты незаконного захвата или осуществления контроля над воздушным судном, находящимся в полете, угрожают безопасности лиц и имущества, серьезно нарушают воздушное сообщение и подрывают веру народов мира в безопасность гражданской авиации <1>.

--------------------------------

<1> Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключенных СССР с иностранными государствами. Вып. XXVII. М., 1974. С. 292 - 296.

Положения о преступности аналогичных действий с морскими судами содержатся в [Конвенции](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E37770EBE5B1D4917CD53CBC782D73A1E7C3EBh708O) о борьбе с незаконными актами, направленными против безопасности морского судоходства (заключена в г. Риме 10 марта 1988 г.) <1>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2001. N 48. Ст. 4469.

**Предметом** преступления является судно воздушного или водного транспорта, а также железнодорожный подвижной состав.

Понятие воздушного судна дано в [ст. 32](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917FDA32B17B7079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247A9BhE09O) Воздушного кодекса РФ от 19 марта 1997 г. Воздушное судно - это летательный аппарат, поддерживаемый в атмосфере за счет взаимодействия с воздухом, отличного от взаимодействия с воздухом, отраженным от поверхности земли или воды (самолет, вертолет, дирижабль, мотодельтаплан, планер и др.).

Судно водного транспорта - морское, речное, озерное самоходное или несамоходное плавучее сооружение, используемое в целях судоходства. К целям судоходства относятся перевозка грузов, пассажиров, буксировка судов и других плавучих объектов, проведение поисков, разведки и добычи полезных ископаемых, строительных, гидротехнических, подводно-технических работ, спасательных операций, проведение научных исследований и некоторые другие цели (учебные, спортивные, культурные). Предметами угона являются корабли, яхты, паромы, катера, подводные лодки, буксиры, плавучие краны и другие подобные технические сооружения. Не относятся к предмету [ст. 211](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4257F99hE0EO) УК РФ маломерные водные суда внутреннего плавания и иные плавучие объекты вместимостью менее 80 тонн с главными двигателями мощностью менее 55 киловатт или с подвесными моторами независимо от мощности, водные мотоциклы (гидроциклы), гребные лодки, байдарки.

Определение железнодорожного транспортного средства (подвижного состава) приведено в Федеральном законе от 10 января 2003 г. N 17-ФЗ "О железнодорожном транспорте в Российской Федерации" [(ст. 2)](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917DDB3CBD7B7079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247C9ChE0EO). Это локомотивы, грузовые вагоны, пассажирские вагоны локомотивной тяги и моторвагонный подвижной состав, а также иной железнодорожный подвижной состав, предназначенный для обеспечения осуществления перевозок и функционирования инфраструктуры (например, дрезины).

Объективная сторона преступления включает действия двух видов: 1) угон судна воздушного или водного транспорта либо железнодорожного подвижного состава; 2) захват такого судна или состава в целях угона.

**Угон** - это противоправное завладение судном воздушного, водного транспорта, а также подвижным железнодорожным составом и использование его для полета, поездки или в качестве плавающего средства.

**Захват** означает противоправное завладение судном воздушного, водного транспорта, а также подвижным железнодорожным составом и установление над ним контроля с целью последующего угона.

Захват и угон возможны в отношении как движущегося, так и находящегося на стоянке судна либо железнодорожного подвижного состава. По [ч. 1 ст. 211](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4257F99hE0FO) УК РФ угон и захват могут быть совершены без насилия, с использованием обмана, с применением или угрозой применения насилия, не опасного для жизни или здоровья (побои, ограничение свободы в виде связывания, запирания, удержания). Угроза применения насилия означает запугивание потерпевших немедленным применением насилия, не опасного для жизни или здоровья.

Насилие или угроза его применения могут адресоваться экипажу судна или подвижного железнодорожного состава, пассажирам, техническому персоналу, охранникам и любым другим лицам, пытающимся воспрепятствовать совершению преступления.

Состав угона формальный, деяние окончено с момента начала движения транспортного средства или, если судно во время угона находилось в движении, с момента изменения направления движения. Захват также является формальным составом преступления, наступления общественно опасных последствий для признания преступления оконченным не требуется.

С **субъективной стороны** деяние характеризуется прямым умыслом. При совершении деяния в форме захвата обязательным признаком субъективной стороны является цель угона судна воздушного, водного транспорта или подвижного железнодорожного состава. Мотивы совершения преступления могут быть любыми - корыстными, хулиганскими, стремление использовать судно или железнодорожный подвижной состав для совершения преступления, желание покататься.

Субъект преступления общий - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. Квалифицирующими признаками состава преступления, предусмотренного [ч. 2 рассматриваемой статьи](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4257F99hE0DO) УК РФ, являются:

[п. "а"](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4257F99hE0AO) - совершение деяния группой лиц по предварительному сговору;

[п. "в"](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4257F99hE08O) - применение насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия;

[п. "г"](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4257F99hE09O) - применение оружия или предметов, используемых в качестве оружия.

Признаки, указанные в [п. п. "а"](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4257F99hE0AO) и ["г" ч. 2 ст. 211](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4257F99hE09O) УК РФ, имеют такое же содержание, что и раскрытые ранее [п. п. "а"](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4257F9DhE0BO) и ["в" ч. 2 ст. 206](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4257F9DhE09O) УК РФ "Захват заложника".

Под применением насилия, опасного для жизни или здоровья, понимается причинение легкого, средней тяжести или тяжкого вреда здоровью потерпевшего. Указанные последствия охватываются составом преступления, предусмотренного [ч. 2 ст. 211](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4257F99hE0DO) УК РФ, и квалификации по совокупности со [ст. ст. 115](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247A9EhE0CO), [112](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247996hE0CO), [111](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247998hE0DO) УК РФ не требуется. Угроза может выражаться в угрозе убийством или причинении любого по степени тяжести вреда здоровью. Форма угрозы не имеет значения для квалификации преступления. Она может быть выражена вербально, жестами, запиской и т.п. При угрозе убийством или причинением тяжкого вреда здоровью все содеянное охватывается признаками [п. "в" ч. 2 ст. 211](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4257F99hE08O) УК РФ и вменение [ст. 119](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247A9BhE0EO) УК РФ "Угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью" не требуется.

Особо квалифицирующие признаки угона или захвата судна воздушного, водного транспорта или подвижного железнодорожного состава ([ч. 3 ст. 211](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4257F99hE07O) УК РФ) следующие: совершение деяния организованной группой либо наступление по неосторожности смерти человека или иных тяжких последствий. В случае наступления последствий в виде смерти или тяжкого вреда здоровью состав преступления является материальным, субъективная сторона характеризуется двумя формами вины: умышленным совершением захвата либо угона и неосторожным (как легкомыслием, так и небрежностью) отношением к последствиям.

Умышленное причинение смерти одному или нескольким лицам при угоне или захвате требует дополнительной квалификации по [ст. 105](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F424799ChE0AO) УК РФ.

Иные тяжкие последствия могут состоять в уничтожении, повреждении судна или железнодорожного состава, серьезном нарушении графика полетов, движения поездов, в причинении тяжкого или средней тяжести вреда здоровью многих лиц и т.п.

Массовые беспорядки ([ст. 212](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4257F98hE0FO) УК РФ)

Основной **объект** преступления - общественная безопасность.

**Дополнительный объект** - отношения по обеспечению телесной неприкосновенности человека, его здоровья, собственности, общественного порядка, нормальной деятельности предприятий, учреждений, органов власти и управления.

**Объективная сторона** преступления ([ч. 1 ст. 212](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F12Ch705O) УК РФ) состоит в организации массовых беспорядков, сопровождавшихся насилием, погромами, поджогами, уничтожением имущества, применением огнестрельного оружия, взрывчатых веществ или взрывных устройств, а также оказанием вооруженного сопротивления представителю власти.

Организацией массовых беспорядков признаются активные действия по организации, собиранию толпы, призывы ко всем находящимся в месте совершения преступления гражданам присоединиться к некой группе "активистов" для совершения погромов, поджогов, уничтожения имущества, применения огнестрельного оружия, взрывчатых веществ или взрывных устройств, а также для оказания вооруженного сопротивления представителям власти, разъяснение мотивов и повода совершения этих действий; дальнейшее определение направления движения толпы, конкретного содержания ее действий, подача сигналов к началу действий и т.п. В ряде случаев при организации массовых беспорядков проводится работа по вооружению участников, подготовке предметов, которые могут быть использованы ими в качестве оружия. Организаторы планируют развитие беспорядков, распределяют между собой роли при их проведении, готовят и обучают так называемых провокаторов и боевиков, воздействуют на настроения людей непосредственно на мероприятии, распространяя листовки с призывами к насильственным действиям, организуют выступления специально подготовленных ими ораторов. Особенно опасны действия организаторов, проводимые на почве разжигания национальной или религиозной вражды, поскольку, как показывает практика, в этих случаях, как правило, неминуемы посягательства на жизни людей. Уже непосредственно при совершении массовых беспорядков организаторы лично либо через своих доверенных лиц руководят действиями толпы, координируют их для наиболее эффективного сопротивления правоохранительным органам, постоянно поддерживают у людей возбужденное и агрессивное настроение выдвижением новых лозунгов, сообщением сведений, вызывающих возмущение людей <1>.

--------------------------------

<1> См.: Соловьев А. [Массовые беспорядки: организация](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E37D74F6E5B1D4927DD735B325277BF8EBC1EC77F7CD83A6CCC9A6F425h70DO), участие, призывы к неподчинению // Российская юстиция. 2000. N 7; СПС "КонсультантПлюс".

Под массовыми беспорядками, сопровождающимися насилием, понимается нанесение толпой случайным потерпевшим, представителям органов власти, местного самоуправления побоев, причинение легкого или средней тяжести вреда здоровью, истязание потерпевших. Если в ходе массовых беспорядков их участники причиняют тяжкий вред здоровью одного или нескольких потерпевших либо смерть, то содеянное квалифицируется по совокупности со [ст. ст. 212](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4257F98hE0FO) и [111](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247998hE0DO), [105](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F424799ChE0AO) УК РФ.

Погромом является разрушение, осквернение зданий, сооружений, жилых домов, транспортных средств, объектов инфраструктуры.

Поджоги - это умышленное воспламенение имущества, зданий, сооружений, жилых домов, автомобилей и другого транспорта.

Уничтожение имущества означает приведение его в состояние, непригодное для использования, которое невозможно восстановить.

Под применением огнестрельного оружия, взрывчатых веществ или взрывных устройств понимается их использование для причинения вреда здоровью человека, уничтожения, повреждения имущества, а также угроза немедленного применения.

Оказание вооруженного сопротивления представителю власти означает активное противодействие участниками массовых беспорядков представителям власти (сотрудникам милиции, спецслужб, военнослужащим, выполняющим обязанности по охране общественного порядка, дружинникам и т.п.) путем применения или угрозы применения оружия (огнестрельного или холодного) при выполнении возложенных на него обязанностей.

Состав организации массовых беспорядков формальный, ответственность наступает за действия, завершившиеся сбором, созданием толпы, которая последовала призывам организатора и начала погромы, поджоги и т.д., независимо от последствий акта массовых беспорядков.

**Субъективная сторона** организации массовых беспорядков характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что организует массовые беспорядки, и желает совершить эти действия. Мотивы преступления на квалификацию не влияют. Ими могут быть реакционно-шовинистические настроения, хулиганские побуждения, протест против правомерных или неправомерных действий должностных лиц, представителей власти и др.

**Субъект** организации массовых беспорядков общий - вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

[Частью 2 ст. 212](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4257F98hE0AO) УК РФ установлена ответственность за самостоятельный состав преступления - участие в массовых беспорядках, предусмотренных [ч. 1 ст. 212](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F12Ch705O) УК РФ. Участием в массовых беспорядках является совершение лицом насильственных действий, погромов, поджогов и других деяний, перечисленных в [ч. 1 ст. 212](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F12Ch705O) УК РФ. Если лицо находится в толпе, но не совершает никаких из перечисленных в [ч. 1 ст. 212](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F12Ch705O) УК РФ действий, то состав преступления отсутствует. Если лицо - участник массовых беспорядков совершает деяния, не предусмотренные [ч. 1 ст. 212](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F12Ch705O) УК РФ, например похищает имущество из разгромленного здания, причиняет смерть кому-либо, совершает изнасилование, то такие действия требуют самостоятельной квалификации по соответствующим статьям [УК](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F424799ChE0FO) РФ.

Участником массовых беспорядков может признаваться вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

В [ч. 3 ст. 212](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4AEF5h201O) УК РФ содержится еще один самостоятельный состав преступления - призывы к массовым беспорядкам или участию в них, а равно призывы к насилию над гражданами.

Состав данного преступления имеет место в том случае, если лицо обращалось с предложением к персонально неопределенному широкому кругу лиц организовывать массовые беспорядки, участвовать в них, т.е. совершать поджоги, уничтожать имущество, совершать иные действия, предусмотренные [ч. 1 ст. 212](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F12Ch705O) УК РФ. В отличие от обращения к потенциальным участникам массовых беспорядков, направленным на немедленную организацию массовых беспорядков по [ч. 1 ст. 212](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F12Ch705O) УК, действия но [ч. 3 ст. 212](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4AEF5h201O) УК являются призывами общего характера. Высказывания могут озвучиваться устно, передаваться с использованием средств массовой информации, излагаться в виде листовок и т.д.

Состав этого преступления формальный, деяние окончено с момента распространения призывов к массовым беспорядкам, участию в них, насилию над гражданами (о понятии призывов см. также [комментарий к ст. 205.2](#Par7982) УК РФ).

**Субъект преступления** общий - вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

Прекращение или ограничение подачи электрической энергии

либо отключение от других источников жизнеобеспечения

([ст. 215.1](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4257F96hE08O) УК РФ)

**Объект** преступления - отношения по охране общественной безопасности в сфере функционирования систем, обеспечивающих подачу потребителям электрической энергии или иных источников жизнеобеспечения.

**Дополнительным объектом** выступают отношения по охране здоровья человека, собственности.

**Факультативный объект** - отношения по охране жизни человека.

**Объективная сторона** преступления состоит в незаконном прекращении или ограничении подачи потребителям электрической энергии либо отключении их от других источников жизнеобеспечения при условии наступления общественно опасных последствий в виде причинения крупного ущерба, тяжкого вреда здоровью или иных тяжких последствий.

[Постановление](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917AD435BA717079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247C9BhE0EO) Пленума Верховного Суда РФ от 5 июня 2002 г. N 14 "О судебной практике по делам о нарушении правил пожарной безопасности, уничтожении или повреждении имущества путем поджога либо в результате неосторожного обращения с огнем" называет в числе источников жизнеобеспечения электроэнергию, газ, тепло, водоснабжение.

Прекращение подачи электрической энергии означает полное отключение ее от потребителей, а ограничение подачи - сокращение объемов потребления. Прекращение либо ограничение подачи электроэнергии незаконны, во-первых, в случае нарушения установленного порядка совершения таких действий; во-вторых, при совершении этих действий в отношении потребителей, которым электрическая энергия не может быть полностью отключена ни при каких обстоятельствах.

В соответствии со [ст. 38](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED13CB8747079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247596hE0AO) Федерального закона от 26 марта 2003 г. N 35-ФЗ "Об электроэнергетике" перерыв, прекращение или ограничение в подаче энергии допускаются только в отношении потребителей - задолжников по оплате после предварительного (не менее чем за 10 дней) уведомления абонента в порядке, утверждаемом Правительством РФ (кроме случаев принятия неотложных мер по предотвращению или ликвидации аварии, [ч. 3 ст. 546](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED033BC767079A9BECFE97FA78593E889C4A7F426749EhE08O) ГК РФ).

Запрещается ограничение режима потребления электрической энергии, в том числе его уровня, потребителей, не имеющих задолженности по оплате электрической энергии и исполняющих иные обязательства, предусмотренные законодательством Российской Федерации и соглашением сторон, кроме случаев возникновения аварийных электроэнергетических режимов.

Категории потребителей и перечень отдельных объектов, в отношении которых невозможно полное отключение электроэнергии, установлены [приложением 6](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917BD231B07A7079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247A99hE08O) к Постановлению Правительства РФ от 31 августа 2006 г. "Об утверждении правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики". В отношении их определяются величины аварийной и технологической брони выделения электроэнергии. К таким потребителям (объектам) относятся:

1) объекты органов государственной власти и управления, медицинские учреждения и учреждения социального обеспечения, организации связи;

2) объекты водоснабжения и канализации, объекты вентиляции, водоотлива и основные подъемные устройства угольных и горнорудных предприятий, метрополитен;

3) воинские части Министерства обороны РФ, Министерства внутренних дел РФ, Федеральной службы безопасности, Министерства РФ по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий, Федеральной службы охраны РФ;

4) исправительные учреждения, следственные изоляторы, тюрьмы;

5) объекты Федеральной службы безопасности, Министерства внутренних дел РФ, Федеральной службы охраны России, Службы внешней разведки России, Главного управления специальных программ Президента РФ;

6) федеральные ядерные центры и объекты, работающие с ядерным топливом и материалами;

7) объекты производства взрывчатых веществ и боеприпасов с непрерывным технологическим процессом, выполняющие государственный оборонный заказ;

8) питающие линии электроснабжения, обеспечивающие системы пожарной безопасности;

9) объекты систем диспетчерского управления, блокировки, сигнализации и защиты железнодорожного, водного и воздушного транспорта.

Отключение потребителей от других источников жизнеобеспечения означает полное или частичное прекращение подачи тепловой энергии, воды или газа любым категориям потребителей. Сходный с рассмотренным выше [порядок](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917AD735BF707079A9BECFE97FA78593E889C4hA05O) прекращения или ограничения подачи тепловой энергии и газа организациям-потребителям установлен Постановлением Правительства РФ от 5 января 1998 г. Порядок прекращения или ограничения отпуска абонентам питьевой воды определен [Постановлением](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917CD330B8777079A9BECFE97FhA07O) Правительства РФ от 12 февраля 1999 г. "Об утверждении правил пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в Российской Федерации".

Состав преступления материальный, преступление окончено в случае причинения незаконными действиями крупного ущерба, тяжкого вреда здоровью человека или иных тяжких последствий (например, причинение средней тяжести вреда здоровью многих лиц, срыв работы крупного предприятия).

Размер крупного ущерба определяется [примечанием к ст. 216](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4267499hE0AO) УК РФ: это ущерб, сумма которого превышает 500 тыс. рублей.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется неосторожностью (легкомыслие или небрежность).

**Субъект** преступления специальный - это должностное лицо ([примечание к ст. 285](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A3hF06O) УК РФ) или лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации ([примечание к ст. 201](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4277F9ChE09O) УК РФ), например глава органа местного самоуправления, руководитель энергоснабжающей организации и т.п.

[Частью 2 ст. 215.1](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F426749AhE0DO) УК РФ установлена ответственность за те же деяния, повлекшие по неосторожности смерть человека.

Приведение в негодность объектов жизнеобеспечения

([ст. 215.2](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F425789FhE0CO) УК РФ)

Основной **объект** данного преступления - отношения по обеспечению общественной безопасности в сфере функционирования объектов энергетики, электросвязи, жилищного и коммунального хозяйства и других объектов жизнеобеспечения.

**Факультативный объект** - отношения по охране жизни человека.

**Объективную сторону** преступления образуют разрушение, повреждение или приведение иным способом в непригодное для эксплуатации состояние объектов энергетики, электросвязи, жилищного и коммунального хозяйства или других объектов жизнеобеспечения.

Объектами энергетики и электросвязи являются атомные, тепло- и электростанции, линии электропередачи, объекты инженерной инфраструктуры.

К объектам жилищно-коммунального хозяйства относятся жилой фонд, гостиницы (за исключением туристических), дома и общежития для приезжих, объекты внешнего благоустройства, искусственные сооружения, бассейны, сооружения и оборудование пляжей, а также объекты газо-, тепло- и электроснабжения населения, участки, цехи, базы, мастерские, гаражи, специальные машины и механизмы, складские помещения, предназначенные для технического обслуживания и ремонта объектов жилищно-коммунального хозяйства социально-культурной сферы, физкультуры и спорта.

К другим объектам жизнеобеспечения относится система объектов (зданий, строений, сооружений), необходимых для жизнеобеспечения граждан, которые оказывают социальные услуги населению, деятельность которых осуществляется в целях обеспечения полноценной жизни, охраны здоровья, образования, воспитания, отдыха и оздоровления населения (поликлиники, больницы, детские сады, школы и т.п.).

**Разрушение** означает полное приведение в негодность объектов энергетики и электросвязи, жилищного и коммунального хозяйства или других объектов жизнеобеспечения, лишающее возможности их использования по прямому назначению.

**Повреждение** - частичное приведение в негодность указанных объектов, состояние, при котором требуются ремонтно-восстановительные работы.

**Приведение иным способом** в негодное для эксплуатации данных объектов состояние заключается в любых действиях, последствием которых является невозможность использования объектов жизнеобеспечения по целевому назначению, например бактериологическое, химическое, радиоактивное заражение объектов жизнеобеспечения.

Состав преступления формальный, деяние окончено в момент совершения названных действий, повлекших разрушение или повреждение объектов жизнеобеспечения. Совокупности со [ст. 167](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4257C9EhE0DO) УК РФ "Умышленное уничтожение или повреждение имущества" не требуется. Умышленное причинение вреда здоровью или жизни одного или нескольких лиц в процессе разрушения, повреждения объектов жизнеобеспечения не охватывается составом рассматриваемого преступления и должно квалифицироваться по совокупности с соответствующими статьями [гл. 16](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F424799ChE0DO) УК РФ.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым или косвенным умыслом. Обязательным признаком преступления является мотив - корыстные или хулиганские побуждения.

**Субъект преступления** общий - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

По ч. 2 ст. 215.2 УК РФ наступает ответственность за те же деяния, совершенные группой лиц по предварительному сговору [(п. "а")](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F425789FhE09O); лицом с использованием своего служебного положения [(п. "в")](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F425789FhE07O).

[Частью 3 ст. 215.2](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F426749AhE08O) УК РФ установлена ответственность за деяния, предусмотренные [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F425789FhE0AO) или [2 настоящей статьи](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F425789FhE08O), повлекшие по неосторожности смерть человека.

Приведение в негодность нефтепроводов,

нефтепродуктопроводов и газопроводов ([ст. 215.3](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4277E9AhE0CO) УК РФ)

Данная норма введена в [УК](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4277E9AhE0CO) РФ Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4967DDA31BB782D73A1E7C3EB78A8DA84EFC0C8A6F4247Eh90EO) от 30 декабря 2006 г. N 283-ФЗ.

**Объектом** преступления являются общественные отношения, обеспечивающие безопасность в сфере функционирования нефтепроводов, нефтепродуктопроводов, газопроводов, а также технологически связанных с ними объектов и сооружений.

Предметами преступления, предусмотренного в [ч. 1 ст. 215.3](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4277E9AhE0DO) УК РФ, являются нефтепровод, нефтепродуктопровод и газопровод, а также технологически связанные с ними объекты, сооружения, средства связи, автоматики, сигнализации.

Под нефтепроводом понимается сооружение для транспортировки нефти и нефтепродуктов. Газопровод характеризуется как сооружение для транспортировки горючих газов от места добычи или производства к пунктам потребления. Нефтепродуктопровод - это комплекс подземных, наземных и надземных сооружений, предназначенный для транспортирования нефтепродуктов из районов их производства или хранения до мест потребления.

**Объективную сторону** состава указанного преступления образуют перечисленные в диспозиции [статьи](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4277E9AhE0CO) альтернативные действия, а именно разрушение, повреждение или приведение иным способом в негодное для эксплуатации состояние перечисленных предметов. Разрушение означает полное приведение в негодность нефтепровода, нефтепродуктопровода и газопровода, лишающее возможности их использования по прямому назначению. Повреждение - это такое изменение в указанных объектах, в результате которого они частично лишаются возможности быть использованными по прямому назначению. Приведение иным способом в негодное для эксплуатации данных объектов состояние может заключаться в любых действиях, в результате которых эти объекты не могут быть использованы в соответствии с функциональным назначением.

Состав преступления формальный. Преступление признается оконченным с момента возникновения реальной угрозы наступления названных последствий либо с момента фактического нарушения нормальной работы перечисленных объектов.

**Субъективная сторона** преступления, предусмотренного [ст. 215.3](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4277E9AhE0DO) УК РФ, характеризуется умышленной формой вины. Обязательным признаком субъективной стороны выступает также мотив, который определен в законе как корыстные или хулиганские побуждения.

**Субъект** этого преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

[Часть 2 ст. 215.3](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4277E9AhE0BO) УК РФ предусматривает два квалифицирующих признака - совершение преступного деяния группой лиц по предварительному сговору и в отношении магистральных трубопроводов.

Разрушение, повреждение или приведение иным способом в негодное для эксплуатации состояние нефтепроводов, нефтепродуктопроводов, газопроводов признается совершенным группой лиц по предварительному сговору, если в нем участвовали два или более лица, заранее договорившихся о совершении этого преступления.

Второй квалифицирующий признак рассматриваемого состава преступления характеризуется особыми свойствами места совершения преступления - в данном случае деяние совершается в отношении магистрального трубопровода. Магистральный нефтепровод - комплекс сооружений, состоящий из трубопровода, перевалочных нефтебаз, пунктов диспетчерского управления, приемосдаточных пунктов, предназначенный для приемки, транспортировки, хранения и сдачи транспортируемого вещества потребителю или для перевалки его на другой транспорт.

Деяния, предусмотренные [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4277E9AhE0DO) или [2 ст. 215.3](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4277E9AhE0BO) УК РФ, повлекшие по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия, влекут ответственность по [ч. 3 ст. 215.3](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4277E9AhE07O) УК РФ.

Под иными тяжкими последствиями понимается, в частности, причинение по неосторожности тяжкого вреда здоровью одному или нескольким лицам, причинение смерти двум или более лицам и др.

Пиратство ([ст. 227](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4257896hE0BO) УК РФ)

Это преступление международного характера, борьба с которым первоначально осуществлялась на основе [Конвенции](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E37770EBE5B1D4917CD035BF782D73A1E7C3EBh708O) об открытом море 1958 г. <1>, а в настоящее время - на основе [Конвенции](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917BD237BF737079A9BECFE97FhA07O) Организации Объединенных Наций по морскому праву 1982 г. <2>. В соответствии со [ст. 101](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917BD237BF737079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247A9EhE07O) названной Конвенции пиратством является:

--------------------------------

<1> Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключенных СССР с иностранными государствами. Вып. XXII. М., 1967. С. 222 - 232.

<2> СЗ РФ. 1997. N 48. Ст. 5493.

1) любой неправомерный акт насилия, задержания или любой грабеж, совершаемый с личными целями экипажем или пассажирами какого-либо частновладельческого судна или частновладельческого летательного аппарата и направленный:

а) в открытом море против другого судна или летательного аппарата или против лиц или имущества, находящихся на их борту;

б) против какого-либо судна или летательного аппарата, лиц или имущества в месте вне юрисдикции какого бы то ни было государства;

2) любой акт добровольного участия в использовании какого-либо судна или летательного аппарата, совершенный со знанием обстоятельств, в силу которых судно или летательный аппарат является пиратским судном или летательным аппаратом;

3) любое деяние, являющееся подстрекательством или сознательным содействием совершению действия, предусматриваемого в [п. п. 1](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917BD237BF737079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247A9DhE0CO) или [2](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917BD237BF737079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247A9DhE07O).

Таким образом, международное право выделяет пиратство морское и воздушное.

[Статья 227](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4257896hE0BO) УК РФ не охватывает случаи воздушного пиратства, но предусматривает ответственность речных пиратов.

Основной **объект** данного преступления - общественная безопасность в сфере морского и речного судоходства.

**Дополнительный непосредственный объект** - отношения по охране жизни и здоровья человека, а также отношения собственности.

Предметом преступления являются любые морские или речные суда независимо от технических характеристик (кроме маломерных водных судов), целевого назначения и формы собственности.

С **объективной стороны** пиратство сходно с разбоем, выражается в нападении на морское или речное судно, сопряженном с применением насилия или с угрозой его применения для завладения чужим имуществом.

Пиратское нападение совершается на судно, находящееся в плавании.

Если судно стоит на причале, то действия виновного следует квалифицировать как грабеж или разбой по [ст. ст. 161](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F424759ChE07O) или [162](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4267A9DhE09O) УК РФ. Под нападением понимаются любые действия по завладению чужим имуществом, при котором нападающие применяют насилие или угрожают применить его. Насилие может применяться как к членам экипажа, пассажирам, так и к другим лицам, пытающимся воспрепятствовать совершению преступления (например, береговой патруль). [Частью 1 ст. 227](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4257896hE08O) УК РФ охватывается нанесение побоев, ограничение свободы, причинение легкого, средней тяжести и тяжкого вреда здоровью, предусмотренного [ч. 1 ст. 111](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247998hE0AO) УК РФ.

Нападение может быть совершено и без применения насилия, но при условии реальной угрозы его немедленного применения. Формами пиратского нападения могут быть захват, угон судна, требование немедленной передачи пиратам имущества, находящегося на судне, под угрозой применения насилия.

Состав преступления формальный. Пиратство признается оконченным преступлением с момента нападения на морское или речное судно, независимо от того, удалось ли завладеть имуществом.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом и корыстной целью.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированный состав пиратства ([ч. 2 ст. 227](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F426759FhE0AO) УК РФ) предусматривает ответственность за нападение на морское или речное судно с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия.

По [ч. 3 ст. 227](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F425799FhE0EO) УК РФ ответственности подлежит лицо, совершившее действия, предусмотренные [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4257896hE08O) или [2 ст. 227](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F426759FhE0AO) УК РФ, если они повлекли по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия либо были совершены организованной группой.

§ 3. Преступления против общественного порядка

Под общественным порядком следует понимать сложившуюся в обществе на основе правовых, социальных норм, норм морали, нравственности и этики, норм общежития, обычаев и традиций систему общественных отношений, обеспечивающую правильное, соответствующее принятым в обществе устоям поведение каждого индивида в сфере публичных взаимоотношений, обеспечивающую нормальные условия жизни и деятельности граждан, функционирования институтов общества и государства.

Хулиганство ([ст. 213](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F426749ChE07O) УК РФ)

Хулиганство продолжает оставаться опасным и распространенным правонарушением, посягающим на общественный порядок, спокойствие граждан, нередко приводящим к совершению других, более тяжких преступлений.

В [УК](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4987FD132B325277BF8EBC1EC77F7CD83A6CCC9A7F02Ch709O) РСФСР под хулиганством понимались умышленные действия, грубо нарушающие общественный порядок и выражающие явное неуважение к обществу. Хулиганство признавалось злостным и влекло ответственность по [ч. 2 ст. 206](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4987FD132B325277BF8EBC1EC77F7CD83A6CCC9A7F02Ch70BO) УК РСФСР, если действия отличались по своему содержанию исключительным цинизмом или особой дерзостью, были связаны с сопротивлением представителю власти или общественности, иным гражданам, пресекавшим хулиганские действия, либо совершалось лицом, ранее судимым за хулиганство. Неоднозначно на практике и в теории понималось содержание таких дефиниций, как грубое нарушение общественного порядка, явное неуважение к обществу, особая дерзость, исключительный цинизм. С принятием [УК](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FhA07O) РФ законодатель уточнил понятие хулиганства, дополнив его указанием на применение насилия к гражданам, угрозу его применения, уничтожение или повреждение чужого имущества. Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917BD13CB1717079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247998hE0BO) от 8 декабря 2003 г. радикально изменил признаки хулиганства. Это деяние стало признаваться уголовно наказуемым лишь в случае, когда оно сопряжено с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия.

По действующему законодательству уголовно наказуемым хулиганством может быть признано только такое грубое нарушение общественного порядка, выражающее явное неуважение к обществу, которое совершено с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия, либо по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды, либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы.

При решении вопроса о наличии в действиях виновного грубого нарушения общественного порядка, выражающего явное неуважение к обществу, следует учитывать способ, время, место их совершения, а также их интенсивность, продолжительность и другие обстоятельства. Такие действия могут быть совершены как в отношении конкретного человека, так и в отношении неопределенного круга лиц.

Уголовно наказуемое хулиганство следует отличать от мелкого хулиганства, являющегося административным правонарушением, ответственность за которое предусмотрена [ст. 20.1](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD767079A9BECFE97FA78593E889C4A4F4h200O) Кодекса РФ об административных правонарушениях. Под мелким хулиганством понимаются нецензурная брань в общественных местах, оскорбительное приставание к гражданам и другие подобные действия, нарушающие общественный порядок и спокойствие граждан.

**Основным объектом** преступления являются общественные отношения, составляющие содержание общественного порядка.

Дополнительный объект - телесная неприкосновенность личности, здоровье человека.

Факультативный объект - отношения по обеспечению нормальной деятельности органов власти.

**Объективная сторона** преступления выражается в грубом нарушении общественного порядка, выражающем явное неуважение к обществу, совершенном с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия, либо по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды, либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы.

Грубым следует признать такое нарушение общественного порядка, которое влечет причинение существенного вреда (срыв общественных мероприятий, нарушение нормальной деятельности предприятий или организаций, нарушение спокойствия неопределенно большого круга лиц и т.п.), связано с издевательством или глумлением над личностью, является длительным и упорным, совершающимся несмотря на меры по прекращению действий.

Явность означает очевидность действий для других лиц, что осознается виновным.

В литературе высказывается мнение о том, что необходимым признаком явности является публичность действий хулигана. При этом понятие публичности трактуется различно, например: 1) как совершение хулиганства в общественных местах; в присутствии очевидцев; 2) возможность совершения действий в любом месте и в отсутствие очевидцев, но при условии грубого нарушения общепринятых стандартов общения между людьми. С нашей точки зрения, общественное место не является обязательным признаком состава хулиганства. Нельзя смешивать понятия "общественный порядок" и "порядок в общественном месте", так как общественный порядок должен поддерживаться и, соответственно, может быть нарушен не только в общественных местах, но и в иных.

Одним из альтернативно-обязательных признаков хулиганства согласно действующей редакции [ст. 213](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F426749ChE07O) УК РФ является применение оружия или предметов, используемых в качестве оружия. При отнесении предметов к оружию необходимо руководствоваться положениями Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BB777079A9BECFE97FhA07O) "Об оружии". Рассмотрен вопрос об оружии и в разъяснениях, содержащихся в [Постановлении](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917CD631BC767079A9BECFE97FhA07O) Пленума Верховного Суда РФ от 12 марта 2002 г. N 5 "О судебной практике по делам о хищении, вымогательстве и незаконном обороте оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств" (в ред. от 6 февраля 2007 г.). Он указывает, что к оружию следует относить и другие виды боевого огнестрельного оружия, находящиеся на вооружении в Вооруженных Силах РФ, других войсках, воинских формированиях и федеральных органах исполнительной власти, в которых федеральным законом предусмотрена военная служба и на которые действие Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BB777079A9BECFE97FhA07O) "Об оружии" не распространяется.

К оружию не относятся изделия, сертифицированные в качестве изделий хозяйственно-бытового и производственного назначения, спортивные снаряды, конструктивно сходные с оружием.

При совершении хулиганства виновным может применяться любое оружие - огнестрельное, холодное, газовое, пневматическое.

Огнестрельное оружие - оружие, предназначенное для механического поражения цели на расстоянии снарядом, получающим направленное движение за счет энергии порохового или иного заряда;

холодное оружие - оружие, предназначенное для поражения цели при помощи мускульной силы человека при непосредственном контакте с объектом поражения;

метательное оружие - оружие, предназначенное для поражения цели на расстоянии снарядом, получающим направленное движение при помощи мускульной силы человека или механического устройства;

пневматическое оружие - оружие, предназначенное для поражения цели на расстоянии снарядом, получающим направленное движение за счет энергии сжатого, сжиженного или отвержденного газа;

газовое оружие - оружие, предназначенное для временного поражения живой цели путем применения слезоточивых или раздражающих веществ.

Под предметами, используемыми в качестве оружия при совершении хулиганства, понимаются любые материальные объекты, которыми исходя из их свойств можно причинить вред здоровью человека (например, перочинный или кухонный нож, бритва, ломик, дубинка, топор, ракетница и т.п.).

Эти предметы могут быть как приготовлены виновным заранее, так и подобраны на месте совершения преступления (палки, камни, ремни, осколки стекла, хозяйственные ножи и т.д.).

В случаях, когда в процессе совершения хулиганства лицо использует животных, представляющих опасность для жизни или здоровья человека, содеянное с учетом конкретных обстоятельств дела может быть квалифицировано по [п. "а" ч. 1 ст. 213](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4277E96hE08O) УК РФ.

В [п. 2](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4977BD535B9782D73A1E7C3EB78A8DA84EFC0C8A6F4247Ch907O) Постановления от 15 ноября 2007 г. "О судебной практике по уголовным делам о хулиганстве и иных преступлениях, совершенных из хулиганских побуждений" Пленум Верховного Суда РФ указал, что под применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия, следует понимать умышленные действия, направленные на использование лицом указанных предметов как для физического, так и для психического воздействия на потерпевшего, а также иные действия, свидетельствующие о намерении применить насилие посредством этого оружия или предметов, используемых в качестве оружия. Таким образом, в [Постановлении](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4977BD535B9782D73A1E7C3EB78A8DA84EFC0C8A6F4247Ch907O) фактор применения оружия или предметов, используемых в качестве оружия, соотносится с физическим или психическим насилием <1>.

--------------------------------

<1> См.: [п. 15](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4977BD535B9782D73A1E7C3EB78A8DA84EFC0C8A6F4247Fh90EO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 15 ноября 2007 г. N 45 "О судебной практике по уголовным делам о хулиганстве и иных преступлениях, совершенных из хулиганских побуждений" // БВС РФ. 2008. N 1.

В этой связи можно сделать вывод о том, что применение означает использование оружия или предметов в процессе посягательства для фактического причинения вреда здоровью людей либо создания реальной угрозы причинения такого вреда с использованием при этом свойств, присущих определенному виду оружия. Если, например, виновный использует исправное огнестрельное оружие для нанесения ударов потерпевшему рукояткой пистолета, то такие действия при наличии других признаков хулиганства квалифицируются как совершенные с применением предметов, используемых в качестве оружия. Удар прикладом автомата в процессе хулиганских действий следует расценивать как применение оружия, поскольку приклад этого оружия расценивается как его поражающий элемент. Состав хулиганства отсутствует в случаях, когда оружие или предметы, используемые в качестве оружия, применялись для уничтожения или повреждения имущества и это не создавало опасности для жизни и здоровья граждан (например, производство выстрелов в птиц, по линиям электропередачи). В подобных случаях при наличии признака значительного ущерба действия виновного должны квалифицироваться по [ч. 2 ст. 167](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4267A99hE0DO) УК РФ как умышленное повреждение имущества из хулиганских побуждений.

Демонстрация оружия также может свидетельствовать о психическом воздействии на потерпевшего, что согласно Постановлению Пленума может расцениваться как применение оружия. Исходя из этого в [п. 4](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4977BD535B9782D73A1E7C3EB78A8DA84EFC0C8A6F4247Dh90DO) Постановления включено положение о том, что применение в ходе совершения хулиганства незаряженного, неисправного, непригодного оружия (например, учебного) либо декоративного, сувенирного оружия, оружия-игрушки и т.п. также дает основание для квалификации содеянного по [п. "а" ч. 1 ст. 213](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4277E96hE08O) УК РФ.

Имея в виду, что состав преступления, предусмотренный [ст. 213](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F426749ChE07O) УК РФ, не содержит такого признака объективной стороны преступления, как применение насилия (причинение вреда здоровью человека различной степени тяжести), и с учетом того, что при хулиганстве умысел направлен на грубое нарушение общественного порядка, в случаях, когда в процессе совершения хулиганства потерпевшему, а также лицу, исполняющему обязанности по охране общественного порядка либо пресекающему хулиганские действия, нанесены побои или причинен вред здоровью различной степени тяжести из хулиганских побуждений, содеянное надлежит квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных соответствующей частью [ст. 213](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F426749ChE07O) УК РФ и частью (пунктом части) соответствующей статьи [Особенной части](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F424799ChE0FO) Уголовного кодекса РФ, предусматривающей ответственность за преступление против личности.

К числу составообразующих признаков хулиганства относится и мотивация поведения. Состав преступления образует хулиганство, совершенное по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы.

Состав преступления формальный. Преступление является оконченным с момента совершения хулиганских действий независимо от наступления общественно опасных последствий.

**Субъективная сторона** хулиганства характеризуется виной в виде прямого умысла.

Диспозиция [п. "а" ч. 1 ст. 213](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4277E96hE08O) УК РФ прямо не называет хулиганский мотив в качестве обязательного признака состава хулиганства, но именно он часто является единственным критерием, позволяющим отграничить хулиганство от смежных составов преступлений.

Хулиганский мотив - это мотив озорства, буйства, дерзости, стремление противопоставить себя окружающим, продемонстрировать пренебрежительное отношение к телесной неприкосновенности, здоровью другого лица.

В каждом конкретном случае совершения действий, внешне сходных с хулиганством, необходимо исследовать действия виновного и поведение потерпевшего, предшествующее посягательству. Если инициатором конфликта был потерпевший или действия виновного были обусловлены неприязненными отношениями с потерпевшим, то содеянное не может квалифицироваться как хулиганство. Нанесение побоев, причинение вреда здоровью с применение оружия или предметов, используемых в качестве оружия, совершенные в семье, квартире, в отношении родственников, знакомых и вызванные личными неприязненными отношениями, неправильными действиями потерпевших, должны квалифицироваться по статьям [УК](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F424799ChE0FO), предусматривающим ответственность за преступления против личности. Хулиганская же мотивация поведения обусловлена в первую очередь желанием противопоставить себя окружающим, продемонстрировать пренебрежительное к ним отношение.

В [п. "б" ч. 1 ст. 213](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4277E96hE09O) УК под мотивом политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды, мотивом ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы понимается совокупность побуждений виновного, основанных на чувстве крайней неприязни, отвращения к какой либо нации, расе, представителю определенной религии, политической партии или движения, социальной группы. Совершая деяние по указанным мотивам, виновный демонстрирует собственную исключительность и подчеркивает неполноценность потерпевшего.

Полагаем, что дополнение диспозиции ч. 1 ст. 213 УК [пунктом "б"](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4277E96hE09O), указывающим на мотив политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды, мотив ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы размывает границы хулиганства и для данной нормы является абсолютно лишним. Возникает некий симбиоз мотивов, на недопустимость которого при решении вопросов квалификации преступлений неоднократно обращал внимание Верховный Суд РФ. Кроме того, исчезли четкие критерии разграничения мелкого и уголовно наказуемого хулиганства.

Причинение вреда здоровью человека различной степени тяжести или совершение убийства по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы при отсутствии иных признаков преступления, предусмотренного [ст. 213](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F426749ChE07O) УК РФ, следует квалифицировать по соответствующим статьям, частям и пунктам Уголовного [кодекса](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F424799ChE0FO) РФ, предусматривающим ответственность за преступления против личности (например, по [п. "е" ч. 2 ст. 112](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F220h704O) УК РФ).

С учетом того что субъективная сторона хулиганства характеризуется прямым умыслом, оскорбления, побои, причинение вреда здоровью человека различной степени тяжести, совершенные в семье, в отношении родственников, знакомых лиц и вызванные личными неприязненными отношениями, неправильными действиями потерпевших и т.п., при отсутствии признаков преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 213](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4277E96hE0BO) УК РФ, должны квалифицироваться по статьям [Особенной части](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F424799ChE0FO) УК РФ, предусматривающим ответственность за преступления против личности.

Умышленное уничтожение или повреждение чужого имущества, совершенные из хулиганских побуждений и повлекшие причинение значительного ущерба, следует квалифицировать по [ч. 2 ст. 167](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4267A99hE0DO) УК РФ.

В тех случаях, когда лицо, помимо умышленного уничтожения или повреждения имущества, из хулиганских побуждений совершает иные умышленные действия, грубо нарушающие общественный порядок, выражающие явное неуважение к обществу (например, с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия в отношении физического лица), содеянное им надлежит квалифицировать по [ч. 2 ст. 167](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4267A99hE0DO) УК РФ и соответствующей части [ст. 213](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F426749ChE07O) УК РФ.

**Субъект преступления** общий - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицирующие признаки хулиганства предусмотрены [ч. 2 ст. 213](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F426749BhE0DO) УК РФ: хулиганство, совершенное группой лиц по предварительному сговору или организованной группой либо связанное с сопротивлением представителю власти либо иному лицу, исполняющему обязанности по охране общественного порядка или пресекающему нарушение общественного порядка.

Хулиганство признается совершенным группой лиц по предварительному сговору, если в нем участвовали лица, заранее (до момента начала хулиганских действий) договорившиеся о совместном совершении преступления.

Хулиганство признается совершенным организованной группой, если оно совершено устойчивой группой лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений.

Сопротивление представителю власти или иному лицу необходимо отличать от неповиновения, образующего состав мелкого хулиганства, когда имеет место пассивное неисполнение законного требования представителя власти. Сопротивление характеризуется активными действиями, выражающимися в причинении физической боли, ограничении свободы задерживающего хулигана лица, причинении легкого и средней тяжести вреда его здоровью. Потерпевшим по [ч. 2 ст. 213](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F426749BhE0DO) УК признается представитель власти (понятие дано в [примечании к ст. 318](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4267C9AhE07O) УК РФ), в том числе выполняющий свои функции временно или по специальному полномочию (например, дружинник, военнослужащий, выполняющий обязанности по охране общественного порядка). Представителями власти являются работники полиции, прокуратуры, ГИБДД, депутаты, судьи. Под иными лицами понимаются любые граждане, пресекающие действия хулигана. Сопротивление, оказанное после прекращения хулиганских действий, в частности в связи с последующим задержанием виновного, не должно рассматриваться как квалифицирующее обстоятельство хулиганства и подлежит квалификации по совокупности с последним.

Хулиганские действия, связанные с сопротивлением представителю власти, в ходе которого применено насилие, как неопасное, так и опасное для жизни и здоровья, надлежит квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных [ч. 2 ст. 213](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F426749BhE0DO) УК РФ и соответствующей частью [ст. 318](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4267C9AhE0AO) УК РФ.

Если лицо при сопротивлении лицу, исполняющему обязанности по охране общественного порядка или пресекающему нарушение общественного порядка, умышленно причинило ему тяжкий или средней тяжести вред здоровью либо совершило его убийство, содеянное при наличии к тому оснований следует квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных [ч. 2 ст. 213](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F426749BhE0DO) УК РФ и соответственно [п. "а" ч. 2 ст. 111](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247998hE09O), [п. "б" ч. 2 ст. 112](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247996hE09O) или [п. "б" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F424799ChE07O) УК РФ, как совершение указанных преступлений в отношении лица в связи с осуществлением им служебной деятельности или выполнением общественного долга.

К лицам, исполняющим обязанности по охране общественного порядка, следует относить военнослужащих, лиц, осуществляющих частную детективную и охранную деятельность, привлекаемых к охране общественной безопасности и общественного порядка, должностных лиц органов местного самоуправления, которые по специальному полномочию органа местного самоуправления осуществляют функции по охране общественного порядка. Под иными лицами, пресекающими нарушение общественного порядка, понимаются лица хотя и не наделенные какими-либо полномочиями, однако участвующие в пресекательных действиях по собственной инициативе.

**Субъект преступления,** предусмотренного [ч. 2 ст. 213](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F426749BhE0DO) УК РФ, - вменяемое лицо, достигшее 14 лет.

Вандализм ([ст. 214](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4257F97hE06O) УК РФ)

Словарь русского языка определяет вандализм как бессмысленно жестокое разрушение исторических памятников и культурных ценностей, варварство. Этот состав преступления структурно выделился из состава хулиганства, до принятия [УК](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FhA07O) РФ подобные действия квалифицировались как уголовно наказуемое хулиганство.

**Основным объектом** вандализма являются отношения по охране общественного порядка.

Дополнительный объект - отношения по охране общественной нравственности, собственности.

**Предмет** преступления: 1) здания и сооружения. Здания - жилые дома, корпуса предприятий и учреждений, храмы, магазины, библиотеки, поликлиники и т.д. Сооружения - остановки общественного транспорта, скульптурные композиции, таксофоны, рекламные тумбы и т.п.; 2) имущество на общественном транспорте, в иных общественных местах (вагоны метрополитена, сиденья, поручни общественного транспорта, скамьи в парках, скверах, на придомовой территории, рекламные растяжки, имущество кинотеатров, клубов, музеев и т.д.). Не являются предметом вандализма памятники истории и культуры ([ст. 243](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F72Ch705O) УК РФ), надмогильные сооружения, кладбищенские здания, места захоронения умерших ([ст. 244](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4257A9EhE09O) УК РФ), личный транспорт ([ст. 167](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4257C9EhE0DO) УК РФ).

**Объективная сторона** преступления состоит в совершении таких действий, как:

1) осквернение зданий или иных сооружений;

2) порча имущества на общественном транспорте или в иных общественных местах.

Термин "осквернение" означает опозорение, подвергание поруганию, унижению. Действия вандалов заключаются в нанесении на здания, сооружения надписей, рисунков циничного, непристойного изображения, замарывании их нечистотами и т.д.

Порча означает повреждение, приведение в негодность имущества на общественном транспорте, в иных общественных местах (изрезанные сиденья, погнутые поручни, вырванные трубки таксофонов, сожженные почтовые ящики, сломанные скамьи). Порчей является и нанесение на здания, заборы, ограждения в общественных местах надписей и рисунков, не оскорбляющих общественную нравственность, например граффити, надписей политического, религиозного содержания. В [ст. 214](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4257F97hE06O) УК РФ не указан размер причиняемого повреждением ущерба. С позиций теории уголовного права это означает, что данное обстоятельство не влияет на квалификацию. Вместе с тем при наличии признаков явно малозначительного деяния, определенных [ч. 2 ст. 14](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247C9AhE0AO) УК РФ, необходимо констатировать отсутствие состава данного преступления.

При совершении подобных действий в местах, не относящихся к общественным, например разрушении забора дачного дома, нанесении рисунков на веранде частного коттеджа, действия квалифицируются при наличии признака значительного ущерба по [ст. 167](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4257C9EhE0DO) УК РФ.

Состав преступления формальный, деяние окончено с момента осквернения имущества, его повреждения.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом. Мотив действий в диспозиции [статьи](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4257F97hE06O) не указан, но он может быть только хулиганским. В некоторых случаях только мотив позволяет отграничить вандализм от преступлений против собственности. Например, виновный вырвал сиденье в салоне автобуса. При хулиганских побуждениях действия образуют состав вандализма, при корыстных - хищение чужого имущества.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 14 лет.

[Частью 2 ст. 214](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4277E96hE07O) УК РФ установлена более строгая уголовная ответственность за вандализм, совершенный группой лиц ([ч. 1 ст. 35](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247D9BhE0DO) УК РФ - группа лиц без предварительного сговора), а равно по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы. Следует обратить внимание на то, что вандализм, совершенный при иных формах соучастия, следует квалифицировать по [ч. 1 ст. 214](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4277E99hE09O) УК РФ, что, на наш взгляд, не будет соответствовать справедливому решению вопроса об уголовной ответственности.

Вандализм, совершенный по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы, следует отличать от хулиганства, совершенного по тем же мотивам. При вандализме не только нарушается общественный порядок, но и причиняется вред имуществу путем осквернения зданий и иных сооружений, порчи имущества на транспорте или в иных общественных местах. В тех случаях, когда наряду с вандализмом ([ст. 214](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4257F97hE06O) УК РФ) лицо совершает хулиганство, ответственность за которое предусмотрена [ст. 213](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F426749ChE07O) УК РФ, содеянное следует квалифицировать по совокупности названных статей [УК](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F424799ChE0FO) РФ <1>.

--------------------------------

<1> См.: [п. 15](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4977BD535B9782D73A1E7C3EB78A8DA84EFC0C8A6F4247Fh90EO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 15 ноября 2007 г. N 45 "О судебной практике по уголовным делам о хулиганстве и иных преступлениях, совершенных из хулиганских побуждений" // БВС РФ. 2008. N 1.

§ 4. Преступления, связанные с нарушением

специальных правил безопасности при производстве работ

или обращении с опасными предметами

Нарушение правил на объектах атомной энергетики

([ст. 215](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4257F96hE0FO) УК РФ)

**Объект** преступления - отношения по охране общественной безопасности в сфере размещения, проектирования, строительства и эксплуатации объектов атомной энергетики.

**Дополнительный непосредственный объект** - отношения по охране жизни человека, окружающей природной среды.

**Объективную сторону** преступления образует нарушение правил безопасности при размещении, проектировании, строительстве и эксплуатации объектов атомной энергетики, если это могло повлечь смерть человека или радиоактивное заражение окружающей среды. Деяние может выражаться в действии или бездействии.

Диспозиция [ст. 215](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4257F96hE0FO) УК РФ бланкетная, для полного раскрытия признаков объективной стороны состава преступления необходимо изучать положения нормативных актов, регламентирующих правила безопасности при размещении, проектировании, строительстве и эксплуатации объектов атомной энергетики. Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917DDB33BB7A7079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247C9DhE0FO) от 21 ноября 1995 г. "Об использовании атомной энергии" определяет, что относится к такого рода объектам.

В соответствии со [ст. 3](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917DDB33BB7A7079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247C9DhE0FO) Закона это:

1) ядерные установки - сооружения и комплексы с ядерными реакторами, в том числе атомные станции, суда и другие плавсредства, космические и летательные аппараты, другие транспортные и транспортабельные средства; сооружения и комплексы с промышленными, экспериментальными и исследовательскими ядерными реакторами, критическими и подкритическими ядерными стендами; сооружения, комплексы, полигоны, установки и устройства с ядерными зарядами для использования в мирных целях; другие содержащие ядерные материалы сооружения, комплексы, установки для производства, использования, переработки, транспортирования ядерного топлива и ядерных материалов;

2) пункты хранения ядерных материалов и радиоактивных веществ, хранилища радиоактивных отходов (далее - пункты хранения) - не относящиеся к ядерным установкам и радиационным источникам стационарные объекты и сооружения, предназначенные для хранения ядерных материалов и радиоактивных веществ, хранения или захоронения радиоактивных отходов.

Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917DDB33BB7A7079A9BECFE97FA78593E889C4hA07O) "Об использовании атомной энергии" определяется компетенция федеральных органов исполнительной власти и органов исполнительной власти субъектов Федерации в области размещения, проектирования, сооружения, эксплуатации и вывода из эксплуатации ядерных установок, радиационных источников и пунктов хранения; разработки, производства, испытания, транспортирования, хранения, утилизации, использования ядерных зарядов в мирных целях и обращение с ними; обеспечения безопасности при использовании атомной энергии; контроля за обеспечением ядерной, радиационной, технической и пожарной безопасности ядерных установок, радиационных источников и пунктов хранения, за обеспечением санитарно-эпидемиологического благополучия граждан при использовании атомной энергии; физической защиты ядерных установок, радиационных источников, пунктов хранения, ядерных материалов и радиоактивных веществ <1>.

--------------------------------

<1> Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917DDB33BB7A7079A9BECFE97FhA07O) от 21 ноября 1995 г. N 170-ФЗ "Об использовании атомной энергии" (в ред. от 27 декабря 2009 г.) // СЗ РФ. 1995. N 48. Ст. 4552.

Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D49178D431B1777079A9BECFE97FhA07O) от 9 января 1996 г. "О радиационной безопасности населения" устанавливаются общие требования к обеспечению радиационной безопасности при обращении с источниками ионизирующего излучения, при воздействии природных радионуклидов, например при строительстве производственных помещений <1>.

--------------------------------

<1> Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D49178D431B1777079A9BECFE97FhA07O) от 9 января 1996 г. N 3-ФЗ "О радиационной безопасности населения" (в ред. от 23 июля 2008 г.) // СЗ РФ. 1996. N 3. Ст. 141.

Существует утвержденный Постановлением Правительства РФ от 1 декабря 1997 г. N 1511 [Перечень](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ADB3CB9747079A9BECFE97FA78593E889C4A7hF02O) федеральных норм и правил в области использования атомной энергии, определяющий компетенцию конкретных органов государственного регулирования безопасности в области использования атомной энергии <1>. Например, общие положения обеспечения безопасности атомных станций утверждаются Госатомнадзором России, правила безопасности и обращения с радиоактивными отходами атомных станций разрабатываются Ростехнадзором и т.д.

--------------------------------

<1> [Постановление](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ADB3CB9747079A9BECFE97FA78593E889C4hA04O) Правительства РФ от 1 декабря 1997 г. N 1511 "Об утверждении Положения о разработке и утверждении федеральных норм и правил в области использования атомной энергии и Перечня федеральных норм и правил в области использования атомной энергии" (в ред. от 7 апреля 2008 г.) // СЗ РФ. 1997. N 49. Ст. 5600.

Деяние имеет формальный состав. Нарушение правил безопасности при размещении, проектировании, строительстве и эксплуатации объектов атомной энергетики образует состав преступления только при возможной опасности в виде смерти человека или радиоактивного заражения окружающей среды. Преступление будет оконченным с момента совершения действия или бездействия при отсутствии реальных общественно опасных последствий.

Если ответственность за создание условий опасности установлена общей и специальной нормой, то квалификация деяния осуществляется в соответствии со специальной нормой. Поэтому, например, если причиной возникновения пожара явилось нарушение правил безопасности на объектах атомной энергетики, на взрывоопасных объектах, при ведении горных, строительных или иных работ либо нарушение правил учета, хранения, перевозки и использования взрывчатых, легковоспламеняющихся веществ, пиротехнических изделий и т.п., содеянное охватывается специальными составами преступлений ([ст. ст. 215](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4257F96hE0FO) - [218](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F425789DhE0DO) УК РФ и др.) и дополнительной квалификации по [ст. 219](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F5h20DO) УК РФ не требует.

Субъективная сторона нарушения правил характеризуется неосторожной формой вины.

Субъект преступления специальный - лица, на которые законом, другим нормативным правовым актом возложена обязанность по соблюдению правил безопасности на объектах атомной энергетики.

Квалифицированный состав ([ч. 2 ст. 215](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F426749BhE09O) УК РФ) предусматривает ответственность за то же деяние, повлекшее по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью или смерть человека либо радиоактивное заражение окружающей среды.

Субъективная сторона преступления по [ч. 2 ст. 215](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F426749BhE09O) УК РФ может характеризоваться как неосторожностью, так и двумя формами вины в зависимости от отношения субъекта к факту нарушения правил безопасности. Если правила нарушены им по неосторожности, то состав в целом является неосторожным. При умышленном нарушении правил налицо преступление с двумя формами вины. Квалифицированный состав преступления является материальным. Он будет оконченным только при наступлении общественно опасных последствий.

Особо квалифицированный состав ([ч. 3 ст. 215](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F426749BhE07O) УК РФ) устанавливает ответственность за деяние, предусмотренное [ч. 1 рассматриваемой статьи](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4257F96hE0CO), повлекшее по неосторожности смерть двух или более лиц.

Нарушение правил безопасности при ведении горных,

строительных или иных работ ([ст. 216](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F425789EhE0DO) УК РФ)

Основной **объект** преступления - общественная безопасность в сфере производства отдельных видов работ.

**Дополнительный объект** - отношения по охране здоровья человека, собственности.

**Факультативный объект** - отношения по охране жизни человека.

Понятие горных работ дается в Федеральном [законе](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917FDA32BF7B7079A9BECFE97FA78593E889C4A7hF05O) от 17 мая 1996 г. "О государственном регулировании в области добычи и использования угля, об особенностях социальной защиты работников организации угольной промышленности", в Единых [правилах](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D49370D432B1782D73A1E7C3EB78A8DA84EFC0C8A6F4247Dh90EO) безопасности при разработке месторождений полезных ископаемых открытым способом, утвержденных Постановлением Федерального горного и промышленного надзора от 9 сентября 2002 г., - это комплекс работ (производственных процессов) по проведению, креплению, поддержанию горных выработок и выемке полезного ископаемого; работы по строительству, эксплуатации, расширению, реконструкции, техническому перевооружению, консервации и ликвидации карьеров, приисков, гидроотвалов обогатительных фабрик, золотоотвалов и шлакоотвалов ТЭЦ и металлургических предприятий.

Конкретные правила безопасности при производстве горных работ определяются также [Правилами](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917DD432B8757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247C9EhE0EO) безопасности в угольных шахтах, утвержденными Постановлением Федерального горного и промышленного надзора от 5 июня 2003 г.

Общие требования к безопасности работ следующие: рабочие, занятые на производстве горных работ, должны иметь профессиональное образование, соответствующее профилю выполняемых работ, должны быть обучены безопасным приемам работы, знать сигналы аварийного оповещения, правила поведения при авариях, места расположения средств спасения и уметь пользоваться ими. Рабочие не реже чем каждые 6 месяцев должны проходить повторный инструктаж по безопасности труда и не реже одного раза в год - проверку знания инструкций по профессиям. Результаты проверки оформляются протоколом с записью в журнал инструктажа и личную карточку рабочего.

Для всех поступающих на работу лиц, а также для лиц, переводимых на другую работу, обязательно проведение инструктажа по безопасности труда, обучение безопасным методам и приемам выполнения работ, оказания первой помощи пострадавшим.

Рабочие и специалисты должны быть обеспечены и обязаны пользоваться специальной одеждой, специальной обувью, исправными защитными касками, очками и другими средствами индивидуальной защиты, соответствующими их профессии и условиям, согласно утвержденным нормам.

Лица, не состоящие в штате объекта горных работ, но имеющие необходимость в его посещении для выполнения производственных заданий, должны быть проинструктированы по мерам безопасности и обеспечены индивидуальными средствами защиты.

Каждый работающий до начала работы должен удостовериться в безопасном состоянии своего рабочего места, проверить наличие и исправность предохранительных устройств, защитных средств, инструмента, механизмов и приспособлений, требующихся для работы.

При обнаружении нарушений требований безопасности работник должен, не приступая к работе, сообщить об этом горному мастеру, начальнику участка, заместителю начальника участка.

Строительные работы - родовое понятие для группы специализированных работ, к которым относятся монтажные, земляные, буровые, бетонные, кровельные, каменные, отделочные, изоляционные, электромонтажные, проведение испытания оборудования и трубопроводов и некоторые другие разновидности. Общие требования к их безопасному проведению определяются Постановлениями Государственного комитета РФ по строительству и жилищно-коммунальному комплексу от [23 июля 2001 г.](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4937AD334BF782D73A1E7C3EBh708O) и [17 сентября 2002 г.](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D49370D030BF782D73A1E7C3EBh708O) "О принятии строительных норм и правил Российской Федерации "Безопасность труда в строительстве".

К иным работам относятся, например, взрывные работы, которые не связаны с производством работ на взрывоопасных объектах или во взрывоопасных цехах.

**Объективная сторона** преступления состоит в нарушении правил безопасности при ведении горных, строительных или иных работ, повлекшем причинение тяжкого вреда здоровью человека либо крупный ущерб.

При квалификации содеянного необходимо точно определить, какой пункт, параграф, статья соответствующих правил были нарушены виновным лицом.

По делам данной категории необходимо отграничивать преступления, предусмотренные [ст. 143](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F125h70AO) УК РФ, от преступлений, предусмотренных [ст. 216](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F425789EhE0DO) УК РФ, учитывая, что при решении указанного вопроса следует исходить из того, при производстве каких именно работ нарушены правила безопасности. Если нарушение этих правил (в том числе и правил охраны труда) было допущено при производстве горных либо строительных работ, то содеянное должно квалифицироваться по [ст. 216](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F425789EhE0DO) УК РФ.

Во избежание ошибок при квалификации действий, повлекших вредные последствия при производстве горных, строительных и иных работ с использованием специальных самоходных машин (экскаватора, грейдера, скрепера и т.п.), судам следует иметь в виду, что, если лицо, управляющее трактором или иной самоходной машиной, нарушило правила производства определенных работ, техники безопасности или иные правила охраны труда, хотя бы эти нарушения и были допущены во время движения машины, содеянное надлежит квалифицировать по статьям [УК](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F424799ChE0FO) РФ, предусматривающим ответственность за нарушение этих правил, а в соответствующих случаях - за преступления против жизни и здоровья граждан, уничтожение или повреждение имущества ([п. 7](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4967FD031B9782D73A1E7C3EB78A8DA84EFC0C8A6F4247Fh90EO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 апреля 1991 г. N 1 "О судебной практике по делам о нарушениях правил охраны труда и безопасности горных, строительных и иных работ" (в ред. от 6 февраля 2007 г.)).

Состав преступления материальный, для признания деяния оконченным необходимо наступление последствий в виде причинения тяжкого вреда здоровью хотя бы одного человека либо крупного ущерба (на сумму свыше 500 тыс. рублей).

Согласно [п. 4](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4967FD031B9782D73A1E7C3EB78A8DA84EFC0C8A6F4247Eh908O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 апреля 1991 г. N 1 "О судебной практике по делам о нарушениях правил охраны труда и безопасности горных, строительных и иных работ" (в ред. от 6 февраля 2007 г.) субъективная сторона данного состава преступления характеризуется неосторожной виной.

**Субъектом** преступления является как лицо, на которое возложены обязанности по выполнению правил и норм охраны труда (например, главный инженер, начальник цеха, участка, мастер, прораб), так и другие работники, деятельность которых связана с данным предприятием (конкретный работник, нарушивший правила техники безопасности, лицо, командированное на предприятие, студент-практикант).

В [ч. 2 ст. 216](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4267499hE0EO) УК РФ предусмотрена ответственность за то же деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека.

Деяние, предусмотренное [ч. 1 данной статьи](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F426749AhE06O), повлекшее по неосторожности смерть двух или более лиц, влечет ответственность по [ч. 3 ст. 216](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4267499hE0CO) УК РФ.

Нарушение правил безопасности на взрывоопасных объектах

([ст. 217](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F425789EhE06O) УК РФ)

Основной **объект** этого преступления - общественные отношения, обеспечивающие безопасное проведение работ на взрывоопасных объектах.

**Дополнительный объект** - отношения по охране здоровья человека, собственности.

В соответствии с [Приложением 1](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED030BC7B7079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247D9AhE09O) к Федеральному закону "О промышленной безопасности опасных производственных объектов" к категории опасных производственных объектов относятся предприятия или их цеха, участки, площадки, а также иные производственные объекты, на которых:

- получаются, используются, перерабатываются, образуются, хранятся, транспортируются, уничтожаются следующие опасные вещества:

а) воспламеняющиеся вещества - газы, которые при нормальном давлении и в смеси с воздухом становятся воспламеняющимися и температура кипения которых при нормальном давлении составляет 20 градусов Цельсия или ниже;

б) окисляющие вещества - вещества, поддерживающие горение, вызывающие воспламенение и (или) способствующие воспламенению других веществ в результате окислительно-восстановительной экзотермической реакции;

в) горючие вещества - жидкости, газы, пыли, способные самовозгораться, а также возгораться от источника зажигания и самостоятельно гореть после его удаления;

г) взрывчатые вещества - вещества, которые при определенных видах внешнего воздействия способны на очень быстрое самораспространяющееся химическое превращение с выделением тепла и образованием газов;

- используется оборудование, работающее под давлением более 0,07 мегапаскаля или при температуре нагрева воды более 115 градусов Цельсия;

- получаются расплавы черных и цветных металлов и сплавы на основе этих расплавов;

- ведутся горные работы, работы по обогащению полезных ископаемых, а также работы в подземных условиях <1>.

--------------------------------

<1> Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED030BC7B7079A9BECFE97FhA07O) от 21 июля 1997 г. N 116-ФЗ "О промышленной безопасности опасных производственных объектов" (в ред. от 27 декабря 2009 г.) // СЗ РФ. 1997. N 30. Ст. 3588; СПС "КонсультантПлюс".

То есть это не только предприятия или отдельные цеха, деятельность которых связана со взрывоопасными веществами, но и любые производства, использующие оборудование с указанными техническими характеристиками.

Если при производстве горных работ существует опасность взрыва, то нарушение правил безопасности на таком объекте по правилам конкуренции уголовно-правовых норм надлежит квалифицировать по [ст. 216](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F425789EhE0DO) УК РФ.

**Объективная сторона** преступления, так же как и преступления, предусмотренного [ст. 216](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F425789EhE0DO) УК РФ, состоит в нарушении правил безопасности работ, но в отличие от последнего преступления ([ст. 216](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F425789EhE0DO) УК РФ), где для наличия состава преступления требуется фактическое наступление последствий в виде тяжкого вреда здоровью или крупного ущерба, состав преступления, предусмотренный [ст. 217](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F425789EhE06O) УК РФ, будет иметь место, если содеянное создавало реальную угрозу смерти хотя бы одного человека или повлекло причинение крупного ущерба (например, допуск к работе лиц, не прошедших первичный или текущий инструктаж, необеспечение работников средствами индивидуальной защиты, использование на территории взрывоопасного объекта источников открытого огня и т.п.). Состав преступления формально-материальный. Деяние будет окончено как с момента создания опасности для жизни человека, так и с момента реального причинения крупного ущерба.

В соответствии с [примечанием к ст. 216](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4267499hE0AO) УК РФ крупным является ущерб, сумма которого превышает 500 тыс. рублей.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется неосторожной формой вины.

Признаки **субъекта** преступления те же, что и субъекта преступления, предусмотренного [ст. 216](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F425789EhE0DO) УК РФ.

[Частью 2 ст. 217](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4267499hE09O) УК РФ установлена ответственность за то же деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека.

Деяние, предусмотренное [ч. 1 настоящей статьи](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4267499hE0BO), повлекшее по неосторожности смерть двух или более лиц, влечет ответственность по [ч. 3 ст. 217](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4267499hE07O) УК РФ.

Нарушение требований обеспечения безопасности

и антитеррористической защищенности объектов

топливно-энергетического комплекса ([ст. 217.1](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A3F7h20CO) УК РФ)

**Основной объект** преступления - общественная безопасность в сфере функционирования объектов топливно-энергетического комплекса (за исключением объектов атомной энергетики).

В соответствии со [ст. 2](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917FDA32B1747079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247C9EhE0AO) Федерального закона от 21 июля 2011 г. N 256-ФЗ "О безопасности объектов топливно-энергетического комплекса" под ней понимается состояние защищенности объектов топливно-энергетического комплекса от актов незаконного вмешательства (противоправное действие (бездействие), в том числе террористический акт или покушение на его совершение, угрожающее безопасному функционированию объекта топливно-энергетического комплекса, повлекшее за собой причинение вреда жизни и здоровью людей, повреждение или уничтожение имущества либо создавшее угрозу наступления таких последствий).

Дополнительный объект - отношения по охране здоровья человека, отношения собственности.

**Объективная сторона** состоит в нарушении требований обеспечения безопасности и антитеррористической защищенности объектов топливно-энергетического комплекса (далее - ТЭК), если это деяние повлекло по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью человека или причинение крупного ущерба. Требования обеспечения безопасности объектов ТЭК и требования антитеррористической защищенности объектов ТЭК - это правила, которые обязательны для выполнения и соблюдение которых обеспечивает безопасность объектов ТЭК и антитеррористическую защищенность объектов ТЭК.

Деяние заключается в невыполнении или ненадлежащем выполнении требований обеспечения безопасности и антитеррористической защищенности объектов ТЭК, повлекшем по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью человека или причинение крупного ущерба.

К объектам ТЭК относятся объекты электроэнергетики, нефтедобывающей, нефтеперерабатывающей, нефтехимической, газовой, угольной, сланцевой и торфяной промышленности, а также объекты нефтепродуктообеспечения, теплоснабжения и газоснабжения, в том числе линейные объекты (электрические сети, магистральные газопроводы, нефтепроводы и нефтепродуктопроводы).

Требования обеспечения безопасности объектов ТЭК зависят от степени потенциальной опасности совершения акта незаконного вмешательства и его возможных последствий. С учетом того, является ли объект ТЭК критически важным (объекты ТЭК, нарушение или прекращение функционирования которых приведет к потере управления экономикой Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или административно-территориальной единицы, ее необратимому негативному изменению (разрушению) либо существенному снижению безопасности жизнедеятельности населения), и в зависимости от степени потенциальной опасности объекта ТЭК устанавливаются три категории объектов топливно-энергетического комплекса:

1) объекты высокой категории опасности;

2) объекты средней категории опасности;

3) объекты низкой категории опасности.

При проведении категорирования учитываются:

1) информация о том, является ли объект топливно-энергетического комплекса критически важным объектом топливно-энергетического комплекса для инфраструктуры и жизнеобеспечения топливно-энергетического комплекса;

2) масштабы возможных социально-экономических последствий вследствие аварий на объекте топливно-энергетического комплекса;

3) наличие критических элементов объекта топливно-энергетическою комплекса;

4) наличие потенциально опасных участков объекта топливно-энергетического комплекса;

5) наличие на объекте уязвимых мест.

Перечень объектов ТЭК, подлежащих категорированию, утверждается высшим должностным лицом субъекта Российской Федерации (руководителем высшего исполнительною органа государственной власти субъекта Российской Федерации) по представлению коллегиального органа по противодействию терроризму, который сформирован в субъекте Российской Федерации и в состав которого входят представители федеральных органов государственной власти, органов исполнительной власти субъекта Российской Федерации и органов местного самоуправления.

По окончании категорирования объекты включаются в реестр объектов ТЭК, ведение которого осуществляется федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере ТЭК (Министерством энергетики РФ). Порядок формирования и ведения реестра объектов ТЭК определяется [Постановлением](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917BD737BF7B7079A9BECFE97FhA07O) Правительства РФ от 22 декабря 2011 г. N 1107.

Требования обеспечения безопасности объектов ТЭК и требования антитеррористической защищенности объектов ТЭК в зависимости от установленной категории опасности объектов определяются Правительством Российской Федерации.

Безопасность объектов ТЭК складывается из системы физической защиты и информационной безопасности.

Обеспечение физической защиты объектов ТЭК включает:

1) предотвращение несанкционированного проникновения на охраняемые объекты ТЭК;

2) своевременное обнаружение и пресечение любых посягательств на целостность и безопасность охраняемых объектов ТЭК, в том числе актов незаконного вмешательства.

Обеспечение физической защиты строящегося объекта ТЭК, который после ввода в эксплуатацию будет отнесен к объектам высокой категории опасности, должно осуществляться на стадии строительства.

Обеспечение информационной безопасности объектов ТЭК подразумевает создание на этих объектах системы защиты информации и информационно-телекоммуникационных сетей от неправомерных доступа, уничтожения, модифицирования, блокирования информации и иных неправомерных действий.

При решении вопроса о виновности лица в нарушении требований обеспечения безопасности и антитеррористической защищенности объектов ТЭК, повлекшем наступление последствий, предусмотренных [статьей 217.1](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A3F7h20CO) УК РФ, необходимо установить, в чем конкретно состояло ненадлежащее исполнение либо невыполнение данных требований, имеется ли причинная связь между допущенными нарушениями и наступившими последствиями.

Состав преступления материальный. Деяние окончено, если неисполнение или ненадлежащее исполнение требований обеспечения безопасности и антитеррористической защищенности объектов ТЭК повлекло по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью человека или причинение крупного ущерба. [Примечанием к статье](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A3F0h201O) определено, что крупным ущербом признается сумма, превышающая 1 млн. рублей. Крупный ущерб может заключаться в уничтожении, повреждении объекта ТЭК, находящихся рядом строений, зданий, сооружений, транспортных магистралей, сельскохозяйственных, природных объектов и т.п.

**Субъективная сторона** характеризуется неосторожной формой вины.

**Субъектом** преступления является руководитель объекта ТЭК или иное лицо, ответственное за соблюдение требований обеспечения безопасности и антитеррористической защищенности объекта ТЭК, Например, [ч. 3 ст. 6](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917FDA32B1747079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247C99hE0DO) Федерального закона от 21 июля 2011 г. N 256-ФЗ "О безопасности объектов топливно-энергетического комплекса" предусматривает, что законодательными и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации определяются объекты ТЭК, обеспечение безопасности которых осуществляется исключительно подразделениями и (или) организациями федерального органа исполнительной власти, осуществляющего функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере топливно-энергетического комплекса, и (или) федерального органа исполнительной власти, осуществляющего функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере внутренних дел.

Квалифицированным составом преступления ([ч. 2 ст. 217.1](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A3F0h205O) УК РФ) является то же деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека.

Особо квалифицированный состав ([ч. 3 ст. 217.1](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A3F0h207O) УК РФ) - деяние, предусмотренное [ч. 1 ст. 217.1](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A3F7h20DO) УК РФ, повлекшее по неосторожности смерть двух или более лиц.

Если нарушение требований обеспечения безопасности и антитеррористической защищенности объектов ТЭК не повлекло указанных в [статье](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A3F7h20CO) последствий, то виновные лица привлекаются к административной ответственности по [ст. 20.30](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD767079A9BECFE97FA78593E889C4A5F424h705O) КоАП РФ.

Если нарушение требований обеспечения безопасности и антитеррористической защищенности объектов ТЭК повлекло умышленное причинение смерти одному или нескольким лицам либо причинение крупного ущерба, то содеянное квалифицируется по [ст. 205](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4277E9DhE08O) УК РФ как соучастие в совершении террористического акта.

Нарушение правил учета, хранения, перевозки и использования

взрывчатых, легковоспламеняющихся веществ

и пиротехнических изделий ([ст. 218](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F425789DhE0DO) УК РФ)

Основной объект преступления - безопасность в сфере обращения со взрывчатыми, легковоспламеняющимися веществами и пиротехническими изделиями.

**Дополнительный объект** - отношения по охране здоровья человека.

Предмет преступления - взрывчатые, легковоспламеняющиеся вещества и пиротехнические изделия.

В соответствии с [п. 5](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917CD631BC767079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247C9EhE08O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 12 марта 2002 г. N 5 "О судебной практике по делам о хищении, вымогательстве и незаконном обороте оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств" взрывчатые вещества - это химические соединения или механические смеси веществ, способные к быстрому самораспространяющемуся химическому превращению, взрыву без доступа кислорода воздуха. К ним относятся тротил, аммониты, пластиты, эластиты, порох, твердое ракетное топливо и т.п.

Легковоспламеняющиеся вещества не относятся к взрывчатым, но представляют потенциальную опасность в силу способности к быстрому возгоранию в результате механического воздействия, взаимодействия с водой, воздухом или огнем, например бензин, хлор, белый фосфор, олифа, азотная и иные кислоты и др.

Под пиротехническими изделиями понимаются не относящиеся к боеприпасам и не имеющие цели поражения живых или неживых объектов предметы, содержащие взрывчатые и быстрогорящие вещества, предназначенные для подачи сигналов, создания дымовой завесы, иллюминации.

**Объективная сторона** преступления выражается в нарушении правил учета, хранения, перевозки, использования взрывчатых, легковоспламеняющихся веществ и пиротехнических изделий, а также в незаконной пересылке этих веществ по почте или багажом, если эти деяния повлекли по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью или смерть человека. При этом необходимо учитывать, что при нарушении правил учета, хранения, перевозки, использования речь идет о предметах, находящихся в законном обладании лица.

Норма является бланкетной, при квалификации деяния необходимо установить, какой пункт, параграф, статья соответствующего нормативного акта были нарушены.

Преступление окончено с момента причинения по неосторожности смерти или тяжкого вреда здоровью человека. Состав преступления материальный.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется неосторожной формой вины.

**Субъект** преступления при нарушении правил учета, хранения, перевозки, использования взрывчатых, легковоспламеняющихся веществ и пиротехнических изделий специальный - работник предприятия, учреждения или организации, который в силу занимаемой должности или выполняемой работы совершает перечисленные действия.

Субъектом незаконной пересылки взрывчатых, легковоспламеняющихся веществ и пиротехнических изделий может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16 лет (общий субъект).

Нарушение требований пожарной безопасности ([ст. 219](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F5h20DO) УК РФ)

Основной **объект** преступления - общественные отношения, обеспечивающие пожарную безопасность. В соответствии с Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED037BE7A7079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247C9EhE0CO) от 21 декабря 1994 г. N 69-ФЗ "О пожарной безопасности" (в ред. от 30 декабря 2012 г.) пожарная безопасность - это состояние защищенности личности, имущества, общества и государства от пожаров.

**Дополнительный объект** - отношения по охране здоровья человека, отношения собственности.

**Объективная сторона** состоит в нарушении требований пожарной безопасности. Требования пожарной безопасности - это специальные условия социального и (или) технического характера, установленные в целях обеспечения пожарной безопасности законодательством Российской Федерации, нормативными документами или уполномоченным государственным органом.

Деяние заключается в невыполнении или ненадлежащем выполнении требований пожарной безопасности, которое связано с наступлением последствий в виде причинения тяжкого вреда здоровью человека.

В соответствии с [п. 1](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917AD435BA717079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247C9ChE0AO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 июня 2002 г. N 14 "О судебной практике по делам о нарушении правил пожарной безопасности, уничтожении или повреждении имущества путем поджога либо в результате неосторожного обращения с огнем" под правилами пожарной безопасности следует понимать комплекс положений, устанавливающих обязательные требования пожарной безопасности, содержащиеся в Федеральном [законе](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED037BE7A7079A9BECFE97FhA07O) "О пожарной безопасности", в принимаемых в соответствии с ним федеральных законах и законах субъектов Российской Федерации, иных нормативных правовых актах, нормативных документах уполномоченных государственных органов, в частности стандартах, нормах и отраслевых правилах пожарной безопасности, инструкциях и других документах, направленных на предотвращение пожаров и обеспечение безопасности людей и объектов в случае возникновения пожара (например, в [Правилах](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917FD23CBE777079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247C9EhE0FO) пожарной безопасности в лесах Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30 июня 2007 г. N 417 (ред. 1 ноября 2012 г.); в [Правилах](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4937FD435BE782D73A1E7C3EBh708O) пожарной безопасности на железнодорожном транспорте ППБО-109-92, утвержденных Постановлением МПС России 11 ноября 1992 г. N ЦУО-112).

Меры пожарной безопасности разрабатываются на основе опыта борьбы с пожарами, оценки пожарной опасности веществ, материалов, технологических процессов, изделий, конструкций, зданий и сооружений. Субъекты Российской Федерации также вправе разрабатывать и утверждать в пределах своей компетенции нормативные документы по пожарной безопасности при условии, что последние не будут снижать требования пожарной безопасности, установленные федеральными нормативными документами.

Сущность вышеназванных нормативных правовых актов в области пожарной безопасности состоит в том, что в них устанавливаются научно обоснованные, соответствующие современному техническому уровню требования пожарной безопасности, которые направлены на предотвращение воздействия опасных факторов пожара на жизнь и здоровье людей, собственность, а также нормальную деятельность предприятий и учреждений вне зависимости от организационно-правовых форм и форм собственности.

Содержание противопожарных правил, норм и стандартов выражается в требованиях общего и технического характера, предъявляемых к организации технологических процессов, режиму работы и безопасности эксплуатации оборудования на предприятиях и в учреждениях, а также в жилом секторе <1>.

--------------------------------

<1> См.: Татарян В.Г. [Административная ответственность за нарушение](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E37D74F6E5B1D4947DD03CB325277BF8EBC1EC77F7CD83A6CCC9A6F426h70DO) требований пожарной безопасности по новому КоАП Российской Федерации // СПС "КонсультантПлюс".

**Объективная сторона** деяния может выражаться в действии или бездействии. Нарушение требований заключается в невыполнении или ненадлежащем выполнении соответствующих предписаний. Например, в невыполнении требований по установке противопожарной сигнализации, использовании при отделке помещений материалов, не отвечающих противопожарным требованиям, установке на окнах помещения внутренних решеток, не позволяющих в случае возгорания своевременно провести спасательные работы, и т.д.

При решении вопроса о виновности лица в нарушении требований пожарной безопасности, повлекшем наступление последствий, предусмотренных [ст. 219](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F5h20DO) УК РФ, необходимо установить, в чем конкретно состояло ненадлежащее исполнение либо невыполнение данных правил, имеется ли причинная связь между допущенными нарушениями и наступившими последствиями.

Если причиной возникновения пожара явилось нарушение правил безопасности на объектах атомной энергетики, на взрывоопасных объектах, при ведении горных, строительных или иных работ либо нарушение правил учета, хранения, перевозки и использования взрывчатых, легковоспламеняющихся веществ, пиротехнических изделий и т.п., содеянное охватывается специальными составами преступлений ([ст. ст. 215](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4257F96hE0FO) - [218](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F425789DhE0DO) УК РФ и др.) и дополнительной квалификации по [ст. 219](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F5h20DO) УК РФ не требует.

**Субъективная сторона** характеризуется неосторожной формой вины (легкомыслие или небрежность).

**Субъектом** преступления, как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ в вышеназванном Постановлении, является лицо, на которое возложена обязанность исполнять (постоянно или временно) утвержденные и зарегистрированные в установленном порядке требования пожарной безопасности (например, руководители предприятий и организаций всех форм собственности и уполномоченные ими лица, которые по занимаемой должности или по характеру выполняемых работ в силу действующих нормативных правовых актов и инструкций непосредственно обязаны выполнять соответствующие правила либо обеспечивать их соблюдение на определенных участках работ; собственники имущества, в том числе жилища, наниматели, арендаторы и др.).

Квалифицированным составом преступления ([ч. 2 ст. 219](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4267498hE0BO) УК РФ) является то же деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека.

Особо квалифицированный состав нарушения требований пожарной безопасности ([ч. 3 ст. 219](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4267498hE09O) УК РФ) - деяние, предусмотренное [ч. 1 статьи](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F6h204O), повлекшее по неосторожности смерть двух или более лиц.

Незаконное обращение с ядерными материалами

или радиоактивными веществами ([ст. 220](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F425789ChE0FO) УК РФ)

**Основной объект** преступления - безопасность оборота ядерных материалов или радиоактивных веществ.

**Дополнительный объект** - отношения по охране здоровья человека, здоровья населения.

**Предмет преступления** - ядерные материалы или радиоактивные вещества.

Их понятие дает Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917DDB33BB7A7079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247C9DhE06O) от 21 ноября 1995 г. N 170-ФЗ "Об использовании атомной энергии" (в ред. от 25 июня 2012 г.):

**ядерные материалы** - материалы, содержащие или способные воспроизвести делящиеся (расщепляющиеся) ядерные вещества;

**радиоактивные вещества** - не относящиеся к ядерным материалам вещества, испускающие ионизирующее излучение.

Деятельность, связанная с оборотом ядерных материалов и радиоактивных веществ, подлежит обязательному лицензированию (размещение, сооружение, эксплуатация и вывод из эксплуатации ядерных установок, радиационных источников и пунктов хранения ядерных материалов и радиоактивных веществ, хранилищ радиоактивных отходов; обращение с ядерными материалами и радиоактивными веществами, в том числе при разведке и добыче урановых руд, при производстве, использовании, переработке, транспортировании и хранении ядерных материалов и радиоактивных веществ; обращение с радиоактивными отходами при их хранении, переработке, транспортировании и захоронении; использование ядерных материалов и/или радиоактивных веществ при проведении научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ).

**Объективная сторона** характеризуется совершением хотя бы одного из следующих действий: незаконное приобретение, хранение, использование, передача или разрушение ядерных материалов или радиоактивных веществ.

Приобретение охватывает любые способы завладения ядерными материалами или радиоактивными веществами, кроме хищения и вымогательства, образующих состав самостоятельного преступления, предусмотренного [ст. 221](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F425789ChE08O) УК РФ (незаконная покупка, получение в обмен, уплату долга, безвозмездная передача, образование).

Хранение означает нахождение ядерных материалов или радиоактивных веществ при виновном, в помещениях, специально оборудованных хранилищах или тайниках.

Под использованием следует понимать любые способы применения, употребления ядерных материалов или радиоактивных веществ.

Передача охватывает любые возмездные или безвозмездные способы отчуждения или передачи во временное пользование ядерных материалов или радиоактивных веществ (продажа, дарение, обмен и т.п.).

Разрушение выражается в видоизменении, уничтожении или расщеплении ядерных материалов или радиоактивных веществ.

Состав преступления формальный, деяние окончено с момента совершения любого из перечисленных действий независимо от наступления последствий.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

Квалифицированный состав преступления ([ч. 2 ст. 220](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F425789ChE0AO) УК РФ) устанавливает ответственность за те же деяния, повлекшие по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия (тяжкий вред здоровью хотя бы одного человека, радиоактивное заражение местности).

Особо квалифицированный состав преступления ([ч. 3 ст. 220](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4267497hE0EO) УК РФ) - это деяния, предусмотренные [ч. 1 рассматриваемой статьи](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F425789ChE0CO), повлекшие по неосторожности смерть двух или более лиц.

Хищение либо вымогательство ядерных материалов

или радиоактивных веществ ([ст. 221](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F425789ChE08O) УК РФ)

**Основной объект** преступления - безопасность оборота ядерных материалов или радиоактивных веществ.

**Дополнительный объект** - отношения собственности.

**Факультативный объект** - отношения по обеспечению телесной неприкосновенности, здоровья человека.

**Предмет** преступления - ядерные материалы или радиоактивные вещества, понятие которых раскрыто в [ст. 220](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F425789ChE0FO) УК РФ.

**Объективная сторона** выражается в хищении либо вымогательстве ядерных материалов или радиоактивных веществ. Содержание этих действий в основном совпадает с понятием и признаками хищения или вымогательства чужого имущества.

Хищением означает противоправное завладение ими любым способом (тайно, открыто без применения насилия, путем обмана или злоупотребления доверием) и обращение в пользу виновного или других лиц.

Вымогательство ядерных материалов или радиоактивных веществ - это требование передачи их под угрозой применения насилия либо уничтожения или повреждения чужого имущества, а равно под угрозой распространения сведений, позорящих потерпевшего или его близких, либо иных сведений, которые могут причинить существенный вред правам или законным интересам потерпевшего или его близких.

Потерпевшими от преступления могут быть любые лица. Например, это может быть лицо, в ведении или под охраной которого находятся ядерные материалы, радиоактивные вещества, а также лица, противоправно обладающие указанными предметами.

Хищение ядерных материалов или радиоактивных веществ в форме кражи, мошенничества, грабежа, присвоения признается оконченным с момента завладения и получения реальной возможности распоряжаться ими. Состав преступления материальный.

Хищение предмета данного преступления, сопряженное с применением насилия, опасного для жизни или здоровья человека, либо с угрозой применения такого насилия ([п. "б" ч. 3 ст. 221](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4267497hE0AO) УК РФ) окончено с момента совершения действий, направленных на завладение ядерными материалами или радиоактивными веществами, независимо от того, удалось ли реализовать умысел. Вымогательство ядерных материалов или радиоактивных веществ окончено с момента предъявления требования о передаче виновному или другим лицам предмета преступления, независимо от того, выполнил ли потерпевший это требование.

**Субъективная сторона** характеризуется прямым умыслом. Цель совершения действий не является конструктивным признаком состава данного преступления.

**Субъект преступления** общий - вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

Квалифицирующими признаками состава преступления, предусмотренными [ч. 2 ст. 221](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F425789ChE07O) УК РФ, являются совершение хищения либо вымогательства:

- группой лиц по предварительному сговору [(п. "а")](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F425789BhE0EO);

- лицом с использованием своего служебного положения [(п. "в")](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F425789BhE0CO);

- с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия [(п. "г")](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F425789BhE0DO).

Особо квалифицирующими признаками состава преступления, предусмотренными [ч. 3 ст. 221](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F425789BhE0BO) УК РФ, являются те же действия, совершенные:

- организованной группой [(п. "а")](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F425789BhE08O);

- с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия [(п. "б")](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4267497hE0AO).

Содержание признаков, характеризующих групповое совершение хищения либо вымогательства ядерных материалов или радиоактивных веществ (группой лиц по предварительному сговору, организованной группой), аналогично соответствующим признакам террористического акта.

Под использованием служебного положения понимается использование полномочий должностного лица ([примечание к ст. 285](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A3hF06O) УК РФ), лица, выполняющего управленческие функции в коммерческой или иной организации ([примечание к ст. 201](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4277F9ChE09O) УК РФ). Субъектом преступления, предусмотренного [п. "в" ч. 2 ст. 221](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F425789BhE0CO) УК РФ, также являются любые другие служащие, использующие для совершения хищения или вымогательства ядерных материалов или радиоактивных веществ полномочия, которыми они обладают.

Насилие, не опасное для жизни или здоровья, подразумевает нанесение побоев, ограничение свободы человека, совершение иных насильственных действий, причиняющих физическую боль, но не влекущих вреда здоровью. Угроза применения такого насилия носит реальный характер, может высказываться устно, демонстрироваться жестами.

Насилие, опасное для жизни или здоровья, выражается в причинении легкого, средней тяжести или тяжкого вреда здоровью потерпевшего ([ч. 1 ст. 111](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247998hE0AO) УК РФ). Убийство и квалифицированные виды тяжкого вреда здоровью квалифицируются по совокупности с хищением либо вымогательством ядерных материалов или радиоактивных веществ.

§ 5. Преступления, связанные с незаконным оборотом оружия

Незаконные приобретение, передача, сбыт, хранение, перевозка

или ношение оружия, его основных частей, боеприпасов,

взрывчатых веществ и взрывных устройств ([ст. 222](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F22Ch704O) УК РФ)

Объект преступления - общественная безопасность в сфере оборота оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств.

Предмет преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 222](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F22Ch705O) УК РФ, - огнестрельное оружие (за исключением гражданского огнестрельного гладкоствольного длинноствольного, его основных частей и патронов к нему, огнестрельного оружия ограниченного поражения, его основных частей и патронов к нему), его основные части, боеприпасы, взрывчатые вещества и взрывные устройства. Признаки предмета данного преступления необходимо раскрывать с учетом положений Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BB777079A9BECFE97FhA07O) от 13 декабря 1996 г. N 150-ФЗ "Об оружии" (ред. 10 июля 2012 г.), [Постановления](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917CD631BC767079A9BECFE97FhA07O) Пленума Верховного Суда РФ от 12 марта 2002 г. N 5 "О судебной практике по делам о хищении, вымогательстве и незаконном обороте оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств".

Огнестрельным признается оружие как заводского, так и кустарного изготовления, предназначенное для механического поражения цели на расстоянии снарядом, получающим направленное движение за счет энергии порохового или иного заряда (винтовки, карабины, пистолеты и револьверы, охотничьи и спортивные ружья, автоматы и пулеметы, минометы, гранатометы, артиллерийские орудия и авиационные пушки, а также иные виды огнестрельного оружия независимо от калибра). Названным [Постановлением](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917CD631BC767079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247C9FhE09O) Пленума Верховного Суда РФ подчеркивается, что нормами Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BB777079A9BECFE97FhA07O) "Об оружии" регламентируется оборот гражданского, служебного, боевого ручного стрелкового оружия, а уголовный закон предусматривает ответственность за незаконный оборот и других видов боевого огнестрельного оружия, находящегося на вооружении в Вооруженных Силах РФ, других войсках, воинских формированиях и федеральных органах исполнительной власти, в которых федеральным законом предусмотрена военная служба (например, реактивные системы залпового огня, ракетные системы различного класса и назначения).

Огнестрельное оружие ограниченного поражения, не входящее в предмет данного состава преступления, - это короткоствольное оружие и бесствольное оружие, предназначенные для механического поражения живой цели на расстоянии метаемым снаряжением патрона травматического действия, получающим направленное движение за счет энергии порохового или иного заряда, и не предназначенные для причинения смерти человеку.

Под основными частями огнестрельного оружия следует понимать ствол, затвор, барабан, рамку, ствольную коробку, ударно-спусковой и запирающий механизмы.

Боевыми припасами в соответствии с Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BB777079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247C9EhE06O) "Об оружии" являются предметы вооружения и метательное снаряжение, предназначенные для поражения цели и содержащие разрывной, метательный или вышибной заряды либо их сочетание (артиллерийские снаряды и мины, ручные и реактивные противотанковые гранаты, боевые ракеты, торпеды, ракеты-торпеды, глубинные бомбы и т.п.). Не являются боеприпасами сигнальные, осветительные, холостые, строительные, газовые, учебные и иные патроны, не имеющие поражающего элемента (снаряда, пули, дроби, картечи и т.п.) и не предназначенные для поражения цели.

Под взрывчатыми веществами следует понимать химические соединения или механические смеси веществ, способные к быстрому самораспространяющемуся химическому превращению, взрыву без доступа кислорода воздуха. К ним относятся тротил, аммониты, пластиты, эластиты, порох, твердое ракетное топливо и т.п.

Под взрывными устройствами следует понимать промышленные или самодельные изделия, функционально объединяющие взрывчатое вещество и приспособление для инициирования взрыва (запал, взрыватель, детонатор и т.п.).

Имитационно-пиротехнические и осветительные средства не относятся к взрывчатым веществам и взрывным устройствам.

Огнестрельное оружие, боеприпасы, взрывчатые вещества и взрывные устройства должны быть годными к использованию. Неисправное или учебное огнестрельное оружие может признаваться предметом этого преступления, когда виновный имел намерение и реальную возможность привести его в пригодное для стрельбы состояние либо если умысел виновного был направлен на оборот отдельных пригодных к использованию частей неисправного оружия.

Сигнальные, стартовые, строительно-монтажные пистолеты и револьверы не являются огнестрельным оружием.

**Объективная сторона** преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 222](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F22Ch705O) УК РФ, 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 (за исключением гражданского гладкоствольного, его основных частей и боеприпасов к нему, например, охотничье ружье типа ИЖ-27, ТОЗ-41).

Совершение любого из указанных в диспозиции действий в отношении одного и того же предмета преступления образует единое преступление, предусмотренное [ч. 1 ст. 222](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F22Ch705O) УК РФ.

Б. в сентябре 2005 года нашел непригодный для стрельбы пистолет ИЖ-79 и патроны, которые хранил у себя дома, и впоследствии передал указанный пистолет и патроны С.

Суд квалифицировал действия Б. по [ч. 1 ст. 222](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F22Ch705O) УК РФ как незаконные приобретение, хранение, ношение основных частей огнестрельного оружия, боеприпасов и по [ч. 1 ст. 222](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F22Ch705O) УК РФ как незаконная передача основных частей огнестрельного оружия, боеприпасов.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации изменила приговор и квалифицировала действия Б. как единое преступление по [ч. 1 ст. 222](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F22Ch705O) УК РФ <1>.

--------------------------------

<1> [Обзор](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ADA3CB0757079A9BECFE97FhA07O) судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за третий квартал 2012 г. (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 26 декабря 2012 г.) // СПС "КонсультантПлюс".

Под незаконным приобретением этих предметов понимается их покупка, получение в дар или в уплату долга, в обмен на товары и вещи, присвоение найденного и т.п., а также незаконное временное завладение оружием в преступных либо иных целях, когда в действиях виновного не установлено признаков его хищения.

Приобретение обреза, который изготовлен из гладкоствольного охотничьего ружья, чем утрачены его первоначальные свойства и особенности ношения и хранения, образует состав преступления, предусмотренный [ч. 1 ст. 222](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F22Ch705O) УК РФ <1>.

--------------------------------

<1> [Постановление](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E37F6CFDE5B1D49179D033B9782D73A1E7C3EBh708O) Президиума Верховного Суда РФ N 280П2004 по делу Смыкова.

Под незаконной передачей оружия, его основных частей, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств следует понимать их незаконное предоставление лицами, у которых они находятся, посторонним лицам для временного использования или хранения.

Незаконным сбытом указанных предметов является их безвозвратное (в отличие от незаконной передачи) отчуждение в собственность иных лиц в результате совершения какой-либо противоправной сделки (возмездной или безвозмездной), т.е. продажа, дарение, обмен и т.п.

Под незаконным хранением огнестрельного оружия, его основных частей, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств понимается сокрытие указанных предметов в помещениях, тайниках, а также в иных местах, обеспечивающих их сохранность.

Незаконная перевозка этих же предметов представляет собой их перемещение на любом виде транспорта, но не непосредственно при обвиняемом.

Под незаконным ношением огнестрельного оружия, его основных частей, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств следует понимать нахождение их в одежде или непосредственно на теле обвиняемого, а равно переноску в сумке, портфеле и т.п. предметах.

По приговору Челябинского областного суда от 25 июня 2010 г. Н. осужден за совершение совокупности преступлений, включающей преступление, предусмотренное [ч. 1 ст. 222](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F22Ch705O) УК РФ, по которой он признан виновным в незаконных ношении и перевозке огнестрельного оружия и боеприпасов.

Как видно из приговора, огнестрельное оружие - пистолет не установленной органами предварительного следствия модели и боеприпасы - 7 патронов к данному пистолету Н. носил и перемещал за поясом и в карманах своей одежды.

Судебная коллегия изменила приговор и исключила осуждение Н. по [ч. 1 ст. 222](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F22Ch705O) УК РФ за незаконную перевозку огнестрельного оружия и боеприпасов, сославшись на то, что согласно приговору Н. перемещал эти предметы непосредственно при себе, а по смыслу закона под незаконной перевозкой указанных предметов понимается их перемещение на любом виде транспорта, но не непосредственно при обвиняемом <1>.

--------------------------------

<1> [Обзор](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E37F6CFDE5B1D49278D331BF777079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247C9ChE0AO) кассационной практики Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации за первое полугодие 2011 г. // БВС РФ. 2011. N 10.

Состав преступления формальный. Для признания деяния оконченным не требуется наступления общественно опасных последствий.

В соответствии с [ч. 2 ст. 14](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247C9AhE0AO) УК РФ не является преступлением действие (бездействие) хотя формально и содержащее признаки какого-либо деяния, предусмотренного [УК](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F424799ChE0FO) РФ, но в силу малозначительности не представляющее общественной опасности.

З. нашел один патрон калибра 7,62 мм, который, по заключению эксперта, является боеприпасом к нарезному охотничьему огнестрельному оружию, принес его домой и незаконно хранил в квартире. Указанный патрон был обнаружен и изъят во время обыска.

По приговору суда (с учетом внесенных изменений) З. осужден по [ч. 1 ст. 222](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F22Ch705O) УК РФ.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации отменила приговор суда, указав следующее.

Признавая З. виновным в незаконных приобретении и хранении боеприпаса - единичного патрона калибра 7,62 мм, суд не дал оценки тому обстоятельству, что З. никакого оружия не имел, приобрел (нашел) патрон случайно и при этом не придавал никакого значения его нахождению (хранению) в своей квартире.

Кроме того, суд в приговоре не привел данных, свидетельствующих о том, что З. своими действиями причинил вред или создал угрозу причинения вреда личности, обществу или государству <1>.

--------------------------------

<1> [Обзор](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D49178D43CB07A7079A9BECFE97FhA07O) судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за первый квартал 2011 года (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 01.06.2011) // БВС РФ. 2011. N 9.

**Субъективная сторона** характеризуется виной в виде прямого умысла.

Цели и мотивы совершения рассмотренных действий не влияют на квалификацию содеянного по [ч. 1 ст. 222](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F22Ch705O) УК РФ.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

Квалифицированный состав преступления ([ч. 2 ст. 222](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4267496hE0EO) УК РФ) предусматривает ответственность за те же деяния, совершенные группой лиц по предварительному сговору.

Особо квалифицированный состав преступления ([ч. 3 ст. 222](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F425789AhE08O) УК РФ) образует те же деяния, совершенные организованной группой.

[Частью 4 ст. 222](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A4F1h20DO) УК РФ предусматривается самостоятельный состав преступления.

**Объективная сторона** преступления, предусмотренного [ч. 4 ст. 222](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A4F1h20DO) УК РФ, состоит в незаконном сбыте гражданского огнестрельного гладкоствольного длинноствольного оружия, огнестрельного оружия ограниченного поражения, газового оружия, холодного оружия, в том числе метательного оружия.

Огнестрельное оружие ограниченного поражения - короткоствольное оружие и бесствольное оружие, предназначенные для механического поражения живой цели на расстоянии метаемым снаряжением патрона травматического действия, получающим направленное движение за счет энергии порохового или иного заряда, и не предназначенные для причинения смерти человеку ([ст. 1](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BB777079A9BECFE97FA78593E889C4A2hF00O) ФЗ "Об оружии").

Газовое оружие - это пистолеты, револьверы, механические распылители и аэрозольные устройства, снаряженные слезоточивыми раздражающими веществами, разрешенными к применению Министерством здравоохранения РФ. В соответствии с Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BB777079A9BECFE97FA78593E889C4A7F3h200O) "Об оружии" механические распылители, аэрозольные и другие устройства, снаряженные слезоточивыми или раздражающими веществами, регистрации не подлежат и граждане Российской Федерации имеют право приобретать их без получения лицензии.

Под незаконным сбытом газового оружия следует понимать отчуждение любым способом:

1) газового оружия, снаряженного нервно-паралитическими, отравляющими, а также другими веществами, не разрешенными к применению Министерством здравоохранения РФ;

2) газового оружия, способного причинить средней тяжести вред здоровью человека, находящегося на расстоянии более 1 метра;

3) газовых пистолетов и револьверов с нарушением установленного порядка продажи или дарения (гражданин-приобретатель должен иметь выданную в установленном порядке соответствующую лицензию).

Холодное оружие - это оружие, предназначенное для поражения цели с помощью мускульной силы человека при непосредственном контакте с объектом поражения. Оно подразделяется на холодное клинковое оружие (кинжалы; боевые, национальные, охотничьи ножи, являющиеся оружием; штыки-ножи; сабли; шашки; мечи и т.п.), иное оружие режущего, колющего, рубящего или смешанного действия (штыки, копья, боевые топоры и т.п.), а также оружие ударно-дробящего действия (кастеты, нунчаки, кистени и т.п.).

Разновидностью холодного является метательное оружие, предназначенное для поражения цели на расстоянии снарядом, получающим направленное движение с помощью мускульной силы человека либо механического устройства (метательные ножи и топоры, дротики, луки, арбалеты).

Сбыт холодного оружия образует состав преступления в следующих случаях:

1) предметом деяния в силу прямого запрета Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BB777079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247C99hE08O) "Об оружии" являются кистени, кастеты, сурикены, бумеранги и другие специально приспособленные для использования в качестве оружия предметы ударно-дробящего и метательного действия, за исключением спортивных снарядов; холодное клинковое оружие и ножи, клинки и лезвия которых либо автоматически извлекаются из рукоятки при нажатии на кнопку или рычаг и фиксируются ими, либо выдвигаются за счет силы тяжести или ускоренного движения и автоматически фиксируются при длине клинка и лезвия более 90 мм;

2) действия в отношении охотничьего холодного клинкового оружия или холодного клинкового оружия, предназначенного для ношения с национальными костюмами народов Российской Федерации или казачьей формой, совершаются в нарушение установленного порядка отчуждения (холодное клинковое оружие может в порядке продажи или дарения передаваться только гражданам, имеющим лицензии на приобретение оружия).

Состав сбыта является формальным. Деяние окончено с момента отчуждения оружия.

**Субъективная сторона** характеризуется виной в виде прямого умысла.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

[Примечание к ст. 222](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F22Dh70EO) УК РФ предусматривает условия освобождения от уголовной ответственности при добровольной сдаче предметов рассматриваемого преступления.

Под добровольной сдачей следует понимать выдачу лицом указанных предметов по своей воле или сообщение органам власти о месте их нахождения при реальной возможности дальнейшего хранения вышеуказанных предметов. Добровольность отсутствует при передаче виновным оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ, взрывных устройств при его задержании сотрудниками правоохранительного органа, производстве обыска или выемки.

Основание производства обыска или выемки не влияет на решение вопроса об отсутствии в действиях виновного добровольной выдачи (например, обыск производится в рамках расследования преступления, не связанного с незаконным оборотом оружия). Однако, если, например, производство не связано с изъятием оружия и производится не по месту его нахождения (к примеру, обыск производится в квартире, а оружие находится в гараже у виновного), выдачу оружия в таких ситуациях следует расценивать как добровольную.

Добровольность сдачи оружия оценивается применительно к конкретным обстоятельствам дела. При этом надлежит иметь в виду, что закон не связывает выдачу с мотивом поведения лица, а также с обстоятельствами, предшествовавшими ей или повлиявшими на принятое решение. Так, к примеру, добровольность будет в случае, если лицо выбросило оружие, а впоследствии указало место, где оно было выброшено. Следует признавать наличие добровольности, например, и тогда, когда лицо, содержащееся под стражей, подробно рассказало после своего задержания об изготовлении и месте хранения пистолета, который по просьбе следователя выдан матерью задержанного.

В случае добровольной сдачи указанных предметов лицо освобождается от уголовной ответственности за совершение преступления, предусмотренного [ст. 222](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F22Ch704O) УК РФ, независимо от привлечения его к ответственности за совершение иных преступлений.

Незаконное изготовление оружия ([ст. 223](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4257899hE0FO) УК РФ)

**Объект** преступления - общественная безопасность в сфере оборота оружия, боевых припасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств.

**Предметом** преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 223](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F324h70DO) УК РФ, является огнестрельное оружие, его основные части (за исключением огнестрельного оружия ограниченного поражения), боеприпасы, взрывчатые вещества и взрывные устройства.

Предмет преступления, предусмотренного [ч. 4 ст. 223](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A4F2h206O) УК РФ, - огнестрельное оружие ограниченного поражения, газовое, холодное, в том числе метательное, оружие, патроны к огнестрельному оружию ограниченного поражения либо газовому оружию. Понятие указанных предметов дано применительно к [ст. 222](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F22Ch704O) УК РФ.

В соответствии с Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D49179DB30BD707079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247D9AhE0CO) от 28 декабря 2010 г. N 398-ФЗ к предмету преступления относятся основные части огнестрельного оружия (в прежней редакции - комплектующие детали). В этой связи требуется уточнить редакцию [п. 2](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917CD631BC767079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247C9FhE06O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 12 марта 2002 г. N 5 "О судебной практике по делам о хищении, вымогательстве и незаконном обороте оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств" относительно толкования основных частей и комплектующих деталей оружия. В действующей редакции [Постановления](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917CD631BC767079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247C98hE0CO) разъясняется понятие основных частей и отмечается, что комплектующими деталями к огнестрельному оружию признаются как основные части огнестрельного оружия, так и иные детали, конструктивно предназначенные обеспечивать нормальное функционирование конкретного образца огнестрельного оружия (станины, прицелы и т.п.). При новой редакции [ч. 1 ст. 223](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F324h70DO) УК РФ возникает вопрос: относятся ли к предмету преступления такие детали оружия, как станины, прицелы или же следует считать такие действия не образующими состав преступления?

**Объективная сторона** преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 223](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F324h70DO) УК РФ, состоит в совершении хотя бы одного из следующих действий: 1) незаконное изготовление огнестрельного оружия, его основных частей (за исключением огнестрельного оружия ограниченного поражения); 2) незаконная переделка или ремонт указанных предметов; 3) незаконное изготовление боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств.

Объективная сторона преступления, предусмотренного [ч. 4 ст. 223](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A4F2h206O) УК РФ, заключается в незаконном изготовлении, переделке или ремонте огнестрельного оружия ограниченного поражения; незаконном изготовлении газового, холодного, метательного оружия; незаконном изготовлении, переделке или снаряжении патронов к огнестрельному оружию ограниченного поражения либо газовому оружию.

Действующая редакция [п. 11](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917CD631BC767079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247C98hE09O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 12 марта 2002 г. N 5 "О судебной практике по делам о хищении, вымогательстве и незаконном обороте оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств" изготовление, переделку и ремонт объединяет термином "изготовление" и указывает, что под незаконным изготовлением огнестрельного оружия, его основных частей, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств, влекущим уголовную ответственность, следует понимать их создание без полученной в установленном порядке лицензии или восстановление утраченных поражающих свойств, а также переделку каких-либо предметов (например, ракетниц, газовых, пневматических, стартовых и строительно-монтажных пистолетов, предметов бытового назначения или спортивного инвентаря), в результате чего они приобретают свойства огнестрельного, газового или холодного оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств. При квалификации последующих незаконных действий с изготовленным оружием (боеприпасами) необходимо исходить из тех тактико-технических характеристик, которыми стало реально обладать переделанное виновным оружие, а не тех, которыми обладали предметы до их переделки.

Таким образом, полагаем, что под изготовлением огнестрельного оружия, его частей, боеприпасов, взрывчатых веществ, взрывных устройств ([ч. 1 ст. 223](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F324h70DO) УК РФ), огнестрельного оружия ограниченного поражения, газового, холодного, метательного оружия, патронов к огнестрельному оружию ограниченного поражения либо газовому оружию ([ч. 4 ст. 223](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A4F2h206O) УК РФ) следует понимать их создание без полученной в установленном порядке лицензии.

Г. было предложено за денежное вознаграждение совершить убийство потерпевшего А. общеопасным способом - путем взрыва ручной осколочной гранаты Ф-1. Согласно разработанному плану Г. прибыл к дому потерпевшего и установил гранату на калитку. Потерпевший открыл калитку, чем привел в действие взрывное устройство, в результате чего произошел взрыв ручной осколочной гранаты Ф-1.

Согласно результатам взрывотехнической экспертизы взрывное устройство было изготовлено из ручной осколочной гранаты Ф-1 с запалом УЗРГМ или УЗРГМ-2, кольцо предохранительной чеки которого было соединено с натяжным датчиком цели (растяжкой).

Под незаконным изготовлением взрывных устройств, влекущим уголовную ответственность, следует понимать их создание без полученной в установленном порядке лицензии или восстановление утраченных поражающих свойств, а также переделку каких-либо предметов, в результате которой они приобретают свойства взрывных устройств.

Поскольку действия Г. по производству взрыва посредством установки шнурка на чеку запала гранаты не изменили ее поражающих свойств, приговор в части осуждения Г. по [ч. 1 ст. 223](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F324h70DO) УК РФ (в редакции от 28 декабря 2010 г. N 398-ФЗ) отменен и уголовное дело производством прекращено за отсутствием в его действиях состава преступления <1>.

--------------------------------

<1> [Обзор](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ADA3CB0757079A9BECFE97FhA07O) судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за третий квартал 2012 года (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 26.12.2012) // СПС "КонсультантПлюс".

Переделка огнестрельного оружия, его основных частей ([ч. 1 ст. 223](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F324h70DO) УК РФ), огнестрельного оружия ограниченного поражения, патронов к нему либо газовому оружию ([ч. 4 ст. 223](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A4F2h206O) УК РФ) означает переделку предметов, не обладающих свойствами огнестрельного оружия, его частей и т.д., в таковые.

Ремонт огнестрельного оружия, его основных частей ([ч. 1 ст. 223](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F324h70DO) УК РФ), огнестрельного оружия ограниченного поражения ([ч. 4 ст. 223](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A4F2h206O) УК РФ) означает приведение неисправного оружия или отдельных его деталей в состояние, пригодное для использования его по целевому назначению.

Следует отметить, что на практике не выработан единый подход к оценке переделки охотничьего ружья в обрез. С нашей точки зрения, переделка охотничьего ружья в обрез образует состав преступления, предусмотренного [ст. 223](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4257899hE0FO) УК РФ, так как изготовление обреза путем внесения конструктивных изменений в охотничье ружье меняет характеристики гражданского гладкоствольного оружия <1>.

--------------------------------

<1> В [Определении](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E37F6CFDE5B1D49978D137B325277BF8EBC1hE0CO) Верховного Суда РФ от 10 апреля 2003 г. N 53-о02-72 изложена иная позиция, согласно которой под изготовлением огнестрельного оружия следует понимать его создание в готовом виде, а также переделку каких-либо предметов (ракетниц, газовых, стартовых или строительно-монтажных пистолетов, предметов бытового назначения или спортивного инвентаря), в результате которой эти предметы приобретают свойства огнестрельного оружия. Изготовление же из огнестрельного оружия его обреза не образует состава преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 223](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F324h70DO) УК РФ, так как в результате этих действий оружие не приобретает свойств огнестрельного.

При решении вопроса о наличии в действиях виновного состава незаконного изготовления оружия следует обратить внимание на то, что декриминализация действий, связанных с незаконным оборотом гражданского гладкоствольного оружия и боеприпасов к нему, неприменима к [ст. 223](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4257899hE0FO) УК РФ, поскольку в соответствии с [ч. 2 ст. 3](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247C9EhE09O) УК РФ применение уголовного закона по аналогии не допускается. Поэтому, например, изготовление боеприпасов для охотничьего гладкоствольного ружья образует состав преступления, предусмотренный [ч. 1 ст. 223](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F324h70DO) УК РФ.

Состав преступлений, предусмотренных [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F324h70DO) и [4 ст. 223](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A4F2h206O) УК РФ, является формальным. Изготовление и ремонт окончены в момент, когда получено готовое к применению оружие, боеприпасы, взрывчатые вещества, взрывные устройства, пригодные к сборке оружия комплектующие детали.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что совершает незаконные действия с оружием, и желает их совершить.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

Квалифицированный состав преступления ([ч. 2 ст. 223](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4267496hE0AO) УК РФ) составляют действия, предусмотренные [ч. 1 рассматриваемой статьи](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F324h70DO), совершенные группой лиц по предварительному сговору.

Особо квалифицированным составом преступления является совершение организованной группой действий, предусмотренных [ч. 1 ст. 223](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F324h70DO) УК РФ. Понятие группы лиц по предварительному сговору и организованной группы приведено в [ст. 35](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247D9BhE0CO) УК РФ (см. также [комментарий к ст. 205](#Par7912) УК РФ).

Статья 223 УК РФ содержит [примечание](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F427749AhE08O), в соответствии с которым лицо, добровольно сдавшее огнестрельное оружие, комплектующие детали к нему, боеприпасы, взрывчатые вещества и взрывные устройства, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления. Условия применения этой нормы аналогичны правилам применения [примечания к ст. 222](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F22Dh70EO) УК РФ.

Небрежное хранение огнестрельного оружия ([ст. 224](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BD757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F222h70DO) УК РФ)

**Объект** преступления - общественная безопасность в сфере оборота огнестрельного оружия.

Предметом преступления выступает огнестрельное оружие, законно находящееся во владении лица.

**Объективная сторона** преступления выражается в небрежном хранении огнестрельного оружия, создавшем условия для его использования другим лицом, если это повлекло тяжкие последствия.

Правила хранения оружия определены [Законом](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED031BB777079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247D96hE0AO) "Об оружии" и [Постановлением](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED33CB0777079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247D96hE06O) Правительства РФ от 21 июля 1998 г. N 814 "О мерах по регулированию оборота гражданского и служебного оружия и патронов к нему на территории Российской Федерации" <1>, а также рядом других нормативных правовых актов.

--------------------------------

<1> [Постановление](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917ED33CB0777079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4247C9FhE08O) Правительства РФ от 21 июля 1998 г. N 814 "О мерах по регулированию оборота гражданского и служебного оружия и патронов к нему на территории Российской Федерации" (в ред. от 28.02.2013) // СЗ РФ. 1998. N 32. Ст. 3878; СПС "КонсультантПлюс".

В соответствии с [Инструкцией](consultantplus://offline/ref=FB21C7B053FDD5D9D5E3727FE8E5B1D4917CD036B0757079A9BECFE97FA78593E889C4A7F4217D96hE0EO) по организации работы органов внутренних дел по контролю за оборотом гражданского и служебного оружия и патронов к нему на территории Российской Федерации, утвержденной Приказом МВД России от 12 апреля 1999 г., граждане Российской Федерации должны хранить оружие и патроны по месту жительства, а также в местах пребывания в сейфах, запирающихся на замок металлических шкафах или ящиках из высокопрочных материалов либо в деревянных ящиках, обитых железом.

При проверке условий хранения оружия и патронов, имеющихся у граждан Российской Федерации, сотрудниками органов внутренних дел выясняются:

а) соответствие имеющегося оружия выданным лицензиям и разрешениям, а также хранящихся у граждан патронов - видам и моделям зарегистрированного оружия;

б) наличие запирающегося на замок сейфа, металлического шкафа, ящика из высокопрочных материалов либо деревянного ящика, обитого железом;

в) условия, исключающие доступ посторонних лиц к оружию (хранение оружия в изолированной комнате, установка металлической либо обитой железом двери, оборудование дополнительными запирающими устройствами, средствами сигнализации, порядок хранения ключей от сейфа, шкафа или ящика).

Таким образом, если оружие хранилось открыто, не в сейфовом шкафу либо при наличии доступа к ключам от сейфа членов семьи владельца оружия или других лиц, то при использовании оружия посторонними лицами и наступлении последствий, предусмотренных составом преступления, владелец оружия привлекается к ответственности по [ст. 224](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16ED0Fi103O) УК РФ.

Состав преступления материальный, тяжкими последствиями признаются, например, использование посторонним лицом оружия для совершения с ним преступления против жизни и здоровья, собственности или аналогичного общественно опасного деяния (например, малолетний или невменяемый завладел небрежно хранившимся оружием и использовал его для совершения деяния против личности).

**Субъективная сторона** преступления характеризуется неосторожностью в виде легкомыслия или небрежности.

**Субъектом** преступления может быть собственник или законный владелец огнестрельного оружия, достигший 16 лет.

Ненадлежащее исполнение обязанностей по охране

огнестрельного оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ

и взрывных устройств ([ст. 225](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0816D9i10EO) УК РФ)

**Объект** преступления - общественная безопасность в сфере оборота огнестрельного оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств.

Предмет преступления - огнестрельное оружие, боеприпасы, взрывчатые вещества и взрывные устройства.

**Объективная сторона** преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 225](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0816D9i10FO) УК РФ, характеризуется ненадлежащим исполнением обязанностей по охране огнестрельного оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств, если это повлекло их хищение или уничтожение либо наступление иных тяжких последствий.

Государственные военизированные организации, юридические лица с особыми уставными задачами, юридические лица - поставщики оружия и прочие организации, законно владеющие огнестрельным оружием, боеприпасами, взрывчатыми веществами или взрывными устройствами, обязаны обеспечивать их сохранность.

Правила хранения оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств определены Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83C00D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0913D7i10EO) "Об оружии", соответствующими постановлениями Правительства РФ и ведомственными нормативными правовыми актами, в связи с чем при решении вопроса о привлечении к ответственности за преступление, предусмотренное [ст. 225](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0816D9i10EO) УК РФ, необходимо устанавливать и указывать в приговоре, какие правила были нарушены.

Требования по обеспечению сохранности названных предметов разрабатываются для каждой категории обязанных лиц с учетом особенностей охраняемого объекта, утверждаются руководителем организации и согласовываются с соответствующими органами внутренних дел.

Пропускной режим на объект должен предусматривать установление порядка входа и выхода, вноса, выноса (вывоза) оружия, боеприпасов, взрывных устройств, взрывчатых веществ. Внутриобъектовый режим включает мероприятия, обеспечивающие соблюдение внутреннего распорядка работы объекта (режим рабочего времени работников, порядок выдачи и сдачи оружия, боеприпасов, ведение постоянных и разовых пропусков). В целях обеспечения пропускного и внутриобъектового режимов входные двери на территорию, в помещение, где расположен объект, оборудуются надежными запорами, электрозвонком и глазком (средствами видеонаблюдения). Пропуск на объект работников и других граждан должен производиться через контрольно-пропускной пункт.

Ненадлежащее исполнение обязанностей по охране огнестрельного оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств может выразиться в нарушении порядка выдачи предмета преступления, халатном отношении к выполнению возложенных обязанностей (сон на посту, незапертые по забывчивости двери и т.п.).

Состав преступления материальный, последствием ненадлежащего исполнения обязанностей по охране огнестрельного оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств является их хищение, уничтожение или наступление иных тяжких последствий (например, совершение с их использованием преступления). Преступление окончено с момента наступления общественно опасных последствий.

С **субъективной стороны** преступление характеризуется неосторожной виной в виде легкомыслия или небрежности.

**Субъект** преступления специальный - лицо, выполняющее по договору или специальному поручению обязанности по охране огнестрельного оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств.

[Частью 2 ст. 225](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0816D9i10DO) УК РФ предусмотрен самостоятельный состав преступления. Ответственность наступает за ненадлежащее исполнение обязанностей по охране ядерного, химического или других видов оружия массового поражения либо материалов или оборудования, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, если это повлекло тяжкие последствия либо создало угрозу их наступления.

Ответственность по [ч. 2 ст. 225](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0816D9i10DO) УК РФ возможна не только в случае наступления тяжких последствий (использование такого оружия в преступных целях, радиоактивное облучение людей и т.п.), но и в случае создания реальной угрозы их наступления.

Хищение либо вымогательство оружия, взрывчатых веществ

и взрывных устройств ([ст. 226](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0816D9i103O) УК РФ)

**Объект** преступления - общественная безопасность в сфере оборота оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств.

Предмет преступления - огнестрельное оружие (в том числе гражданское гладкоствольное), комплектующие детали к нему, боеприпасы, взрывчатые вещества и взрывные устройства, а также неисправное или учебное оружие, если оно содержало пригодные для использования комплектующие детали или лицо имело цель привести его в пригодное состояние.

**Объективная сторона** преступления состоит в хищении либо вымогательстве указанных предметов.

Как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ в [Постановлении](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65366E83B01D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0912DAi109O) от 12 марта 2002 г. N 5 "О судебной практике по делам о хищении, вымогательстве и незаконном обороте оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств" (в ред. от 6 февраля 2007 г.), под оконченным хищением оружия, комплектующих деталей к нему, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств следует понимать противоправное завладение ими любым способом с намерением лица присвоить похищенное либо передать его другому лицу, а равно распорядиться им по своему усмотрению иным образом.

Такое хищение может быть совершено как из государственных или негосударственных учреждений (организаций), так и у отдельных граждан, владеющих огнестрельным оружием, комплектующими деталями к нему, боеприпасами, взрывчатыми веществами и взрывными устройствами. При этом не имеет значения, владел гражданин такими предметами правомерно или незаконно.

Хищение составных частей и деталей боеприпасов, содержащих взрывчатые вещества или взрывные устройства (запалы, детонаторы, взрыватели и т.д.), следует квалифицировать по [ст. 226](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0816D9i103O) УК РФ как оконченное хищение взрывчатых веществ или взрывных устройств.

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 случаях хищения либо вымогательства огнестрельного оружия, комплектующих деталей к нему, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств, а также их ношения, хранения, приобретения и изготовления с целью совершения другого преступления содеянное должно квалифицироваться как совокупность оконченного хищения либо вымогательства оружия, комплектующих деталей к нему, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств, незаконного их ношения, хранения, приобретения или изготовления и приготовления к совершению иного преступления, если ответственность за это предусмотрена законом.

Пленум Верховного Суда РФ не связывает момент окончания хищения оружия со способом незаконного завладения, деяние признается оконченным с момента незаконного завладения предметом преступления.

Уничтожение, оставление на месте преступления или возвращение назад похищенного оружия после его использования для совершения других противоправных действий либо в иных целях не является основанием для освобождения лица от ответственности за хищение оружия.

Понятие вымогательства огнестрельного оружия, комплектующих деталей к нему, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств аналогично понятию вымогательства ядерных материалов или радиоактивных веществ.

Вымогательство предметов преступления признается оконченным с момента предъявления требования независимо от того, выполнено оно или нет.

Действия лица, совершившего хищение огнестрельного оружия и боеприпасов, не могут быть дополнительно квалифицированы как незаконное приобретение этих предметов.

Д. признан виновным в том, что он вместе с У. и лицом, в отношении которого уголовное дело выделено в отдельное производство, совершил убийство военнослужащих А. и К. После убийства Д. совместно с лицом, в отношении которого уголовное дело выделено в отдельное производство, похитил табельное огнестрельное оружие потерпевших - автоматы Калашникова и неустановленное количество боеприпасов.

Указанные действия Д. квалифицированы по [ст. 317](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0B12DBi10BO), [п. "а" ч. 4 ст. 226](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0816D7i10BO) и [ч. 3 ст. 222](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0816DBi10CO) УК РФ.

Под незаконным приобретением указанных в [ст. 222](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16ED01i10AO) УК РФ предметов, в том числе огнестрельного оружия и боеприпасов, следует понимать их покупку, получение в дар или в уплату долга, в обмен на товары и вещи и т.п., а также незаконное временное завладение оружием в преступных либо иных целях, когда в действиях виновного не установлены признаки его хищения.

По настоящему делу судом установлено, что Д. и другие участники организованной группы завладели огнестрельным оружием и боеприпасами в результате хищения этих предметов после убийства военнослужащих.

Указанные действия осужденного получили самостоятельную оценку в приговоре, а именно при осуждении Д. по [п. "а" ч. 4 ст. 226](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0816D7i10BO) УК РФ, предусматривающему ответственность в том числе за хищение огнестрельного оружия и боеприпасов, совершенное организованной группой.

В соответствии с [ч. 2 ст. 6](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0912DCi10FO) УК РФ никто не может нести уголовную ответственность дважды за одно и то же преступление. Следовательно, осуждение Д. по [ч. 3 ст. 222](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0816DBi10CO) УК РФ за незаконное приобретение огнестрельного оружия и боеприпасов подлежит исключению <1>.

--------------------------------

<1> [Обзор](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65464EF3A03D05A1278868EA2iD03O) судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за четвертый квартал 2011 г. // СПС "КонсультантПлюс".

**Субъективная сторона** характеризуется виной в виде прямого умысла, цель может быть любой - стремление присвоить, передать другому лицу, распорядиться по своему усмотрению иным образом.

**Субъект** преступления - вменяемое лицо, достигшее 14 лет.

[Часть 2 ст. 226](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0816D6i108O) УК РФ 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.

Квалифицированный состав преступления ([ч. 3 ст. 226](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0816D6i10EO) УК РФ) образуют деяния, предусмотренные [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0816D6i10AO) и [2 ст. 226](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0816D6i108O) УК РФ, если они совершены:

- группой лиц по предварительному сговору [(п. "а")](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0816D6i10FO), т.е. группой в составе не менее двух человек, обладающих признаками субъекта преступления, каждый из которых непосредственно участвовал в выполнении объективной стороны хищения либо вымогательства предметов преступления. Договоренность о совершении деяния была достигнута до начала выполнения действий по завладению предметами хищения либо до начала предъявления требования передачи оружия, комплектующих деталей к нему, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств;

- лицом с использованием своего служебного положения [(п. "в")](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0816D6i10DO). Содержание этого признака аналогично [рассмотренному в п. "в" ч. 2 ст. 221](#Par8621) УК РФ "Хищение либо вымогательство ядерных материалов или радиоактивных веществ";

- с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия [(п. "г")](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0816D6i102O). Этот признак охватывает нанесение побоев, причинение физической боли без причинения какого-либо вреда здоровью, ограничение свободы потерпевшего.

Особо квалифицированный состав преступления ([ч. 4 ст. 226](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0816D7i10AO) УК РФ) предусматривает ответственность за деяния, предусмотренные [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0816D6i10AO) и [2 ст. 226](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0816D6i108O) УК РФ, если они совершены:

- организованной группой [(п. "а")](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0816D7i10BO). Это устойчивая группа лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений. В рамках такой группы роли могут быть распределены, в ее состав входят, помимо исполнителей, и другие соучастники;

- с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия [(п. "б")](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0B1BDEi10BO). Таким насилием является причинение легкого, средней тяжести или тяжкого вреда здоровью потерпевшего либо применение насилия, которое хотя и не повлекло указанных последствий, но создавало реальную угрозу их причинения. Вменение отягчающего обстоятельства по признаку угрозы применения такого насилия возможно в том случае, когда угроза носит реальный характер и есть основания опасаться ее немедленного осуществления.

Контрабанда сильнодействующих, ядовитых, отравляющих,

взрывчатых, радиоактивных веществ, радиационных источников,

ядерных материалов, огнестрельного оружия или его основных

частей, взрывных устройств, боеприпасов, оружия массового

поражения, средств его доставки, иного вооружения, иной

военной техники, а также материалов и оборудования, которые

могут быть использованы при создании оружия массового

поражения, средств его доставки, иного вооружения, иной

военной техники, а равно стратегически важных товаров и

ресурсов или культурных ценностей либо особо ценных диких

животных и водных биологических ресурсов

(в ред. Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A6526BE83906D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0912DFi10BO) от 02.07.2013 N 150-ФЗ)

([ст. 226.1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16E80Ci105O) УК РФ)

**Объект** преступления - общественная безопасность в сфере установленного порядка перемещения через таможенную границу Таможенного союза либо государственную границу РФ с государствами - членами Таможенного союза предметов, которые изъяты из гражданского оборота или в отношении которые установлены специальные правила перемещения их через таможенную границу.

Согласно [ст. 2](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65163ED3603D05A1278868EA2D33E0163F9EAi105O) Таможенного кодекса Таможенного союза единую таможенную территорию Таможенного союза (далее - таможенная территория Таможенного союза) составляют территории Республики Беларусь. Республики Казахстан и Российской Федерации, а также находящиеся за пределами территорий государств - членов Таможенного союза искусственные острова, установки, сооружения и иные объекты, в отношении которых государства - члены Таможенного союза обладают исключительной юрисдикцией.

[Закон](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160EB3806D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0912DEi10DO) РФ от 1 апреля 1993 г. N 4730-1 "О Государственной границе Российской Федерации" <1> определяет, что Государственная граница РФ есть линия и проходящая по этой линии вертикальная поверхность, определяющие пределы государственной территории (суши, вод, недр и воздушного пространства) Российской Федерации, т.е. пространственный предел действия государственного суверенитета Российской Федерации.

--------------------------------

<1> РГ. 1993. 4 мая.

В ответах на вопросы, поступившие из судов, по применению Федеральных законов от 7 марта 2011 г. [N 26-ФЗ](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65762EF390CD05A1278868EA2iD03O) "О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации" и от 7 декабря 2011 года [N 420-ФЗ](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65365E93605D05A1278868EA2iD03O) "О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации", утвержденных Президиумом Верховного Суда РФ 2 июня 2012 г., содержится вопрос 46: подпадает ли под действие [ст. ст. 226.1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16E80Ci105O) и [229.1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA1FEDi00DO) УК РФ контрабанда с территории Украины или иного государства, которые не входят в Таможенный союз в рамках ЕврАзЭС?

Ответ. В диспозициях [ч. 1 ст. 226.1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16E80Ci10AO) и [ч. 1 ст. 229.1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA1FEDi00CO) УК РФ указано, что контрабанда представляет собой перемещение товаров через таможенную границу Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС. С Украиной и иным государством, не входящим в Таможенный союз в рамках ЕврАзЭС, Российская Федерация имеет таможенную границу Таможенного союза, поэтому контрабанда с территории этих государств подпадает под действие [ст. ст. 226.1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16E80Ci105O) и [229.1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA1FEDi00DO) УК РФ.

Предметом преступления являются: 1) сильнодействующие; 2) ядовитые; 3) отравляющие; 4) взрывчатые; 5) радиоактивные вещества; 6) радиационные источники; 7) ядерные материалы; 8) огнестрельное оружие; 9) взрывные устройства; 10) боеприпасы; 11) оружие массового поражения; 12) средства его доставки; 13) иное вооружение; 14) иная военная техника; 15) материалы и оборудование, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, средств его доставки, иного вооружения, иной военной техники; 16) стратегически важные сырьевые товары и ресурсы в крупном размере; 17) культурные ценности в крупном размере; 18) особо ценные дикие животные и водные биологические ресурсы, принадлежащие к видам, занесенным в Красную книгу Российской Федерации, и (или) охраняемые международными договорами Российской Федерации, их части и производные.

Понятие и содержание указанных предметов посягательства определяются в соответствующих нормативных правовых актах <1>.

--------------------------------

<1> См., например: Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65367E53B06D05A1278868EA2iD03O) от 8 января 1998 г. N 3-ФЗ "О наркотических средствах и психотропных веществах" // РГ. 1998. 15 янв.; Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83C00D05A1278868EA2iD03O) от 13 декабря 1996 г. N 150-ФЗ "Об оружии" // РГ. 1996. 18 дек.; Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65066E53902D05A1278868EA2iD03O) от 19 июля 1998 г. N 114-ФЗ "О военно-техническом сотрудничестве Российской Федерации с иностранными государствами" // РГ. 1998. 23 июля; [Закон](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A6526AEB370DD05A1278868EA2iD03O) РФ от 15 апреля 1993 г. N 4804-1 "О вывозе и ввозе культурных ценностей" // РГ. 1993. 1 мая.

**Объективная сторона** преступления выражается в действии - незаконном перемещении предметов контрабанды через таможенную границу Таможенного союза или Государственную границу РФ с государствами - членами Таможенного союза.

В соответствии со [ст. 4](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65163ED3603D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0912DAi10BO) Таможенного кодекса Таможенного союза незаконное перемещение товаров через таможенную границу - перемещение товаров через таможенную границу вне установленных мест или в неустановленное время работы таможенных органов в этих местах, либо с сокрытием от таможенного контроля, либо с недостоверным декларированием или недекларированием товаров, либо с использованием документов, содержащих недостоверные сведения о товарах, и (или) с использованием поддельных либо относящихся к другим товарам средств идентификации, равно как и покушение на такое перемещение.

Перемещение через таможенную границу Таможенного союза или Государственную границу РФ с государствами - членами Таможенного союза включает в себя совершение действий по ввозу на таможенную территорию Таможенного союза или вывозу с этой территории указанных предметов любым способом, включая перемещение товаров в международных почтовых отправлениях, трубопроводным транспортом и по линиям электропередачи, а также покушение на такое перемещение.

Перемещение предметов контрабанды вне установленных мест либо времени их работы заключается в совершении любых умышленных действий по их ввозу на таможенную территорию Таможенного союза или вывозу с этой территории вне пунктов пропуска через таможенную границу Таможенного союза или Государственную границу Российской Федерации или иных мест нахождения таможенных либо пограничных органов (таможен, таможенных постов, пунктов пропуска через Государственную границу) либо вне времени их работы, установленных в соответствии с законодательством Российской Федерации, или без разрешения таможенного органа, если международным договором Российской Федерации или федеральным законодательством не предусмотрено свободное движение товаров через таможенную границу Российской Федерации без таможенного контроля.

Места прибытия товаров, иных предметов на таможенную территорию Таможенного союза и места их выбытия с таможенной территории Таможенного союза определяются [ст. ст. 156](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65163ED3603D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0810DFi10FO) и [162](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65163ED3603D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0811DDi10FO) Таможенного кодекса.

Места ввоза товаров в Российскую Федерацию с территории государств, не являющихся членами Таможенного союза, и вывоза из нее за пределы таможенной территории Таможенного союза определяются [ст. ст. 193](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65162EE3800D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB081BDBi10DO) и [195](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65162EE3800D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB081BD9i109O) Федерального закона от 27 ноября 2010 г. N 311-ФЗ "О таможенном регулировании в Российской Федерации".

Под сокрытием от таможенного контроля товаров или иных предметов понимаются любые действия, направленные на то, чтобы затруднить обнаружение таких товаров либо утаить их подлинные свойства или количество (например, придание одним товарам вида других, использование тайников, специально изготовленных или приспособленных для контрабанды в предметах багажа, одежды или оборудованных на транспортных средствах, используемых для перемещения товаров через таможенную границу, сокрытие предметов контрабанды в полостях человеческого тела).

Недекларирование при контрабанде предполагает умышленное незаявление в таможенной декларации или иным предусмотренным Таможенным [кодексом](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65163ED3603D05A1278868EA2iD03O) Российской Федерации способом декларирования товаров сведений, необходимых для принятия решения о выпуске товаров и подлежащих декларированию транспортных средств, помещении их под избранный таможенный режим, исчислении и взимании таможенных платежей.

Недостоверное декларирование представляет собой заявление в таможенной декларации или в другой установленной форме декларирования заведомо ложных сведений о товарах и транспортных средствах, их таможенном режиме и других сведений, необходимых для указанных выше таможенных целей.

Еще одним способом контрабанды является предъявление органам таможенного контроля в качестве оснований или условий для перемещения указанных в [ст. 226.1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16E80Ci105O) УК РФ предметов заведомо поддельных документов либо документов, полученных незаконным путем либо относящихся к другим товарам, иных документов, не имеющих юридической силы, а равно использование поддельных специальных марок, идентификационных знаков, иных способов обозначения товаров, используемых для подтверждения легальности их ввоза на таможенную территорию ([ст. 118](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65163ED3603D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0B1BDCi109O) Таможенного кодекса), или подлинных средств идентификации, относящихся к другим товарам.

Момент окончания контрабанды должен определяться в зависимости от формы и способа перемещения товаров (ввоз, вывоз, пересылка, перемещение трубопроводным транспортом или по линиям электропередачи), способа совершения контрабанды (помимо или с сокрытием от таможенного контроля, с обманным использованием документов или средств таможенной идентификации, с недекларированием или недостоверным декларированием), а также с учетом видов таможенных процедур ([ст. 202](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65163ED3603D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0814D9i109O) Таможенного кодекса).

При ввозе товаров или иных предметов на таможенную территорию Таможенного союза контрабанду, совершенную с обманным использованием документов или средств таможенной идентификации либо с недекларированием или недостоверным декларированием, следует считать оконченным преступлением с момента пресечения перемещения товаров или иных предметов в связи с обнаружением того, что ввоз этих товаров или предметов совершается одним из указанных противоправных способов, в том числе в случаях обнаружения данного факта при представлении таможенному органу указанных документов в процессе осуществления таможенной процедуры таможенного транзита, выпуска товара или иных предметов.

В случаях, когда в процессе перемещения товаров или иных предметов обманное использование документов или средств таможенной идентификации, а равно факты недекларирования, недостоверного декларирования или сокрытия от таможенного контроля обнаружены не были, преступление считается оконченным с момента принятия таможенными органами решения о выпуске товара или иных предметов, а в случае непринятия такого решения по причине уклонения лица от завершения таможенной процедуры - с момента совершения уголовно наказуемых действий по фактическому выведению товаров или иных предметов из-под таможенного контроля.

Контрабанду, совершенную при ввозе на территорию Таможенного союза или Российской Федерации товаров или иных предметов помимо таможенного контроля или с сокрытием от него, следует считать оконченным преступлением с момента фактического пересечения товарами или иными предметами таможенной границы Таможенного союза или Государственной границы Российской Федерации только в тех случаях, когда оно произошло вне пунктов пропуска через таможенную границу Таможенного союза или Государственную границу Российской Федерации и вне иного места (коридора), установленного для следования товаров к месту прибытия, если такое место расположено не на границе, а в глубине таможенной территории.

Контрабанду, совершенную при вывозе предметов с таможенной территории Таможенного союза, следует считать оконченным преступлением с момента предъявления документов, содержащих недостоверные сведения, для осуществления таможенного контроля или с момента совершения иных действий, непосредственно направленных на вывоз предметов, если такие действия совершались противоправными способами, перечисленными в [ст. 4](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65163ED3603D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0912DAi10BO) Таможенного кодекса, которыми достигалось выведение вывозимых предметов из-под таможенного контроля.

К числу действий, непосредственно направленных на вывоз предметов, помимо подачи таможенной декларации, относятся иные действия с указанными предметами до фактического пересечения ими таможенной границы (вход или въезд физического лица, выезжающего из Российской Федерации или другого государства - члена Таможенного союза, в зону таможенного контроля, въезд автотранспортного средства в пункт пропуска через Государственную границу Российской Федерации в целях убытия его с территории Российской Федерации, сдача транспортным организациям товаров либо организациям почтовой связи международных почтовых отправлений для отправки за пределы таможенной территории, действия лица, непосредственно направленные на фактическое пересечение таможенной границы товарами и транспортными средствами вне установленных в соответствии с законодательством Таможенного союза или Российской Федерации мест).

Состав преступления формальный.

Контрабанда, сопряженная с незаконным оборотом сильнодействующих, ядовитых, отравляющих, взрывчатых, радиоактивных веществ, радиационных источников, ядерных материалов, огнестрельного оружия, взрывных устройств, боеприпасов, оружия массового поражения, средств его доставки, иного вооружения, особо ценных диких животных и водных биологических ресурсов, принадлежащих к видам, занесенным в Красную книгу Российской Федерации или охраняемым международными договорами Российской Федерации, их частей и производных, квалифицируется по совокупности с преступлениями, предусматривающими ответственность за совершение указанных деяний ([ст. ст. 218](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0816DCi109O), [220](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0816DDi10BO), [222](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16ED01i10AO), [234](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0817D8i10AO), [258.1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16E80Fi102O), [355](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0B10D9i10AO) УК РФ).

Размер контрабанды не имеет значения для квалификации, кроме случаев незаконного перемещения стратегически важных товаров и ресурсов, а также культурных ценностей. В отношении этих предметов необходим крупный размер перемещения, который в соответствии с [примечаниями 2](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16E801i105O) и [4 к статье](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16E801i10AO) должен превышать соответственно 1 млн. и 100 тыс. рублей.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что незаконно перемещает через таможенную границу Таможенного союза или Государственную границу РФ предмет контрабанды указанными способами, и желает этого.

**Субъект** преступления общий - вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицирующие признаки [ч. 2 ст. 226.1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA1FEEi00BO) УК РФ - совершение преступления должностным лицом с использованием своего служебного положения (см. [примечание к ст. 285](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA12iE09O) УК и [комментарий к нему](#Par11233)) либо с применением насилия к лицу, осуществляющему таможенный или пограничный контроль.

К должностным лицам, в частности, относятся лица, обладающие правом находиться в зонах таможенного и пограничного контроля, осуществлять надзор за перемещением грузов; должностные лица, освобожденные на основании [п. 4 ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65163ED3603D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0915DDi10CO) Таможенного кодекса Таможенного союза от определенных форм таможенного контроля и использующие свое служебное положение для совершения контрабанды (остальные лица, указанные в [ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65163ED3603D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0915DDi108O) Таможенного кодекса, обладают государственным иммунитетом).

Контрабанда, совершенная должностным лицом с использованием своего служебного положения, не требует дополнительной квалификации по [ст. 285](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB081AD8i109O) УК РФ.

По [п. "б" ч. 2 ст. 226.1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA1FEEi00DO) УК РФ квалифицируется совершение контрабанды, сопряженное с любым физическим воздействием (например, с нанесением ударов, связыванием) на лицо, осуществляющее таможенный или пограничный контроль, с целью принудить его не препятствовать незаконному перемещению предметов через таможенную границу Таможенного союза или государственную границу Российской Федерации. В том случае, если насилие выразилось в убийстве лица, осуществлявшего таможенный или пограничный контроль, либо в умышленном причинении тяжкого вреда здоровью потерпевшего, содеянное следует квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных [п. "б" ч. 2 ст. 226.1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA1FEEi00DO) УК РФ и соответствующими статьями [гл. 16](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0917DDi109O) УК РФ о преступлениях против жизни и здоровья.

В тех случаях, когда контрабанда признается совершенной организованной группой, по [ч. 3 ст. 226.1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA1FEEi00FO) УК РФ, квалифицируются действия всех участников организованной группы, а не только тех, кто непосредственно перемещал предметы контрабанды через таможенную границу Таможенного союза или Государственную границу Российской Федерации (например, действия участников организованной группы, которые приобрели предмет за границей в целях его ввоза на таможенную территорию Таможенного союза, содействовали его незаконному перемещению в пункте таможенного или пограничною контроля или фальсифицировали документы, представленные при таможенном оформлении товаров, выступали в качестве транспортных экспедиторов контрабандного груза).

В тех случаях, когда лицо, имеющее право владения и пользования предметами, указанными в [ч. 1 ст. 226.1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16E80Ci10AO) УК РФ на таможенной территории Таможенного союза, фактически осуществляло их перемещение через таможенную границу Таможенного союза или Государственную границу Российской Федерации способами, перечисленными в [ст. 4](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65163ED3603D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0912DCi10BO) Таможенного кодекса, через подставное лицо (например, через безработного, который формально был указан в учредительных документах как руководитель организации, совершающей юридически значимые действия с предметами, находящимися под таможенным контролем), его действия следует квалифицировать по [ст. 226.1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16E80Ci105O) УК РФ как действия исполнителя данного преступления, а действия иного лица - в силу [ч. 4 ст. 34](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0913DAi10AO) УК РФ как его пособника, если он сознавал, что участвует в совершении контрабанды, и его умыслом охватывалось совершение этого преступления.

В соответствии с [ч. 1 ст. 104.1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0A11DDi10AO) УК РФ предметы, незаконно перемещенные через таможенную границу Таможенного союза или Государственную границу Российской Федерации с государствами - членами Таможенного союза, подлежат конфискации.

Глава 31. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ЗДОРОВЬЯ

НАСЕЛЕНИЯ И ОБЩЕСТВЕННОЙ НРАВСТВЕННОСТИ

§ 1. Понятие и виды преступлений против здоровья населения

и общественной нравственности

Право на здоровье относится к числу конституционных прав. В соответствии со [ст. 41](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A55E64E934528758432D888BAA8376112DBCE717EA0Ci10BO) Конституции РФ каждый имеет право на охрану здоровья и медицинскую помощь. В Российской Федерации финансируются федеральные программы охраны и укрепления здоровья населения, принимаются меры по развитию государственной, муниципальной, частной систем здравоохранения, поощряется деятельность, способствующая укреплению здоровья человека, развитию физической культуры и спорта, экологическому и санитарно-эпидемиологическому благополучию. Сокрытие должностными лицами фактов и обстоятельств, создающих угрозу для жизни и здоровья людей, влечет за собой ответственность в соответствии с федеральным законом. Это положение [Конституции](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A55E64E934528758432D888BAA8376112DBCE717EA0Ci10BO) РФ непосредственно связано с тем, что в Российской Федерации человек, его права и свободы являются высшей ценностью, а признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина - обязанность государства. В свою очередь, здоровье населения во многом зависит от этических факторов поведения человека, его отношения к себе и окружающим.

В этой связи в УК РФ включена [гл. 25](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0817DEi108O), в которой сосредоточены нормы, устанавливающие ответственность за посягательства на здоровье населения и общественную нравственность. Опасность преступлений этой группы состоит в том, что они посягают на здоровье населения, т.е. неопределенно большого круга лиц, а также на нравственные основы, существующие в обществе и обеспечивающие гармоническое развитие личности.

Видовым объектом преступлений [главы 25](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0817DEi108O) УК РФ являются две группы общественных отношений: 1) здоровье населения; 2) общественная нравственность. Здоровье населения охраняется комплексом мер политического, экономического, правового, медицинского и иного характера.

Здоровье населения как объект посягательства можно определить как совокупность общественных отношений, обеспечивающих физическое и психическое здоровье населения, его нормальное функционирование и развитие.

Под общественной нравственностью принято понимать "господствующую в российском обществе систему взглядов и представлений об этических категориях добра и зла, справедливости и несправедливости, определяющих этические нормы поведения человека в обществе и его взаимоотношений с другими людьми" <1>.

--------------------------------

<1> Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть: Учеб. практикум / Под ред. А.С. Михлина. М., 2004. С. 248, 249.

Под преступлениями против здоровья населения и общественной нравственности понимаются предусмотренные уголовным законом общественно опасные деяния, сопряженные с нарушением правил, обеспечивающих здоровье населения и общественную нравственность, и причиняющие им существенный вред или создающие опасность его причинения.

В зависимости от особенностей объекта преступного посягательства все преступления против здоровья населения и общественной нравственности можно разделить на две группы: 1) преступления против здоровья населения, к которым относятся преступления, предусмотренные [ст. ст. 228](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EEi009O) - [239](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EA08i107O) УК РФ; 2) преступления против общественной нравственности, к которым относятся деяния, предусмотренные [ст. ст. 240](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0B1BDDi10BO) - [245](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0814DCi10FO) УК РФ.

Большая часть преступлений против здоровья населения и общественной нравственности совершаются путем активных действий: незаконные приобретение, хранение, перевозка, изготовление, переработка наркотических средств, психотропных веществ, их аналогов, растений, содержащих наркотические средства, психотропные вещества ([ст. 228](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EEi009O) УК РФ), хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ, растений, содержащих наркотические средства, психотропные вещества ([ст. 229](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EEi00EO) УК РФ), склонение к потреблению наркотических средств или психотропных веществ ([ст. 230](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0A1ADBi10BO) УК РФ), вовлечение в занятие проституцией ([ст. 240](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0B1BDDi10BO) УК РФ) и др. В [гл. 25](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0817DEi108O) Кодекса нет составов преступлений, совершаемых исключительно путем бездействия. Составы преступлений, предусмотренные [ст. 236](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0817D9i10EO) "Нарушение санитарно-эпидемиологических правил" УК РФ и [ст. 237](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0817D9i103O) "Сокрытие информации об обстоятельствах, создающих опасность для жизни или здоровья людей" УК РФ, могут совершаться как путем действия, так и бездействия.

Основные составы большинства преступлений [гл. 25](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0817DEi108O) УК РФ, кроме деяний, предусмотренных [ст. 228.2](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA15iE0FO) УК РФ "Нарушение правил оборота наркотических средств или психотропных веществ", [ст. 235](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EF0Ei10BO) УК РФ "Незаконное занятие частной медицинской практикой или частной фармацевтической деятельностью" и [ст. 236](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0817D9i10EO) УК РФ "Нарушение санитарно-эпидемиологических правил", являются формальными. В некоторых составах квалифицирующими обстоятельствами охватывается наступление общественно опасных последствий в виде существенного вреда, смерти человека или иных тяжких последствий (например, [ч. 4 ст. 234](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0817D8i10DO), [ч. 2 ст. 237](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0817D6i108O), [п. "г" ч. 2 ст. 238](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65462E53B0CD05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0817D7i10BO) УК РФ).

Субъективная сторона большинства рассматриваемых преступлений характеризуется умышленной виной. Квалифицированные составы, предусматривающие наступление общественно опасных последствий, говорят о неосторожном отношении виновного к наступившим последствиям.

Преступления, включенные в [гл. 25](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0817DEi108O) УК РФ, могут совершаться как общим, так и специальным субъектом. Так, признаки специального субъекта предусмотрены [ст. 228.2](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA15iE0FO) УК РФ "Нарушение правил оборота наркотических средств или психотропных веществ", [ст. 237](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0817D9i103O) УК РФ "Сокрытие информации об обстоятельствах, создающих опасность для жизни или здоровья населения" и некоторых других составов.

§ 2. Преступления против здоровья населения

[Статьями 228](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EEi009O) - [233](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0817DBi10DO) УК РФ предусмотрена уголовная ответственность за незаконный оборот наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов.

Эти преступления относятся к так называемым преступлениям международного характера, уголовно-правовая борьба с которыми ведется на основе целого ряда международных конвенций: Единой [конвенции](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65566EA3D0CD05A1278868EA2iD03O) о наркотических веществах 1961 г., Венской [конвенции](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65462EC3605D05A1278868EA2iD03O) о психотропных веществах 1971 г., [Конвенции](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65462EC3606D05A1278868EA2iD03O) ООН о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ 1988 г.

Понятие наркотических средств и психотропных веществ дается в Федеральном [законе](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65367E53B06D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EAi00CO) от 8 января 1998 г. N 3-ФЗ "О наркотических средствах и психотропных веществах". [Статья 1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65367E53B06D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EAi00CO) определяет наркотические средства как вещества синтетического или естественного происхождения, препараты, растения, включенные в [Перечень](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65161EE3E07D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0912DEi103O) наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации, в соответствии с законодательством Российской Федерации, международными договорами Российской Федерации, в том числе Единой [конвенцией](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65566EA3D0CD05A1278868EA2iD03O) о наркотических средствах 1961 г.

Психотропные вещества - вещества синтетического или естественного происхождения, препараты, природные материалы, включенные в [Перечень](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65161EE3E07D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0912DEi103O) наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации, в соответствии с законодательством Российской Федерации, международными договорами Российской Федерации, в том числе [Конвенцией](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65462EC3605D05A1278868EA2iD03O) о психотропных веществах 1971 г.

Аналоги наркотических средств и психотропных веществ - запрещенные для оборота в Российской Федерации вещества синтетического или естественного происхождения, не включенные в [Перечень](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65161EE3E07D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0912DEi103O) наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации, химическая структура и свойства которых сходны с химической структурой и со свойствами наркотических средств и психотропных веществ, психоактивное действие которых они воспроизводят. Международные документы не содержат такого определения. Отнесение вещества к числу аналогов возможно только на основе экспертного заключения, которое должно быть получено в соответствии с методиками Постоянного комитета по контролю наркотиков. Однако для определения многих веществ такие методики не разработаны, что негативно сказывается на правоприменении.

Препарат представляет собой смесь веществ в любом физическом состоянии, содержащую одно или несколько наркотических средств или психотропных веществ, включенных в [Перечень](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65161EE3E07D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0912DEi103O) наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации.

Прекурсорами наркотических средств и психотропных веществ (далее - прекурсоры) признаются вещества, часто используемые при производстве, изготовлении, переработке наркотических средств и психотропных веществ, включенные в [Перечень](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65161EE3E07D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0912DEi103O) наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации, в соответствии с законодательством Российской Федерации, международными договорами Российской Федерации, в том числе [Конвенцией](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65462EC3606D05A1278868EA2iD03O) Организации Объединенных Наций о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ 1988 г. К ним относятся ангидрид уксусной кислоты, антраниловая кислота, красный фосфор, лизергиновая кислота, этиловый спирт, эфедрин и другие.

К наркотическим относятся средства, содержащиеся в российском [Перечне](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65161EE3E07D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0912DEi103O) наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, который объединяет все наркотические средства, включенные в Международный [список](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65566EA3D0CD05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0916D7i102O) (в соответствии с Единой конвенцией о наркотических средствах 1961 г., ратифицированной нашей страной в 1963 г.), а также ряд других наркотических средств, поскольку Международный список наркотиков не является исчерпывающим. К последнему добавляется список веществ, находящихся под международным контролем в соответствии с [Конвенцией](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65462EC3606D05A1278868EA2iD03O) ООН о борьбе против незаконного оборота наркотических средств, психотропных веществ 1988 г., а также вещества, признанные наркотическими Минздравом России.

Ныне действующий [Перечень](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65161EE3E07D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0912DEi103O), утвержденный Постановлением Правительства России от 30 июня 1998 г. (в ред. от 26 февраля 2013 г.), содержит четыре списка.

В [списке N 1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65161EE3E07D05A1278868EA2D33E0163F9EA16E9i00AO) даны наркотические средства и психотропные вещества, оборот которых в Российской Федерации запрещен в соответствии с законодательством и международными договорами Российской Федерации. Среди них - ацетилированный опий, героин, каннабис (марихуана), маковая соломка, ЛСД, мескалин, эфедрон и ряд других.

В [списке N 2](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65161EE3E07D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0913D9i102O) указаны наркотические средства и психотропные вещества, оборот которых в Российской Федерации ограничен и в отношении которых устанавливаются меры контроля в соответствии с законодательством и международными договорами Российской Федерации. В частности, в этот [список](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65161EE3E07D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0913D9i102O) включены такие средства, как бупренорфин, кодеин, кокаин, морфин, омнопон, кетамин и другие, которые используются при лечении больных и отпускаются строго индивидуально по особым рецептам врачей.

[Список N 3](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65161EE3E07D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0911DFi10FO) включает психотропные вещества, оборот которых в Российской Федерации ограничен и в отношении которых допускаются меры контроля в соответствии с законодательством и международными договорами Российской Федерации. К психотропным веществам, в отношении которых установлены более мягкие формы контроля, относятся аминорекс, декстрометорфан, левамфетамин, тарен и др.

В [Списке N 4](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65161EE3E07D05A1278868EA2D33E0163F9EAi106O) приведены те вещества (прекурсоры), часто используемые при производстве, изготовлении, переработке наркотических средств и психотропных веществ, оборот которых в Российской Федерации ограничен и в отношении которых также устанавливается контроль в соответствии с законодательством и международными договорами Российской Федерации. Эти вещества в соответствии с [Конвенцией](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65462EC3606D05A1278868EA2iD03O) ООН о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ 1988 г. находятся и под международным контролем. В их числе - ангидрид уксусной кислоты, ацетон, серная кислота, соляная кислота, толуол, эфедрин и ряд других.

[Список IV](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65161EE3E07D05A1278868EA2D33E0163F9EAi106O) Перечня наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации, разделен на три таблицы.

До принятия [ФЗ](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65760EA390CD05A1278868EA2iD03O) от 18 июля 2009 г. N 177-ФЗ реализуемые в Российской Федерации меры контроля за оборотом прекурсоров были одинаковы и не зависели от степени общественной опасности незаконного использования конкретного прекурсора, что не только не соответствовало принципам [Конвенции](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65462EC3606D05A1278868EA2iD03O) ООН 1988 года и общепринятой мировой практике, но и не способствовало повышению эффективности контроля за оборотом прекурсоров.

В целях ранжирования прекурсоров по степени общественной опасности их незаконного оборота [Закон](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65760EA390CD05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0912DCi10BO) N 177-ФЗ разделяет [Список IV](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65161EE3E07D05A1278868EA2D33E0163F9EAi106O) Перечня: таблица прекурсоров, оборот которых в Российской Федерации ограничен и в отношении которых устанавливаются особые меры контроля [(таблица I)](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65161EE3E07D05A1278868EA2D33E0163F9EAi105O); таблица прекурсоров, оборот которых в Российской Федерации ограничен и в отношении которых устанавливаются общие меры контроля [(таблица II)](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65161EE3E07D05A1278868EA2D33E0163F9EAi101O); таблица прекурсоров, оборот которых в Российской Федерации ограничен и в отношении которых допускается исключение некоторых мер контроля [(таблица III)](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65161EE3E07D05A1278868EA2D33E0163F9EA16iE0BO). При этом к каждой из таблиц устанавливаются собственные меры контроля <1>.

--------------------------------

<1> Хатаева М.А. [Развитие законодательства в сфере](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE5E55254C9D33A35166E43A0F8D501A218A8CA5DC611664B0E617EB0811iD0EO) противодействия незаконному обороту наркотиков // Административное право. 2010. N 3; СПС "КонсультантПлюс".

[Статья 30](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65367E53B06D05A1278868EA2D33E0163F9EA11iE03O) ФЗ "О наркотических средствах и психотропных веществах" определяет, что к особым мерам контроля за оборотом прекурсоров, внесенных в [таблицу I](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65161EE3E07D05A1278868EA2D33E0163F9EAi105O) Списка IV, относятся:

лицензирование деятельности, связанной с производством, переработкой, хранением, реализацией, приобретением и использованием прекурсоров, в соответствии с законодательством Российской Федерации о лицензировании отдельных видов деятельности; установление ограничений на допуск лиц к работе, непосредственно связанной с прекурсорами; установление правил производства, переработки, хранения, реализации, приобретения, использования и уничтожения прекурсоров; установление требований об отчетности о деятельности, связанной с оборотом прекурсоров; лицензирование внешнеторговых операций с прекурсорами; установление требований по обеспечению безопасности деятельности, связанной с оборотом прекурсоров, и исключению доступа к ним посторонних лиц; регистрация в специальных журналах любых операций с прекурсорами.

К общим мерам контроля за оборотом прекурсоров, внесенных в [таблицу II](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65161EE3E07D05A1278868EA2D33E0163F9EAi101O) Списка IV, относятся:

установление правил производства, переработки, хранения, реализации, приобретения, использования и уничтожения прекурсоров; установление требований об отчетности о деятельности, связанной с оборотом прекурсоров; лицензирование внешнеторговых операций с прекурсорами; установление требований по обеспечению безопасности деятельности, связанной с оборотом прекурсоров, и исключению доступа к ним посторонних лиц; регистрация в специальных журналах любых операций с прекурсорами.

К мерам контроля за оборотом прекурсоров, внесенных в [таблицу III](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65161EE3E07D05A1278868EA2D33E0163F9EA16iE0BO) Списка IV, относятся:

установление требований об отчетности о деятельности, связанной с оборотом прекурсоров; лицензирование внешнеторговых операций с прекурсорами; установление требований по обеспечению безопасности деятельности, связанной с оборотом прекурсоров, и исключению доступа к ним посторонних лиц; регистрация в специальных журналах любых операций с прекурсорами.

Растения, содержащие наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры (далее - наркосодержащие растения), - растения, из которых могут быть получены наркотические средства, психотропные вещества или их прекурсоры и которые включены в [Перечень](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65565EE3D02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0912DFi10EO) растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры и подлежащих контролю в Российской Федерации (например, голубой лотос, кат, кокаиновый куст) <1>.

--------------------------------

<1> [Постановление](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65565EE3D02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0912DEi10CO) Правительства РФ от 27 ноября 2010 г. N 934 "Об утверждении перечня растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры и подлежащих контролю в Российской Федерации, крупного и особо крупного размеров культивирования растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры, для целей ст. 231 Уголовного кодекса Российской Федерации, а также об изменении и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации по вопросу оборота растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры" (ред. от 1 октября 2012 г.).

Наличие ряда составов преступлений обусловлено размером наркотических средств, психотропных веществ, их аналогов, наркосодержащих растений. Необходимо учитывать, что до 1 января 2013 г. действовала двухзвенная система размеров наркотических средств, психотропных веществ (крупный, особо крупный). С 1 января 2013 г. законодателем установлена трехзвенная система размеров наркотических средств, психотропных веществ, находящихся в незаконном обороте. В связи с этим Правительство Российской Федерации Постановлением от 1 октября 2012 г. N 1002 утвердило новые [размеры](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65161EE3E06D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0912DDi108O) наркотических средств и психотропных веществ для целей [ст. ст. 228](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EEi009O), [228.1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EA0Ai101O), [229](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EEi00EO), [229.1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA1FEDi00DO) УК РФ, определив в качестве значительного и крупного размеров те значения, которые соответствовали прежним крупным и особо крупным соответственно. Для особо крупного размера утверждены новые значения. Кроме того, [примечанием](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65161EE3E06D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0910DBi108O) к Постановлению Правительства Российской Федерации от 1 октября 2012 г. N 1002 установлено, что для всех жидкостей и растворов, содержащих хотя бы одно средство или вещество из перечисленных в [списке I](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65161EE3E06D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0912DDi10EO), их количество определяется массой сухого остатка после высушивания до постоянной массы при температуре +70... 110 градусов Цельсия. В связи с произошедшими изменениями в законодательстве у судов возникают вопросы о необходимости пересмотра приговоров, вступивших в законную силу. При этом необходимо руководствоваться [Ответами](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65261EF3A07D05A1278868EA2iD03O) на вопросы судов о применении отдельных положений Уголовного кодекса Российской Федерации в связи с необходимостью приведения приговоров в соответствие с законодательством, вступившим в силу с 1 января 2013 г., в части осуждения за незаконный оборот наркотических средств и психотропных веществ, растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, либо их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, а также прекурсоров, утвержденными Президиумом Верховного Суда РФ 13 февраля 2013 г.

Незаконные приобретение, хранение, перевозка, изготовление,

переработка наркотических средств или психотропных веществ

([ст. 228](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EEi009O) УК РФ)

Основным **объектом** преступления являются отношения по охране здоровья населения.

**Дополнительный объект** - отношения по охране здоровья человека.

Предмет преступления - наркотические средства, психотропные вещества или их аналоги, а также растения, содержащие наркотические средства или психотропные вещества, либо их части, содержащие наркотические средства или психотропные вещества.

**Объективная сторона** рассматриваемого преступления характеризуется совершением хотя бы одного из следующих действий: незаконные приобретение, хранение, перевозка, изготовление, переработка наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов в значительном размере, а также незаконные приобретение, хранение, перевозка без цели сбыта растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, либо их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, в значительном размере, а также незаконные приобретение, хранение, перевозка без цели сбыта растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, либо их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, в значительном размере.

В соответствии со [ст. 8](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65367E53B06D05A1278868EA2D33E0163F9EA16ECi00BO) ФЗ "О наркотических средствах и психотропных веществах" деятельность, связанная с оборотом наркотических средств и психотропных веществ, подлежит обязательному лицензированию. Оборот наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров включает культивирование растений, разработку, производство, изготовление, переработку, хранение, перевозку, пересылку, отпуск, реализацию, распределение, приобретение, использование, ввоз на таможенную территорию Российской Федерации, вывоз с таможенной территории Российской Федерации, уничтожение наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров.

[Пункт 6](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A6566AEC3B03D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0913DEi10EO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 15 июня 2006 г. N 14 "О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с наркотическими средствами, психотропными, сильнодействующими и ядовитыми веществами" (ред. 23 декабря 2010 г.) разъясняет, что незаконным приобретением без цели сбыта наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, растений или их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, надлежит считать их получение любым способом, в том числе покупку, получение в дар, а также 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, включенных в Перечень наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации (в том числе на землях сельскохозяйственных и иных предприятий, а также на земельных участках граждан, если эти растения не высевались и не выращивались), сбор остатков находящихся на неохраняемых полях посевов указанных растений после завершения их уборки.

Под незаконным хранением без цели сбыта наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, либо их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, понимаются действия лица, связанные с незаконным владением этими средствами или веществами, в том числе для личного потребления (содержание при себе, в помещении, тайнике и других местах). При этом не имеет значения, в течение какого времени лицо незаконно хранило наркотическое средство, психотропное вещество или их аналоги, хранились ли наркотические средства в различных местах или в одном месте. В то же время хранение отсутствует в случаях, когда лицо приобрело дозу наркотического средства и сразу ее употребило.

Незаконную перевозку образуют умышленные действия лица, которое перемещает без цели сбыта наркотические средства, психотропные вещества или их аналоги, растения, содержащие наркотические средства или психотропные вещества, либо его части, содержащие наркотические средства или психотропные вещества, из одного места в другое, в том числе в пределах одного и того же населенного пункта, совершенные с использованием любого вида транспорта или какого-либо объекта, применяемого в виде перевозочного средства, а также в нарушение общего порядка перевозки указанных средств и веществ, установленного [ст. 21](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65367E53B06D05A1278868EA2D33E0163F9EA16E2i00CO) Федерального закона "О наркотических средствах и психотропных веществах".

При этом следует иметь в виду, что незаконная перевозка наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов может быть осуществлена с их сокрытием, в том числе в специально оборудованных тайниках в транспортном средстве, багаже, одежде, а также в полостях тела человека или животного и т.п.

Вопрос о наличии в действиях лица состава преступления - незаконной перевозки без цели сбыта и об отграничении указанного состава преступления от незаконного хранения без цели сбыта наркотического средства или психотропного вещества или их аналогов во время поездки - должен решаться в каждом конкретном случае с учетом направленности умысла, фактических обстоятельств перевозки, количества, размера, объема наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, места их нахождения, а также других обстоятельств дела.

Под незаконным изготовлением наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов без цели сбыта понимаются совершенные в нарушение законодательства Российской Федерации умышленные действия, в результате которых из наркотикосодержащих растений, лекарственных, химических и иных веществ получено одно или несколько готовых к использованию и потреблению наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов.

Незаконной переработкой без цели сбыта наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов являются совершенные в нарушение законодательства Российской Федерации умышленные действия по рафинированию (очистке от посторонних примесей) твердой или жидкой смеси, содержащей одно или несколько наркотических средств или психотропных веществ, либо повышению в такой смеси (препарате) концентрации наркотического средства или психотропного вещества, а также смешиванию с другими фармакологическими активными веществами с целью повышения их активности или усиления действия на организм.

Измельчение, высушивание или растирание наркотикосодержащих растений, растворение наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов водой без дополнительной обработки в виде выпаривания, рафинирования, возгонки и т.п., в результате которых не меняется химическая структура вещества, не могут рассматриваться как изготовление или переработка наркотических средств.

Изготовление и переработка окончены с момента получения готовых к употреблению, использованию наркотических средств, психотропных веществ.

Уголовная ответственность по [ст. 228](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EEi009O) УК РФ зависит от размера обнаруженных в незаконном обороте наркотических средств, психотропных веществ, их аналогов, растений, содержащие наркотические средства или психотропные вещества, либо их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, в значительном размере. Значительные размеры наркотических средств, психотропных веществ, наркосодержащих растений определяются на основании [Постановления](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65161EE3E06D05A1278868EA2iD03O) Правительства РФ от 1 октября 2012 г. N 1002 "Об утверждении значительного, крупного и особо крупного размеров наркотических средств и психотропных веществ, а также значительного, крупного и особо крупного размеров для растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, либо их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, для целей статей 228, 228.1, 229 и 229.1 Уголовного кодекса Российской Федерации" (ред. от 23 ноября 2012 г.).

Для определения вида средства (наркотическое или психотропное), его наименования, количества (массы, веса или объема), способа изготовления или переработки требуются специальные познания. Судебно-химическая экспертиза наркотических средств и психотропных веществ может проводиться в экспертных подразделениях Государственного таможенного комитета РФ, Генеральной прокуратуры РФ, Федеральной службы безопасности РФ, Министерства юстиции РФ и Министерства внутренних дел РФ. Проведение таких экспертиз разрешается также другим юридическим лицам в случае наличия у них лицензии на данный вид деятельности.

[Постановление](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A6566AEC3B03D05A1278868EA2iD03O) Пленума Верховного Суда РФ от 15 июня 2006 г. N 14 достаточно детально рассматривает вопросы определения размеров наркотических средств, психотропных веществ, находящихся в смеси.

Подход к установлению размера наркотического средства, психотропного вещества, находящегося в смеси, зависит от отнесения его к определенному списку наркотических средств, психотропных веществ.

В тех случаях, когда наркотическое средство или психотропное вещество, включенное в [Список II](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A6556BEF3900D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0913D6i108O) (за исключением кокаина и кокаина гидрохлорида) и [Список III](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A6556BEF3900D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0910D6i10DO), находится в смеси с каким-либо нейтральным веществом (наполнителем), определение размера наркотического средства или психотропного вещества производится без учета количества нейтрального вещества (наполнителя), содержащегося в смеси.

Если наркотическое средство или психотропное вещество, включенное в [Список I](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A6556BEF3900D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0912DFi108O) (или кокаин, кокаина гидрохлорид), входит в состав смеси (препарата), содержащей одно наркотическое средство или психотропное вещество, его размер определяется весом всей смеси.

В тех случаях, когда наркотическое средство или психотропное вещество, включенное в [Список I](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A6556BEF3900D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0912DFi108O), входит в состав смеси (препарата), содержащей более одного наркотического средства или психотропного вещества, его количество определяется весом всей смеси по наркотическому средству или психотропному веществу, для которого [Постановлением](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A6556BEF3900D05A1278868EA2iD03O) Правительства РФ от 7 февраля 2006 г. N 76 установлен наименьший значительный, крупный или особо крупный размер.

Аналогичный порядок для определения значительного, крупного и особо крупного [размеров](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A6556BEF3900D05A1278868EA2D33E0163F9EA16E8i009O), установленный Постановлением Правительства РФ от 7 февраля 2006 г. N 76, применяется к смеси, содержащей в своем составе наркотические средства [Списка II](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A6556BEF3900D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0913D7i10FO) - кокаин и кокаин гидрохлорид.

Для остальных наркотических средств и психотропных веществ значительный, крупный и особо крупный размеры определяются исходя из их количества (в граммах) в чистом виде.

Астраханским областным судом отменен приговор Трусовского районного суда г. Астрахани от 24 декабря 2009 г. в части оправдания С. по [ч. 1 ст. 228](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EA0Bi104O) УК РФ. С. было предъявлено обвинение в незаконном изготовлении, приобретении и хранении без цели сбыта наркотического средства - смеси гашишного масла количеством 2,92 г.

Оправдывая С., суд в своих выводах, основываясь на заключении эксперта, признал установленным, что у С. была обнаружена смесь частиц растения табака и наркотического средства растительного происхождения кустарного изготовления - масла каннабиса (гашишного масла) и количество гашишного масла в смеси составляет 0,37 г, что не образует крупного размера наркотического средства, установленного [Постановлением](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A6556BEF3900D05A1278868EA2D33E0163F9EA16E8i009O) Правительства РФ от 7 февраля 2006 г. N 76.

Однако суд не учел, что наркотическое средство, обнаруженное и изъятое у С., входящее в состав смеси, - гашишное масло включено в [Список I](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A6556BEF3900D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0912DFi108O) наркотических средств, запрещенных к обороту на территории Российской Федерации, и по смыслу уголовного закона размер наркотического средства, входящего в состав смеси, должен был определяться исходя из веса всей смеси <1>.

--------------------------------

<1> [Обзор](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE5C4D2E4C9D33A55E60EB3800D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0912DFi10DO) судебной практики по уголовным делам о преступлениях, связанных с незаконным оборотом наркотических средств, психотропных, сильнодействующих и ядовитых веществ. Утвержден Президиумом Верховного Суда РФ 27 июня 2012 г. // СПС "КонсультантПлюс".

В соответствии с [примечанием к Списку I](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65161EE3E06D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0910DBi108O) наркотических средств и психотропных веществ, утвержденному Постановлением Правительства Российской Федерации от 1 октября 2012 г. N 1002, для всех жидкостей и растворов, содержащих хотя бы одно средство или вещество из перечисленных в списке I, их количество определяется массой сухого остатка после высушивания до постоянной массы при температуре +70... 110 градусов Цельсия.

В [абз. 5 п. 4](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A6566AEC3B03D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0912DFi10CO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 15 июня 2006 г. N 14 указано, что, решая вопрос о том, относится ли смесь наркотического средства или психотропного вещества, включенного в [Список I](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65161EE3E06D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0912DDi10EO) (или кокаина, кокаина гидрохлорида), и нейтрального вещества (наполнителя) к крупному или особо крупному размерам, судам следует исходить из предназначения указанной смеси для немедицинского потребления.

В данном случае речь идет о ситуациях, когда наркотическое средство или психотропное вещество смешивается с нейтральными компонентами в целях сокрытия этого средства или вещества, находящегося в незаконном обороте. Например, укрыв таким образом наркотическое средство или психотропное вещество в определенном товаре (муке, крупе, сахаре и т.д.), чтобы незаконно переместить его через таможенную границу, после чего извлечь из смеси для последующего использования. Естественно, что в случае задержания такого рода контрабанды размер будет исчисляться из количества сокрытого наркотического средства или психотропного вещества, а не из веса нейтрального компонента, в котором осуществлялось сокрытие и под видом которого наркотическое средство или психотропное вещество перемещалось через таможенную границу.

Но если тот же героин, например, был смешан с мукой или сахарной пудрой и в дальнейшем эта смесь предназначалась для сбыта в целях немедицинского потребления, то размер должен определяться исходя из веса смеси в целом <1>.

--------------------------------

<1> См.: Федоров А.В. [Значение Постановления Пленума](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE5E55254C9D33A6526BEB380F8D501A218A8CA5DC611664B0E617EB0917iD09O) Верховного Суда РФ от 15 июня 2006 г. N 14 "О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с наркотическими средствами, психотропными, сильнодействующими и ядовитыми веществами" для правоприменительной практики и совершенствования законодательства // СПС "КонсультантПлюс".

Состав преступления формальный, деяние окончено с момента совершения хотя бы одного из действий, предусмотренных диспозицией [статьи](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EEi009O).

**Субъективная сторона** преступления выражается в прямом умысле. Для квалификации содеянного по [ч. 1 ст. 228](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EA0Bi104O) УК РФ необходимо установить, что предусмотренные в ней действия были совершены без цели сбыта. Это означает, что, когда виновный приобретал или хранил наркотическое средство или психотропное вещество, он не имел умысла на передачу их в распоряжение другого лица. Об отсутствии намерения на сбыт может свидетельствовать наличие у виновного шприцев, вскрытых ампул и таблеток, устройств для переливания крови, других предметов, а также тот факт, что само лицо является наркозависимым.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

[Часть 2 ст. 228](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EA0Bi105O) УК РФ предусматривает ответственность за те же деяния, совершенные в крупном размере.

Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65465EB3B04D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0912DDi10AO) от 1 марта 2012 г. N 18-ФЗ введена [ч. 3 ст. 228](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EA0Bi10BO) УК РФ - те же деяния, совершенные в особо крупном размере. [Часть 3](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EA0Bi10BO) вступила в силу с 1 января 2013 г.

В соответствии с [примечанием к ст. 228](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EEi00BO) УК РФ лицо, совершившее предусмотренное данной [статьей](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EEi009O) 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. Добровольная сдача наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, а также растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, либо их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, означает выдачу лицом таких средств или веществ представителям власти при наличии у этого лица реальной возможности распорядиться ими иным способом.

При задержании лица, а также при проведении следственных действий по обнаружению и изъятию наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов выдача таких средств или веществ по предложению должностного лица, осуществляющего указанные действия, не может являться основанием для применения [примечания 1 к ст. 228](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EEi00BO) УК РФ.

Однако, например, если выдача наркотических средств осуществляется до начала производства следственных действий, то добровольность имеет место.

[Статья 75](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0911D8i108O) УК РФ не исключает возможности освобождения от уголовной ответственности за впервые совершенное преступление, предусмотренное [ч. 1 ст. 228](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EA0Bi104O) УК РФ, тех лиц, которые хотя и не сдавали наркотические средства или психотропные вещества ввиду отсутствия у них таковых, но явились с повинной, активно способствовали раскрытию или пресечению преступлений, связанных с незаконным оборотом наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, изобличению лиц, их совершивших, обнаружению имущества, добытого преступным путем.

Незаконные производство, сбыт или пересылка

наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов

([ст. 228.1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EA0Ai101O) УК РФ)

**Объект** преступления - здоровье населения.

**Предмет** преступления - наркотические средства, психотропные вещества или их аналоги, а также растения, содержащие наркотические средства или психотропные вещества, либо их части, содержащие наркотические средства или психотропные вещества.

**Объективная сторона** преступления состоит в незаконном производстве, сбыте или пересылке наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов независимо от их размера, а также в незаконном сбыте или пересылке растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, либо их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества.

Под незаконным производством наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов следует понимать совершенные в нарушение законодательства Российской Федерации умышленные действия, направленные на серийное получение таких средств или веществ из растений, химических и иных веществ (например, с использованием специального химического или иного оборудования, производство наркотических средств или психотропных веществ в приспособленном для этих целей помещении, изготовление наркотика партиями, в расфасованном виде). При этом для квалификации действий лиц по [ч. 1 ст. 228.1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EA0Ai106O) УК РФ как оконченного преступления не имеет значения размер фактически полученного наркотического средства или психотропного вещества.

Сбытом наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов являются любые способы их возмездной либо безвозмездной передачи другим лицам (продажа, дарение, обмен, уплата долга, дача взаймы и т.д.), а также иные способы реализации, например путем введения инъекций. При этом не может квалифицироваться как незаконный сбыт введение одним лицом другому лицу инъекций наркотического средства или психотропного вещества, если указанное средство или вещество принадлежит самому потребителю и инъекция вводится по его просьбе, либо совместно приобретено потребителем и лицом, производящим инъекцию, для совместного потребления, либо наркотическое средство или психотропное вещество вводится в соответствии с медицинскими показаниями. Ответственность лица за сбыт наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, либо их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, по [ч. 1 ст. 228.1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EA0Ai106O) УК РФ наступает независимо от их размера.

Об умысле на сбыт указанных средств и веществ могут свидетельствовать при наличии к тому оснований их приобретение, изготовление, переработка, хранение, перевозка лицом, самим их не употребляющим, их количество (объем), размещение в удобной для сбыта расфасовке либо наличие соответствующей договоренности с потребителями и т.п.

Действия лица по сбыту различных видов наркотических средств, совершаемые единовременно, подлежат квалификации как одно преступление при условии, что умыслом лица охватывается сбыт определенного объема наркотических средств разных видов одному и тому же лицу. Размер наркотических средств для квалификации преступления определяется по наибольшему количеству одного из наркотических средств. В описательно-мотивировочной части приговора называется каждое наркотическое средство с указанием его количества <1>.

--------------------------------

<1> [Обзор](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE5C4D2E4C9D33A55E60EB3800D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0912DCi10AO) судебной практики по уголовным делам о преступлениях, связанных с незаконным оборотом наркотических средств, психотропных, сильнодействующих и ядовитых веществ. Утвержден Президиумом Верховного Суда РФ 27 июня 2012 года // СПС "КонсультантПлюс".

Действия посредника в сбыте или приобретении наркотических средств, психотропных веществ, их аналогов, наркосодержащих растений следует квалифицировать как соучастие в сбыте или в приобретении наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов в зависимости от того, в чьих интересах (сбытчика или приобретателя) действует посредник.

В случае, когда лицо, имея умысел на сбыт наркотических средств, психотропных веществ, их аналогов, наркосодержащих растений в крупном или особо крупном размере, совершило такие действия в несколько приемов, реализовав лишь часть имеющихся у него указанных средств или веществ, не образующую крупный или особо крупный размер, все содеянное им подлежит квалификации по [ч. 3 ст. 30](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0913DCi10AO) УК РФ и соответствующей части [ст. 228.1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EA0Ai101O) УК РФ.

Если лицо незаконно приобретает, хранит, перевозит, изготавливает или перерабатывает наркотические средства, психотропные вещества или их аналоги, наркосодержащие растения в целях последующего сбыта этих средств или веществ, но умысел не доводит до конца по независящим от него обстоятельствам, то действия квалифицируются как приготовление к незаконному сбыту наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, растений.

Действия лица, сбывающего с корыстной целью под видом наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, сильнодействующих или ядовитых веществ какие-либо иные средства или вещества, следует рассматривать как мошенничество ([ст. 159](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0B14DEi10BO) УК РФ).

В тех случаях, когда лицо в целях лечения животных использует незаконно приобретенное наркотическое средство, в его действиях отсутствуют признаки преступления, влекущего уголовную ответственность за незаконный сбыт этих средств или веществ.

Не является сбытом использование при лечении животных наркотических средств, психотропных веществ (например, кетамина, кетамина гидрохлорида).

Под незаконной пересылкой следует понимать действия лица, направленные на перемещение наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, наркосодержащих растений адресату (например, в почтовых отправлениях, посылках, багаже с использованием средств почтовой связи, воздушного или другого вида транспорта, а также с нарочным при отсутствии осведомленности последнего о реально перемещаемом объекте или его сговора с отправителем), когда эти действия по перемещению осуществляются без непосредственного участия отправителя. При этом ответственность лица по [ст. 228.1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EA0Ai101O) УК РФ как за оконченное преступление наступает с момента отправления письма, посылки, багажа и т.п. с содержащимися в нем указанными средствами или веществами независимо от получения их адресатом.

Состав преступления формальный, деяние окончено с момента совершения любого из указанных в [ст. 228.1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EA0Ai101O) УК РФ действий.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в виде прямого умысла.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

В соответствии с Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65465EB3B04D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0912DDi10CO) от 1 марта 2012 г. N 18-ФЗ с 1 января 2013 г. квалифицирующими признаками [ст. 228.1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EA0Ai104O) УК РФ являются:

2**. Сбыт** наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, совершенный:

а) в следственном изоляторе, исправительном учреждении, административном здании, сооружении административного назначения, образовательном учреждении, на объектах спорта, железнодорожного, воздушного, морского, внутреннего водного транспорта или метрополитена, в общественном транспорте либо помещениях, используемых для развлечений или досуга.

Введение [п. "а" ч. 2 ст. 228.1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16E80Ei105O) УК РФ в предложенной редакции обусловлено повышенной общественной опасностью такого деяния, а также требованиями [подп. "g" п. 5 ст. 3](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65462EC3606D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0913DDi109O) Конвенции ООН 1988 г., в соответствии с которыми суды должны иметь возможность принимать во внимание в качестве обстоятельств, отягчающих правонарушения, сбыт наркотиков, совершенный в исправительном учреждении, или в учебном заведении, или общественном учреждении, или в непосредственной близости от них, или в других местах, которые используются школьниками и студентами;

б) с использованием средств массовой информации либо электронных или информационно-телекоммуникационных сетей (включая сеть Интернет).

В соответствии со [ст. 2](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65162EE3A01D05A1278868EA2D33E0163F9EA15iE0EO) Закона РФ от 27 декабря 1991 г. N 2124-1 "О средствах массовой информации" (ред. 5 апреля 2013 г.) под средством массовой информации понимается периодическое печатное издание, радио-, теле-, видеопрограмма, кинохроникальная программа, иная форма периодического распространения массовой информации <1>. Этим требованиям в ряде случаев отвечает и размещение материалов в сети Интернет. При этом под периодическим печатным изданием понимается газета, журнал, альманах, бюллетень, иное издание, имеющее постоянное название, текущий номер и выходящее в свет не реже одного раза в год.

--------------------------------

<1> [Закон](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65162EE3A01D05A1278868EA2iD03O) РФ от 27 декабря 1991 г. N 2124-1 "О средствах массовой информации" (ред. от 09.02.2009) // Ведомости СНД и ВС РФ. 1992. N 7. Ст. 300; СПС "КонсультантПлюс".

Особо квалифицирующими признаками, предусмотренными [ч. 3 ст. 228.1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EA0Di102O) УК РФ, с 1 марта 2013 г. признаются деяния, предусмотренные [частями первой](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EA0Ai106O) или [второй настоящей статьи](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EA0Ai104O), совершенные:

а) группой лиц по предварительному сговору;

б) в значительном размере.

Группой лиц по предварительному сговору является группа в составе не менее двух человек, каждый из которых совместно с другими соучастниками выполняет объективную сторону состава преступления.

Также с 1 января 2013 г. вводятся в действие [ч. ч. 4](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EA0Di106O) и [5 ст. 228.1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EA0Ci102O) УК РФ в следующей редакции:

4. Деяния, предусмотренные [частями первой](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EA0Ai106O), [второй](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EA0Ai104O) или [третьей настоящей статьи](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EA0Di102O), совершенные:

а) организованной группой;

б) лицом с использованием своего служебного положения;

в) лицом, достигшим восемнадцатилетнего возраста, в отношении несовершеннолетнего;

г) в крупном размере.

5. Деяния, предусмотренные [частями первой](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EA0Ai106O), [второй](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EA0Ai104O), [третьей](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EA0Di102O) или [четвертой настоящей статьи](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EA0Di106O), совершенные в особо крупном размере.

Организованной группой признается устойчивая группа лиц, заранее объединившихся для совершения производства, сбыта, пересылки наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов. Такая группа характеризуется наличием руководителя, четким распределением ролей, строгим подчинением групповой иерархии и дисциплине.

Под использованием служебного положения понимаются действия любых лиц, которые по роду деятельности связаны с легальным оборотом наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов (работники медицинских, фармацевтических, научных и т.п. учреждений, а также, например, работники почты).

По [п. "в" ч. 3 ст. 228.1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A6556BEF390CD05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0A16DBi108O) УК РФ подлежит ответственности лицо, достигшее 16 лет, сбывающее или пересылающее наркотическое средство, психотропное вещество лицу, не достигшему возраста 18 лет. При этом виновный достоверно знает или допускает, что адресат не достиг совершеннолетия.

Значительный, крупный, особо крупный [размеры](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65161EE3E06D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0912DDi108O) наркотических средств, психотропных веществ, наркосодержащих растений определяются на основании Постановления Правительства РФ от 1 октября 2012 г. N 1002 "Об утверждении значительного, крупного и особо крупного размеров наркотических средств и психотропных веществ, а также значительного, крупного и особо крупного размеров для растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, либо их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, для целей [статей 228](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EEi009O), [228.1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EA0Ai101O), [229](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EEi00EO) и [229.1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA1FEDi00DO) Уголовного кодекса Российской Федерации" (ред. от 23 ноября 2012 г.).

Нарушение правил оборота наркотических средств

или психотропных веществ ([ст. 228.2](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA15iE0FO) УК РФ)

**Объект** преступления - здоровье населения.

Предмет преступления - наркотические средства, психотропные вещества, вещества, инструменты и оборудование, используемые для изготовления наркотических средств или психотропных веществ, культивирования наркотикосодержащих растений, находящиеся под специальным контролем, а также растения, содержащие наркотические средства или психотропные вещества, либо их части, содержащие наркотические средства или психотропные вещества <1>.

--------------------------------

<1> Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65461E53C00D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0912DCi10AO) от 19 мая 2010 г. N 87-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации по вопросу культивирования растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры" // СЗ РФ. 2010. N 21. Ст. 2525.

**Объективная сторона** преступления может быть выполнена как путем действия, так и путем бездействия. В нее альтернативно включены следующие деяния:

1) нарушение правил производства, изготовления, переработки, хранения, учета, отпуска, реализации, продажи, распределения, перевозки, пересылки, приобретения, использования, ввоза, вывоза либо уничтожения наркотических средств или психотропных веществ либо их прекурсоров, инструментов или оборудования, используемых для изготовления наркотических средств или психотропных веществ, находящихся под специальным контролем, повлекшее их утрату;

2) нарушение правил культивирования растений, используемых для производства наркотических средств или психотропных веществ, повлекшее их утрату;

3) нарушение правил хранения, учета, реализации, продажи, перевозки, приобретения, использования, ввоза, вывоза либо уничтожения растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры, и их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры, повлекшее утрату таких растений или их частей.

Участвовать в обороте наркотических средств или психотропных веществ могут юридические лица и индивидуальные предприниматели при наличии лицензии на определенный вид деятельности.

Постановлением Правительства РФ от 22 декабря 2011 г. N 1085 "О лицензировании деятельности по обороту наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, культивированию наркосодержащих растений" (ред. от 4 сентября 2012 г.) утверждено [Положение](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65566EC3F0DD05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0912DEi103O) о лицензировании деятельности по обороту наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, культивированию наркосодержащих растений.

В соответствии с Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65367E53B06D05A1278868EA2D33E0163F9EA15iE0AO) "О наркотических средствах и психотропных веществах" правила оборота наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, культивирования растений, используемых для производства наркотических средств и психотропных веществ, а также правила оборота инструментов и оборудования, используемых для изготовления наркотических средств или психотропных веществ, находящихся под специальным контролем, регулируются этим Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65367E53B06D05A1278868EA2iD03O) и принимаемыми в соответствии с ним нормативными правовыми актами Российской Федерации. Например, Министерством здравоохранения РФ Приказом от 28 марта 2003 г. N 127 утверждена [Инструкция](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A35463E53E0F8D501A218A8CA5DC611664B0E617EB0913iD0CO) по уничтожению наркотических средств и психотропных веществ, входящих в списки II и III Перечня наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации, дальнейшее использование которых в медицинской практике признано нецелесообразным; Постановлением Правительства РФ от 22 марта 2001 г. N 221 (в ред. от 1 октября 2012 г.) утвержден [Перечень](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65565ED3C02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0912DFi109O) инструментов и оборудования, находящихся под специальным контролем и используемых для производства и изготовления наркотических средств, психотропных веществ, а также Правила разработки, производства, изготовления, хранения, перевозки, пересылки, отпуска, реализации, распределения, приобретения, использования, ввоза на таможенную территорию Российской Федерации, вывоза с таможенной территории Российской Федерации, уничтожения инструментов и оборудования, находящихся под специальным контролем и используемых для производства и изготовления наркотических средств, психотропных веществ.

Порядок переработки наркотических средств и психотропных веществ определен [Постановлением](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65261E53C0DD05A1278868EA2iD03O) Правительства РФ от 24 февраля 2009 г. N 147 "Об организации переработки наркотических средств и психотропных веществ" (вместе с Положением об организации переработки наркотических средств и психотропных веществ) (ред. 4 сентября 2012 г.) <1>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2009. N 9. Ст. 1115.

[Правила](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65062E83D04D05A1278868EA2D33E0163F9EAi10FO) хранения наркотических средств и психотропных веществ регламентированы Постановлением Правительства РФ от 31 декабря 2009 г. N 1148 "О порядке хранения наркотических средств и психотропных веществ" (ред. 16 февраля 2013 г.) <1>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2010. N 4. Ст. 394.

12 апреля 2010 г. принято [Постановление](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65460EE3F03D05A1278868EA2iD03O) Правительства РФ N 224 "Об условиях хранения, учета и передачи вещественных доказательств, относящихся к категории наркотических средств, психотропных веществ, их аналогов и прекурсоров, сильнодействующих и ядовитых веществ, а также инструментов и оборудования, находящихся под специальным контролем и используемых для производства и изготовления наркотических средств и психотропных веществ" (ред. 7 декабря 2011 г.) <1>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2010. N 16. Ст. 1911.

Состав рассматриваемого преступления материальный. Для определения наличия состава данного преступления необходимо установить, что нарушение лицом правил производства, изготовления, переработки, хранения, учета, отпуска, реализации, продажи, распределения, перевозки, пересылки, приобретения, использования, ввоза, вывоза либо уничтожения наркотических средств или психотропных веществ, а также веществ, инструментов или оборудования, используемых для изготовления наркотических средств или психотропных веществ, находящихся под специальным контролем, и культивирования растений, используемых для производства наркотических средств или психотропных веществ, нарушение правил хранения, учета, реализации, продажи, перевозки, приобретения, использования, ввоза, вывоза либо уничтожения растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры, и их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры, повлекло утрату одного или нескольких указанных объектов. Под утратой наркотических средств, психотропных веществ, оборудования, инструментов, растений понимается их фактическое выбытие из законного владения, пользования или распоряжения либо такое повреждение оборудования или инструментов, которое исключает в дальнейшем их использование по прямому назначению, если указанные последствия находились в причинной связи с нарушениями, допущенными лицом, в обязанности которого входило соблюдение соответствующих правил.

Состав указанного преступления будет иметь место также в тех случаях, когда нарушение правил культивирования растений, используемых для производства наркотических средств или психотропных веществ, повлекло полную или частичную утрату этих растений.

Если лицо, ответственное за исполнение или соблюдение правил оборота наркотических средств или психотропных веществ, нарушает их и, используя свое служебное положение, совершает хищение этих средств или веществ, содеянное следует квалифицировать по [п. "в" ч. 2 ст. 229](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0817DCi10EO) УК РФ. В этом случае дополнительной квалификации действий такого лица по [ст. 228.2](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA15iE0FO) УК РФ не требуется.

**Субъективная сторона** нарушения правил оборота наркотических средств и психотропных веществ может характеризоваться как умыслом, так и неосторожностью.

**Субъект** преступления специальный. Им может быть лишь лицо, в обязанности которого в соответствии с установленным порядком (например, служебной инструкцией, приказом или распоряжением вышестоящего должностного лица) входит соблюдение соответствующих правил или контроль за их соблюдением при совершении действий, перечисленных в [ч. 1 ст. 228.2](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0A1ADAi10EO) УК РФ.

Квалифицированный состав преступления ([ч. 2 ст. 228.2](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA15iE03O) УК РФ) предусматривает ответственность за то же деяние, совершенное из корыстных побуждений либо повлекшее по неосторожности причинение вреда здоровью человека или иные тяжкие последствия. Корыстные побуждения - это стремление получить материальную выгоду (деньги, имущество или право на их получение и т.п.) для себя или других лиц или избавиться от материальных затрат (например, возврата имущества, долга, оплаты услуг, выполнения имущественных обязательств).

Под причинением по неосторожности вреда здоровью человека понимается наступление последствий, связанных, например, с нарушением нормальной деятельности его органов, их физиологических функций, длительным заболеванием, возникновением наркотической зависимости.

Под иными тяжкими последствиями понимается наступивший по неосторожности крупный материальный ущерб собственнику, длительное нарушение работы предприятия, учреждения и т.п.

В случае нарушения должностным лицом указанных правил вследствие недобросовестного или небрежного отношения к службе, если это повлекло причинение крупного ущерба либо причинение по неосторожности тяжкого вреда здоровью или наступление смерти человека, содеянное надлежит квалифицировать соответственно по [ч. 1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0A1ADAi10EO) или [ч. 2 ст. 228.2](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA15iE03O) УК РФ и соответствующей части [ст. 293](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB081BDCi109O) УК РФ.

Незаконные приобретение, хранение или перевозка прекурсоров

наркотических средств или психотропных веществ, а также

незаконные приобретение, хранение или перевозка растений,

содержащих прекурсоры наркотических средств

или психотропных веществ, либо их частей, содержащих

прекурсоры наркотических средств или психотропных веществ

([ст. 228.3](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EA0Ci100O) УК РФ)

Эта норма введена Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65465EB3B04D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0912DBi103O) от 1 марта 2012 г. N 18-ФЗ.

**Основной объект** преступления - здоровье населения.

Предмет преступления - прекурсоры наркотических средств или психотропных веществ, растения либо их части, содержащие прекурсоры наркотических средств или психотропных веществ, включенные в [список I](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65161EE3E07D05A1278868EA2D33E0163F9EA16E9i00AO) и [таблицу I списка IV Перечня](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65161EE3E07D05A1278868EA2D33E0163F9EAi105O) наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации, утверждаемого Правительством Российской Федерации ([примечание 3 к ст. 228.3](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EA0Ci10BO) УК РФ).

В соответствии с Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65367E53B06D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0912DFi10EO) от 8 января 1998 г. N 3-ФЗ "О наркотических средствах и психотропных веществах" (ред. от 1 марта 2012 г.) прекурсоры наркотических средств и психотропных веществ (далее - прекурсоры) - вещества, часто используемые при производстве, изготовлении, переработке наркотических средств и психотропных веществ, включенные в [Перечень](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65161EE3E07D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0912DEi103O) наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации, в соответствии с законодательством Российской Федерации, международными договорами Российской Федерации, в том числе [Конвенцией](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65462EC3606D05A1278868EA2iD03O) Организации Объединенных Наций о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ 1988 года.

**Объективную сторону** преступления образуют альтернативные действия:

- незаконные приобретение, хранение или перевозка прекурсоров наркотических средств или психотропных веществ;

- незаконные приобретение, хранение или перевозка растений, содержащих прекурсоры наркотических средств или психотропных веществ, либо их частей, содержащих прекурсоры наркотических средств или психотропных веществ.

Уголовная ответственность наступает при совершении таких действий в крупном размере. Крупный размер прекурсоров определен [Постановлением](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65060E43702D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0912DEi10FO) Правительства РФ от 8 октября 2012 г. N 1020 "Об утверждении крупного и особо крупного размеров прекурсоров наркотических средств или психотропных веществ, а также крупного и особо крупного размеров для растений, содержащих прекурсоры наркотических средств или психотропных веществ, либо их частей, содержащих прекурсоры наркотических средств или психотропных веществ, для целей статей 228.3, 228.4 и 229.1 Уголовного кодекса Российской Федерации" (ред. от 26 февраля 2013 г.).

О содержании действий, образующих объективную сторону [ст. 228.3](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EA0Ci100O) УК РФ, смотри [комментарий к ст. 228](#Par8932) УК РФ.

Квалифицированный состав преступления предусматривает ответственность за те же действия, совершенные в особо крупном размере.

Вступившим в силу с 1 января 2013 г. [Постановлением](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65565EC3A04D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0912DEi103O) Правительства Российской Федерации от 1 октября 2012 г. N 1003 "О внесении изменений в некоторые постановления Правительства Российской Федерации по вопросам, связанным с оборотом наркотических средств и психотропных веществ" внесен ряд изменений в [Постановление](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65367ED370DD05A1278868EA2iD03O) Правительства Российской Федерации от 29 декабря 2007 г. N 964 "Об утверждении списков сильнодействующих и ядовитых веществ для целей ст. 234 и других статей Уголовного кодекса Российской Федерации, а также крупного размера сильнодействующих веществ для целей ст. 234 Уголовного кодекса Российской Федерации". В частности, некоторые вещества, относившиеся ранее к сильнодействующим или ядовитым, в настоящее время отнесены законодателем к прекурсорам наркотических средств, психотропных веществ (например, N-метилэфедрин, псевдоэфедрин, эфедрин эргометрин, эрготамин, ангидрид уксусной кислоты). В связи с этим у судов возникают вопросы о приведении ранее вынесенных приговоров в соответствие с новым законодательством. При этом необходимо руководствоваться [Ответами](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65261EF3A07D05A1278868EA2iD03O) на вопросы судов о применении отдельных положений Уголовного кодекса Российской Федерации в связи с необходимостью приведения приговоров в соответствие с законодательством, вступившим в силу с 1 января 2013 г., в части осуждения за незаконный оборот наркотических средств и психотропных веществ, растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, либо их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, а также прекурсоров (утверждены Президиумом Верховного Суда РФ 13 февраля 2013 г.).

Статья 228.3 УК РФ содержит [примечание 1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EA0Ci105O) о добровольной сдаче предмета преступления. По этому вопросу также смотри [комментарий к ст. 228](#Par8970) УК РФ.

Незаконные производство, сбыт или пересылка прекурсоров

наркотических средств или психотропных веществ, а также

незаконные сбыт или пересылка растений, содержащих

прекурсоры наркотических средств или психотропных веществ,

либо их частей, содержащих прекурсоры наркотических средств

или психотропных веществ ([ст. 228.4](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EA0Fi102O) УК РФ)

Норма введена Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65465EB3B04D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0912D8i102O) от 1 марта 2012 г. N 18-ФЗ.

**Основной объект** преступления - здоровье населения.

Предмет преступления - прекурсоры наркотических средств или психотропных веществ, растения либо их части, содержащие прекурсоры наркотических средств или психотропных веществ, включенные в [список I](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65161EE3E07D05A1278868EA2D33E0163F9EA16E9i00AO) и [таблицу I](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65161EE3E07D05A1278868EA2D33E0163F9EAi105O) списка IV Перечня наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации, утверждаемого Правительством Российской Федерации ([примечание 3 к ст. 228.3](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EA0Ci10BO) УК РФ).

**Объективную сторону** преступления образуют действия:

- производство, сбыт или пересылка прекурсоров наркотических средств или психотропных веществ в крупном размере;

- сбыт или пересылка растений, содержащих прекурсоры наркотических средств или психотропных веществ, в крупном размере.

О содержании действий, образующих объективную сторону [ст. 228.4](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EA0Fi102O) УК РФ, а также квалифицирующих признаках смотри [комментарий к ст. 228.1](#Par8981) УК РФ.

Квалифицированный состав преступления предусматривает ответственность за те же действия, совершенные:

а) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

б) лицом с использованием своего служебного положения;

в) в особо крупном размере.

Крупный и особо крупный размеры прекурсоров и растений, содержащих прекурсоры, определяются на основании [Постановления](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65060E43702D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0912DEi10FO) Правительства РФ от 8 октября 2012 г. N 1020 "Об утверждении крупного и особо крупного размеров прекурсоров наркотических средств или психотропных веществ, а также крупного и особо крупного размеров для растений, содержащих прекурсоры наркотических средств или психотропных веществ, либо их частей, содержащих прекурсоры наркотических средств или психотропных веществ, для целей статей 228.3, 228.4 и 229.1 Уголовного кодекса Российской Федерации" (ред. от 26 февраля 2013 г.).

Хищение либо вымогательство наркотических средств

или психотропных веществ ([ст. 229](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EEi00EO) УК РФ)

Основной **объект** преступления - здоровье населения.

**Дополнительный объект** - отношения собственности.

Предмет преступления - наркотические средства и психотропные вещества, а также растения, содержащие наркотические средства или психотропные вещества, либо их части, содержащие наркотические средства или психотропные вещества.

**Объективную сторону** преступления образуют хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ.

Хищение наркотических средств, психотропных веществ означает их противоправное изъятие у юридических или физических лиц, владеющих ими законно или незаконно, в том числе путем сбора растений, включенных в Перечень наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации, либо их частей с земель сельскохозяйственных и иных предприятий, а также с земельных участков граждан, на которых незаконно выращиваются эти растения.

Деяние в этой форме окончено с момента изъятия наркотических средств, психотропных веществ и получения возможности ими распоряжаться.

Вымогательство наркотических средств, психотропных веществ означает требование передачи этих предметов или требование выдачи документов, дающих право на приобретение наркотических средств или психотропных веществ, под угрозой применения насилия либо уничтожения, повреждения 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 окончено с момента предъявления требования передачи наркотических средств, психотропных веществ или выдачи документов на право их приобретения, независимо от того, было ли оно выполнено потерпевшим.

По делам о вымогательстве наркотических средств или психотропных веществ потерпевшими наряду с гражданами, владеющими этими средствами или веществами, могут быть лица, наделенные полномочиями по выдаче документов, дающих право на законное приобретение наркотических средств или психотропных веществ, лица, имеющие доступ к наркотическим средствам или психотропным веществам в связи со своей профессиональной деятельностью (например, медицинская сестра), а также иные лица, чьи трудовые функции связаны с законным оборотом наркотических средств или психотропных веществ.

Хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ и действия по их последующим хранению, переработке, перевозке, пересылке, сбыту надлежит квалифицировать по [ст. 229](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EEi00EO) УК РФ, а также с учетом конкретных обстоятельств дела - по совокупности преступлений по [ст. 228](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EEi009O) или по [ст. 228.1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EA0Ai101O) УК РФ.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в виде прямого умысла.

**Субъект** преступления - лицо, достигшее возраста 14 лет.

Квалифицированный состав преступления ([ч. 2 ст. 229](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0817DCi10BO) УК РФ) предусматривает ответственность за деяние:

- совершенное группой лиц по предварительному сговору [(п. "а")](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0817DCi108O);

- лицом с использованием своего служебного положения [(п. "в")](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0817DCi10EO);

- с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия (например, побои, связывание, запирание) [(п. "г")](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EA0Fi10BO);

- в значительной мере [(п. "д")](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EA0Ei102O).

Под использующим свое служебное положение лицом ([п. "в" ч. 2 ст. 229](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0817DCi10EO) УК РФ) следует понимать как должностное лицо, так и лицо, выполнение трудовых функций которого связано с работой с наркотическими средствами или психотропными веществами. Например, при изготовлении лекарственных препаратов таким лицом может являться провизор, лаборант, при отпуске и применении - работник аптеки, врач, медицинская сестра, при их охране - охранник, экспедитор.

Особо квалифицированный состав преступления ([ч. 3 ст. 229](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0817DCi10DO) УК РФ) предусматривает ответственность за деяние:

- совершенное организованной группой [(п. "а")](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0817DCi102O);

- в отношении наркотических средств или психотропных веществ в крупном размере [(п. "б")](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EA0Ei103O);

- с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия [(п. "в")](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0B1BDEi103O).

Если хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ совершено устойчивой вооруженной группой (бандой), то действия надлежит квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных [п. "в" ч. 3 ст. 229](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0B1BDEi103O) УК РФ и [ст. 209](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0811DAi10CO) УК РФ.

Хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ, совершенное с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия, полностью охватывается диспозицией [п. "в" ч. 3 ст. 229](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0B1BDEi103O) УК РФ и дополнительной квалификации по [ч. 1 ст. 162](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0B14DCi103O) или [ст. 163](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB091BD8i103O) УК РФ не требует. Под насилием, опасным для жизни или здоровья, понимается причинение легкого и средней тяжести вреда здоровью.

В тех случаях, когда указанные действия совершены с причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего, содеянное надлежит квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных [п. "в" ч. 3 ст. 229](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0B1BDEi103O) УК РФ и [ст. 111](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0917D9i109O) УК РФ.

Особо квалифицированный состав преступления, предусмотренный [ч. 4 ст. 229](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EA0Ei100O) УК РФ, устанавливает ответственность за действия, предусмотренные [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EEi001O), [2](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0817DCi10BO), [3 статьи](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0817DCi10DO), совершенные в особо крупном размере.

Значительный, крупный, особо крупный размеры наркотических средств, психотропных веществ, наркосодержащих растений определяются на основании [Постановления](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65161EE3E06D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0912DEi10FO) Правительства РФ от 1 октября 2012 г. N 1002 "Об утверждении значительного, крупного и особо крупного размеров наркотических средств и психотропных веществ, а также значительного, крупного и особо крупного размеров для растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, либо их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, для целей статей 228, 228.1, 229 и 229.1 Уголовного кодекса Российской Федерации" (ред. от 23 ноября 2012 г.).

Контрабанда наркотических средств, психотропных веществ,

их прекурсоров или аналогов, растений, содержащих

наркотические средства, психотропные вещества

или их прекурсоры, либо их частей, содержащих

наркотические средства, психотропные вещества

или их прекурсоры, инструментов или оборудования,

находящихся под специальным контролем и используемых

для изготовления наркотических средств

или психотропных веществ ([ст. 229.1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA1FEDi00DO) УК РФ)

**Объект** преступления - здоровье населения. Предметами преступления являются: 1) наркотические средства; 2) психотропные вещества; 3) прекурсоры, включенные в [список I](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65161EE3E07D05A1278868EA2D33E0163F9EA16E9i00AO) и [таблицу I](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65161EE3E07D05A1278868EA2D33E0163F9EAi105O) списка IV Перечня наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации, утверждаемого Правительством Российской Федерации; 4) аналоги наркотических средств, психотропных веществ; 5) растения, содержащие наркотические средства, психотропные вещества или их прекурсоры, либо их части, содержащие наркотические средства, психотропные вещества или их прекурсоры; 6) инструменты или оборудование, находящиеся под специальным контролем и используемые для изготовления наркотических средств или психотропных веществ.

Понятие указанных предметов дано применительно к [ст. ст. 228](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EEi009O), [228.2](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA15iE0FO) УК РФ. Об объективной стороне указанного преступления см. [комментарий к ст. 226.1](#Par8842) УК РФ. Состав преступления формальный.

По [ч. 1 ст. 229.1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA1FEDi00CO) УК РФ размер контрабанды не имеет значения для квалификации. Если лицо, кроме незаконного перемещения через таможенную границу Таможенного союза или Государственную границу Российской Федерации со странами - членами Таможенного союза указанных средств, веществ, их аналогов, прекурсоров, растений либо их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, инструментов или оборудования, находящихся под специальным контролем и используемых для изготовления наркотических средств или психотропных веществ, совершает иные действия, связанные с незаконным оборотом наркотических средств или психотропных веществ, включенных в Перечень наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации, содеянное им при наличии к тому оснований подлежит дополнительной квалификации по [ст. ст. 228](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EEi009O) или [228.1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EA0Ai101O) УК РФ.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что незаконно перемещает через таможенную границу Таможенного союза или Государственную границу РФ предмет контрабанды указанными способами, и желает этого.

**Субъект** преступления общий - вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицирующие признаки [ч. 2 ст. 229.1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA1FEDi00EO) УК РФ:

[п. "а"](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA1FEDi001O) - совершение преступления группой лиц по предварительному сговору; понятие группы лиц по предварительному сговору приведено в [ст. 35](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0913DAi108O) УК РФ и рассмотрено выше в [комментарии к ст. 228.1](#Par9011) УК РФ;

[п. "б"](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA1FEDi000O) - должностным лицом с использованием своего служебного положения (см. [примечание к ст. 285](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA12iE09O) УК и [комментарий к нему](#Par11246); [комментарий к ст. 226.1](#Par8863) УК РФ);

[п. "в"](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA1FECi009O) - в отношении наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, растений, содержащих наркотические средства, психотропные вещества, либо их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, в значительном размере. Положения [п. "в"](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA1FECi009O) применяются с 1 января 2013 г.

Контрабанда наркотических средств, психотропных веществ, их прекурсоров или аналогов, растений, содержащих наркотические средства, психотропные вещества или их прекурсоры, либо их частей, содержащих наркотические средства, психотропные вещества или их прекурсоры, в крупном размере квалифицируется по [ч. 3 ст. 229.1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA1FECi00BO) УК РФ, в особо крупном размере - по [п. "б" ч. 4 ст. 229.1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA1FECi00FO) УК РФ.

Значительный, а также крупный и особо крупный размеры наркотических средств и психотропных веществ, наркосодержащих растений для целей настоящей [статьи](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA1FEDi00DO) определяются на основании [Постановления](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65161EE3E06D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0912DEi10FO) Правительства РФ от 1 октября 2012 г. N 1002 "Об утверждении значительного, крупного и особо крупного размеров наркотических средств и психотропных веществ, а также значительного, крупного и особо крупного размеров для растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, либо их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, для целей статей 228, 228.1, 229 и 229.1 Уголовного кодекса Российской Федерации" (ред. от 23 ноября 2012 г.).

Особо квалифицирующие признаки, предусмотренные [ч. 4 ст. 229.1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA1FECi00DO) УК РФ:

[п. "а"](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA1FECi00CO) - организованной группой (см. [комментарий к ч. 3 ст. 226.1](#Par8867) УК РФ);

[п. "б"](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA1FECi00FO) - в отношении наркотических средств, психотропных веществ, их прекурсоров или аналогов, растений, содержащих наркотические средства, психотропные вещества или их прекурсоры, либо их частей, содержащих наркотические средства, психотропные вещества или их прекурсоры, в особо крупном размере ([комментарий](#Par9152) см. выше);

[п. "в"](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA1FECi00EO) - с применением насилия к лицу, осуществляющему таможенный или пограничный контроль (см. [комментарий к п. "б" ч. 2 ст. 226.1](#Par8866) УК РФ).

Склонение к потреблению наркотических средств

или психотропных веществ ([ст. 230](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0A1ADBi10BO) УК РФ)

**Объект** преступления - здоровье населения.

**Предметом** преступления являются наркотические средства, психотропные вещества.

**Объективная сторона** преступления характеризуется действием в виде склонения к потреблению наркотических средств или психотропных веществ.

Склонение к потреблению наркотических средств или психотропных веществ ([ст. 230](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0A1ADBi10BO) УК РФ) может выражаться в любых умышленных действиях, в том числе однократного характера, направленных на возбуждение у другого лица желания их потребления (в уговорах, предложениях, даче совета и т.п.), а также в обмане, психическом или физическом насилии, ограничении свободы и других действиях, совершаемых с целью принуждения к потреблению наркотических средств или психотропных веществ лицом, на которое оказывается воздействие. Если лицо, склонявшее к потреблению наркотических средств или психотропных веществ, при этом сбывало указанные средства или вещества либо оказывало помощь в их хищении или вымогательстве, приобретении, хранении, изготовлении, переработке, перевозке или пересылке, его действия надлежит дополнительно квалифицировать при наличии к тому оснований по соответствующим частям [ст. ст. 228](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EEi009O), [228.1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EA0Ai101O) или [229](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EEi00EO) УК РФ.

Состав преступления формальный, деяние окончено с момента оказания виновным воздействия на потерпевшего. При этом для признания преступления оконченным не требуется, чтобы склоняемое лицо фактически употребило наркотическое средство или психотропное вещество.

**Субъективная сторона** преступления - вина в виде прямого умысла.

**Субъект** преступления общий - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированный состав преступления ([ч. 2 ст. 230](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0817DDi10CO) УК РФ) образует деяние:

- совершенное группой лиц по предварительному сговору или организованной группой [(п. "а")](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0817DDi10DO);

- в отношении двух или более лиц [(п. "в")](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0A16DBi10EO).

[Пунктом "в" ч. 2 ст. 230](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0A16DBi10EO) охватывается как одновременное склонение к потреблению наркотиков нескольких лиц, так и несколько эпизодов вовлечения в потребление наркотических средств двух или более потерпевших при отсутствии у виновного единого умысла;

- с применением насилия или с угрозой его применения (составом охватываются побои, причинение легкого и средней тяжести вреда здоровью [(п. "г")](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0817DAi10AO). Причиненный тяжкий вред здоровью следует квалифицировать по совокупности со [ст. 111](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0917D9i109O) УК РФ.

Особо квалифицированный состав преступления (ч. 3 ст. 230 УК РФ) предусматривает ответственность за склонение несовершеннолетнего [(п. "а")](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0A16DBi10CO), а также за склонение, если оно повлекло по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия [(п. "б")](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0A16DBi10DO).

[Пункт "а" ч. 3 ст. 230](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0A16DBi10CO) УК РФ вменяется, если виновный знал о несовершеннолетнем возрасте потерпевшего либо допускал, что потерпевший не достиг 18 лет.

Склонение к потреблению наркотических средств или психотропных веществ, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшего, охватывается диспозицией [ч. 3 ст. 230](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0A16DBi10FO) УК РФ и не требует дополнительной квалификации по уголовному закону, предусматривающему ответственность за причинение смерти по неосторожности.

Под иными тяжкими последствиями следует понимать самоубийство или покушение на самоубийство потерпевшего, развитие у него наркотической зависимости, тяжелое заболевание, связанное с потреблением наркотических средств или психотропных веществ, заражение ВИЧ-инфекцией и т.п.

Согласно [примечанию к ст. 230](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EF0Ei10AO) УК РФ ее действие не распространяется на случаи пропаганды применения в целях профилактики ВИЧ-инфекции и других опасных инфекционных заболеваний соответствующих инструментов и оборудования, используемых для потребления наркотических средств и психотропных веществ, если эти деяния осуществлялись по согласованию с органами исполнительной власти в сфере здравоохранения и органами по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ.

Незаконное культивирование растений, содержащих

наркотические вещества или психотропные вещества

([ст. 231](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EDi009O) УК РФ)

Объект преступления - здоровье населения.

Предмет преступления - законодательно запрещенные к возделыванию растения.

[Постановлением](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65565EE3D02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0912DEi10CO) Правительства РФ от 27 ноября 2010 г. N 934 "Об утверждении перечня растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры и подлежащих контролю в Российской Федерации, крупного и особо крупного размеров культивирования растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры, для целей ст. 231 Уголовного кодекса Российской Федерации, а также об изменении и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации по вопросу оборота растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры" (ред. от 1 октября 2012 г.) запрещено культивирование на территории Российской Федерации таких растений, содержащих наркотические вещества, как эфедра (растение вида Ephedra L); кактус, содержащий мескалин (растение вида Lophophora williamsii); шалфей предсказателей (растение вида Salvia divinorum); роза гавайская (растение вида Argyrea nervosa); голубой лотос (растение вида Nymphea caerulea), а также утверждены размеры запрещенных к возделыванию на территории Российской Федерации растений, содержащих наркотические вещества, для целей [ст. 231](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EDi009O) УК РФ.

**Объективная сторона** преступления выражается в незаконном культивировании в крупном размере сортов конопли, мака и других растений, содержащих наркотические вещества.

В соответствии со [ст. 18](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65367E53B06D05A1278868EA2D33E0163F9EA16E8i000O) Федерального закона от 8 января 1998 г. N 3-ФЗ "О наркотических средствах и психотропных веществах" (ред. от 1 марта 2012 г.) на территории Российской Федерации запрещается культивирование наркосодержащих растений, кроме культивирования таких растений для использования в научных, учебных целях и в экспертной деятельности и сортов наркосодержащих растений, разрешенных для культивирования в промышленных целях (за исключением производства и изготовления наркотических средств и психотропных веществ).

Культивирование наркосодержащих растений для использования в научных, учебных целях и в экспертной деятельности осуществляется государственными унитарными предприятиями и государственными учреждениями при наличии лицензии на указанный вид деятельности.

Культивирование сортов наркосодержащих растений, разрешенных для культивирования в промышленных целях (за исключением производства и изготовления наркотических средств и психотропных веществ), осуществляется юридическими лицами или индивидуальными предпринимателями.

Сорта наркосодержащих растений, разрешенные для культивирования в промышленных целях (за исключением производства и изготовления наркотических средств и психотропных веществ), требования к таким сортам и к условиям их культивирования устанавливаются Правительством Российской Федерации ([Постановление](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65665EF3E00D05A1278868EA2D33E0163F9EAi105O) Правительства РФ от 20 июля 2007 г. N 460 "Об установлении сортов наркосодержащих растений, разрешенных для культивирования в промышленных целях, требований к таким сортам и к условиям их культивирования") (ред. от 30 октября 2010 г.).

Под культивированием наркосодержащих растений в соответствии со [ст. 1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65367E53B06D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EAi001O) Федерального закона "О наркотических средствах и психотропных веществах" судам следует понимать деятельность, связанную с созданием специальных условий для посева и выращивания наркосодержащих растений, а также их посев и выращивание, совершенствование технологии выращивания, выведение новых сортов, повышение урожайности и устойчивости к неблагоприятным метеорологическим условиям.

Незаконное культивирование наркосодержащих растений - культивирование наркосодержащих растений, осуществляемое с нарушением законодательства Российской Федерации.

Состав преступления формальный. Преступление окончено с момента совершения указанных выше действий. Для признания деяния оконченным не требуется получения "урожая" наркотикосодержащих растений.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом. Цель культивирования запрещенных к возделыванию растений и культур в диспозиции [статьи](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EDi009O) не указана. Вместе с тем необходимо учитывать, что норма, предусмотренная [ст. 231](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EDi009O) УК РФ, расположена в [главе 25](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0817DEi108O) "Преступления против здоровья населения и общественной нравственности". Следовательно, если деяние лица не причиняет и не способно причинить вред объекту уголовно-правовой охраны, то состав преступления отсутствует. Например, выращивание мака с целью использования в кулинарии.

Посев или выращивание запрещенных к возделыванию растений, культивирование сортов конопли, мака и других растений, содержащих наркотические вещества, и незаконное изготовление (извлечение) из них наркотических средств, их последующие хранение, перевозку в крупных (особо крупных) размерах без цели сбыта, а также независимо от размера пересылку, незаконное производство либо сбыт надлежит квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных [ст. 231](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EDi009O) и соответственно [ст. ст. 228](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EEi009O) или [228.1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EA0Ai101O) УК РФ.

**Субъект** преступления общий. Им может быть вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

Квалифицированный состав ([ч. 2 ст. 231](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0817DAi10DO) УК РФ) предусматривает ответственность за те же деяния, совершенные:

- группой лиц по предварительному сговору или организованной группой [(п. "а")](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0817DAi102O);

- в особо крупном размере [(п. "в")](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EDi00AO).

Крупный и особо крупный [размеры](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65565EE3D02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0912DCi10CO) растений для целей [ст. 231](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EDi009O) УК РФ определяются Постановлением Правительства РФ от 27 ноября 2010 г. N 934 "Об утверждении перечня растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры и подлежащих контролю в Российской Федерации, крупного и особо крупного размеров культивирования растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры, для целей статьи 231 Уголовного кодекса Российской Федерации, а также об изменении и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации по вопросу оборота растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры" (ред. от 1 октября 2012 г.).

Организация либо содержание притонов для потребления

наркотических средств или психотропных веществ

([ст. 232](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EE0Ai104O) УК РФ)

**Объект** преступления - здоровье населения.

**Объективная сторона** преступления выполняется путем действия и состоит в организации притонов для потребления наркотических средств или психотропных веществ либо содержании таких притонов, а также в систематическом предоставлении помещений для потребления наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов.

В соответствии с [примечанием к рассматриваемой статье](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EE0Ai10AO) под систематическим предоставлением помещений в настоящей [статье](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EE0Ai104O), а также в [ст. 241](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0B1BDAi108O) УК РФ понимается предоставление помещений более двух раз.

Как указывается в [Обзоре](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE5C4D2E4C9D33A55E60EB3800D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0912D6i10FO) судебной практики по уголовным делам о преступлениях, связанных с незаконным оборотом наркотических средств, психотропных, сильнодействующих и ядовитых веществ, утвержденном Президиумом Верховного Суда РФ 27 июня 2012 г., под притоном в отношении [ст. 232](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EE0Ai104O) УК РФ исходя из материалов судебной практики понимается жилое или нежилое помещение (дом, квартира как целиком, так и в части, сарай, гараж, развлекательное заведение и т.п.), в котором осуществляется потребление, возможно, и изготовление для последующего потребления наркотических средств лицами, не являющимися владельцами, пользователями на договорных основаниях данного помещения, не проживающими в данном помещении на иных законных основаниях.

При этом факт проживания виновного в помещении, признанном притоном, на квалификацию его действий не влияет. Он может получить возможность использовать помещение в качестве притона в силу различных обстоятельств: на основании свидетельства о собственности, договора найма, аренды помещения, он может состоять в родственных или близких отношениях с владельцем помещения, использовать в силу должностных полномочий помещение, принадлежащее юридическому лицу, и т.п.

Организация притона заключается в подыскании помещения, приобретении или получении в пользование по договору найма жилого или нежилого помещения, кроме того, далее возможно приспособление такого помещения (ремонт, обустройство помещения различными приспособлениями) в целях последующего использования другими лицами для потребления наркотических средств.

Использование уже имеющегося у виновного помещения (например, собственной квартиры) для потребления наркотических средств является организацией притона только в том случае, если лицо осуществило целенаправленные конкретные действия по приспособлению такого помещения под притон (произвело ремонт, переделало помещение, оборудовало его вытяжными, вентиляционными системами, установило в нем технику, приборы, приспособления для приготовления и потребления наркотических средств, технику для обеспечения "безопасности" и конспирации клиентов, мебель и т.п.). В иных случаях следует говорить о предоставлении помещений для совершения противоправных действий.

Под содержанием притона понимаются умышленные действия лица по использованию помещения, приобретенного, отведенного и (или) приспособленного им для потребления наркотических средств другими лицами. Таким образом, содержание притона - это действия по поддержанию функционирования (использования) данного помещения. Они могут заключаться в следующем: в оплате расходов, связанных с существованием притона либо эксплуатацией помещения, регулировании посещаемости, информировании заинтересованных лиц о существовании притона, обеспечении охраны, привлечении лиц для изготовления наркотических средств, предоставлении посуды, компонентов (лекарственных средств, бытовой химии, пищевой соды, уксусной эссенции и т.п.), техники, приборов, приспособлений для потребления и приготовления наркотических средств, обеспечении лиц медицинскими шприцами, жгутами и т.п., уборке помещения после приготовления и употребления наркотических средств и т.п.

Деятельность по содержанию притона может как следовать за действиями по организации притона, так и осуществляться без предшествующих организационных действий.

К действиям по содержанию притона при отсутствии целенаправленных организационных действий можно отнести случаи, когда виновный предоставляет лицу(-ам), не проживающему(-им) в данном помещении на законных основаниях, для потребления наркотических средств уже имеющееся у него помещение в целом или его часть, также он может и проживать в этом помещении. Но в отличие от действий по организации притона в данном случае приспособление помещения для потребления наркотических средств носит незначительный, ограниченный или временный характер. Например, кухня (плита, посуда) или ванная комната используются хозяином квартиры по прямому назначению и временно, когда приходят "клиенты", приспосабливаются для потребления, приготовления наркотических средств.

По смыслу закона содержание притона будет оконченным преступлением лишь в том случае, если помещение фактически использовалось одним и тем же лицом несколько раз либо разными лицами для потребления наркотических средств и психотропных веществ. При этом не имеет значения, преследовал ли виновный корыстную или иную цель.

Если организатор или содержатель притона снабжал посетителей притона наркотическими средствами или психотропными веществами либо склонял других лиц к их потреблению, его действия при наличии к тому оснований надлежит квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных [ст. 232](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EE0Ai104O) и соответственно [ст. ст. 228.1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EA0Ai101O) или [230](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0A1ADBi10BO) УК РФ.

Преступление признается оконченным с момента совершения действий, означающих организацию или содержание притонов для потребления наркотических средств или психотропных веществ. Состав преступления формальный.

**Субъективная сторона** преступления - вина в виде прямого умысла. Обязательным признаком состава преступления является цель - потребление наркотических средств или психотропных веществ.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

Квалифицированный состав ([ч. 2 ст. 232](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA15EAi00CO) УК РФ) предусматривает ответственность за те же деяния, совершенные группой лиц по предварительному сговору, особо квалифицированный [(ч. 3)](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA15EAi00EO) - за те же действия, совершенные организованной группой.

Незаконная выдача либо подделка рецептов

или иных документов, дающих право на получение

наркотических средств или психотропных веществ

([ст. 233](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0817DBi10DO) УК РФ)

Предметом преступления является рецепт или иные документы, дающие право на получение наркотических средств или психотропных веществ.

Под рецептом в данном случае понимается письменное предписание врача о составе и изготовлении лекарства, содержащего наркотические или психотропные вещества, и о способе его применения больным.

К иным документам, дающим право на получение наркотических средств или психотропных веществ, могут быть отнесены лицензия на определенный вид деятельности, связанной с оборотом наркотических средств или психотропных веществ, заявка медицинского учреждения на получение наркотических средств или психотропных веществ для использования в лечебной практике, выписка из истории болезни стационарного больного, товарно-транспортная накладная и т.п.

**Объективную сторону** преступления образует незаконная выдача рецептов или иных документов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ, либо подделка таких документов.

Под незаконной выдачей рецепта, содержащего назначение наркотических средств или психотропных веществ, следует понимать его оформление и выдачу без соответствующих медицинских показаний.

Рецепты, содержащие назначение наркотических средств или психотропных веществ, выписываются больному лечащим врачом и (или) врачом-специалистом, а также специалистом со средним медицинским образованием в пределах своей компетенции и в соответствии с лицензией на медицинскую деятельность, выданной в установленном порядке. Запрещается выписывать рецепты на наркотические средства и психотропные вещества [Списка II](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A6556BEF3900D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0913D6i108O) Перечня наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации, частнопрактикующими врачами и для больных наркоманией.

Подделка может состоять как в полном изготовлении фальшивого рецепта или иных документов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ, так и во внесении в подлинный рецепт или иные документы изменений, искажающих их содержание (например, указание в документе фамилии другого лица, подделка подписи врача и т.п.).

Подделка рецепта или иного документа, дающего право на получение наркотического средства или психотропного вещества, полностью охватывается диспозицией [ст. 233](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0817DBi10DO) УК РФ и дополнительной квалификации по [ст. 327](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0B13DEi108O) УК РФ не требует. В тех случаях, когда указанные действия сопряжены с похищением выданного в установленном порядке рецепта или иного документа, дающего право на получение наркотического средства или психотропного вещества, содеянное надлежит квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных [ст. 233](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0817DBi10DO) УК РФ и [ч. 1 ст. 325](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0B12D7i10BO) УК РФ.

Состав преступления формальный. Оно признается оконченным с момента выдачи рецепта или иных документов либо с момента их подделки. Для квалификации по [ст. 233](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0817DBi10DO) УК РФ действий лица, незаконно выдавшего либо подделавшего рецепт или иной документ, дающий право на получение наркотических средств или психотропных веществ, как оконченного преступления не имеет значения, было ли фактически получено указанное в рецепте или ином документе такое средство или вещество. Получение этим же лицом по поддельному рецепту или иному поддельному документу наркотических средств или психотропных веществ подлежит дополнительной квалификации как незаконное приобретение таких средств или веществ. При этом необходимо установить, были ли этим лицом приобретены наркотические средства или психотропные вещества в крупном или особо крупном размере.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом.

**Субъектом** преступления при выдаче рецептов или иных документов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ, могут быть лишь лица, наделенные правом выдачи этих документов (врачи, провизоры и т.п.). Субъект специальный. При подделке указанных документов субъектом преступления может быть любое вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет (субъект общий).

Незаконный оборот сильнодействующих или ядовитых веществ

в целях сбыта ([ст. 234](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0817D8i10AO) УК РФ)

Предметом преступления выступают сильнодействующие или ядовитые вещества, не являющиеся наркотическими средствами или психотропными веществами, а также оборудование, используемое в промышленности для их изготовления и переработки.

Списки сильнодействующих и ядовитых веществ охватывают широкий круг синтетических и природных веществ, в том числе и исключенных из Государственного реестра лекарственных средств, которые остаются актуальными для профилактики и борьбы с незаконным распространением потенциально опасных соединений, вызывающих симптомы привыкания.

В соответствии с [примечанием к ст. 234](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA12iE0AO) УК РФ списки сильнодействующих и ядовитых веществ, а также крупный размер сильнодействующих веществ для целей настоящей [статьи](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0817D8i10AO) и других статей настоящего [Кодекса](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2iD03O) утверждаются Правительством Российской Федерации. В настоящее время действует [Постановление](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65367ED370DD05A1278868EA2iD03O) Правительства РФ от 29 декабря 2007 г. N 964 "Об утверждении списков сильнодействующих и ядовитых веществ для целей статьи 234 и других статей Уголовного кодекса Российской Федерации, а также крупного размера сильнодействующих веществ для целей статьи 234 Уголовного кодекса Российской Федерации" (ред. от 26 февраля 2013 г.).

К сильнодействующим веществам относятся, например, бромазепам, хлороформ и др., к ядовитым - мышьяк, стрихнин, ртуть металлическая, пчелиный яд и др.

Вступившим в силу с 1 января 2013 г. [Постановлением](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65565EC3A04D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EB0912DEi103O) Правительства Российской Федерации от 1 октября 2012 г. N 1003 "О внесении изменений в некоторые постановления Правительства Российской Федерации по вопросам, связанным с оборотом наркотических средств и психотропных веществ" внесен ряд изменений в [Постановление](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65367ED370DD05A1278868EA2iD03O) Правительства Российской Федерации от 29 декабря 2007 г. N 964 "Об утверждении списков сильнодействующих и ядовитых веществ для целей статьи 234 и других статей Уголовного кодекса Российской Федерации, а также крупного размера сильнодействующих веществ для целей статьи 234 Уголовного кодекса Российской Федерации". В частности, в списках сильнодействующих и ядовитых веществ исключены отдельные позиции, часть веществ в соответствии с [Постановлением](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65060E43702D05A1278868EA2iD03O) Правительства Российской Федерации от 8 октября 2012 г. N 1020 теперь признаются прекурсорами. В связи с этим у судов возникают вопросы о приведении вступивших в силу приговоров в соответствие с действующим законодательством. При разрешении этих вопросов следует руководствоваться [Ответами](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65261EF3A07D05A1278868EA2iD03O) на вопросы судов о применении отдельных положений Уголовного кодекса Российской Федерации в связи с необходимостью приведения приговоров в соответствие с законодательством, вступившим в силу с 1 января 2013 года, в части осуждения за незаконный оборот наркотических средств и психотропных веществ, растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, либо их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, а также прекурсоров, утвержденными Президиумом Верховного Суда РФ 13 февраля 2013 г.

**Объективную сторону** преступления образуют незаконные изготовление, переработка, приобретение, хранение, перевозка или пересылка в целях сбыта, а равно незаконный сбыт сильнодействующих или ядовитых веществ, не являющихся наркотическими средствами или психотропными веществами, либо оборудования для их изготовления или переработки.

Содержание действий, образующих объективную сторону состава преступления, совпадает с соответствующими понятиями, рассмотренными при анализе составов преступлений, предусмотренных [ст. ст. 228](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EEi009O), [228.1](consultantplus://offline/ref=153807C7C97BCC22A7AE515E3B4C9D33A65160E83A02D05A1278868EA2D33E0163F9EA16EA0Ai101O) УК РФ.

**Субъективная сторона** преступления предполагает прямой умысел. Для состава незаконного изготовления, переработки, приобретения, хранения, перевозки или пересылки сильнодействующих или ядовитых веществ обязательным признаком является цель - сбыт указанных веществ.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

Квалифицированным ([ч. 2 ст. 234](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588533680j906O) УК РФ) рассматриваемое преступление является при условии его совершения группой лиц по предварительному сговору, а особо квалифицированным ([ч. 3 ст. 234](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503A87j904O) УК РФ) - организованной группой либо в отношении сильнодействующих веществ в крупном размере.

Крупный размер определяется на основании [Постановления](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CF92C5F6C0CA3F38EA61E87512E589386A2F4F588513F81j909O) Правительства РФ от 29 декабря 2007 г. N 964 "Об утверждении списков сильнодействующих и ядовитых веществ для целей статьи 234 и других статей Уголовного кодекса Российской Федерации, а также крупного размера сильнодействующих веществ для целей статьи 234 Уголовного кодекса Российской Федерации" (ред. от 26 февраля 2013 г.).

Самостоятельным составом преступления, предусмотренным [ч. 4 ст. 234](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503A87j906O) УК РФ, является нарушение правил производства, приобретения, хранения, учета, отпуска, перевозки или пересылки сильнодействующих или ядовитых веществ, если это повлекло по неосторожности их хищение либо причинение иного существенного вреда.

Для установления признаков состава преступления необходимо установить, положения какого нормативного акта были нарушены. Факт их нарушения требует исследования с помощью технологической или бухгалтерской экспертизы.

Под иным существенным вредом следует понимать заболевание или смерть людей, загрязнение окружающей природной среды (рек, озер и т.п.), пожар и т.п.

Незаконное осуществление медицинской деятельности

или фармацевтической деятельности ([ст. 235](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F58C56j306O) УК РФ)

**Объектом** преступления являются отношения по охране здоровья населения.

**Объективная сторона** преступления выражается действием - занятием частной медицинской практикой или частной фармацевтической деятельностью лицом, не имеющим лицензии на избранный вид деятельности, если это повлекло по неосторожности причинение вреда здоровью человека.

В соответствии с Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB29586C07A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513C82j901O) от 21 ноября 2011 г. N 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" <1> организация охраны здоровья основывается на функционировании и развитии государственной, муниципальной и частой систем здравоохранения. Частную систему здравоохранения составляют создаваемые юридическими и физическими лицами медицинские организации, фармацевтические организации и иные организации, осуществляющие деятельность в сфере охраны здоровья.

--------------------------------

<1> Официальный интернет-портал правовой информации http://www.pravo.gov.ru.

Частная медицинская практика - это оказание медицинских услуг медицинскими работниками вне учреждений государственной и муниципальной систем здравоохранения за счет личных средств граждан или за счет средств предприятий, учреждений и организаций, в том числе страховых медицинских организаций, в соответствии с заключенными договорами.

В соответствии с Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFA21566401A3F38EA61E8751j20EO) от 4 мая 2011 г. N 99-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" (ред. от 4 марта 2013 г.) утверждено [Постановление](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CF82D5C660DA3F38EA61E8751j20EO) Правительства РФ от 16 апреля 2012 г. N 291 "О лицензировании медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра "Сколково")" (вместе с Положением о лицензировании медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра "Сколково")) (ред. от 17 января 2013 г.). Право на занятие медицинской деятельностью имеют как организации, так и индивидуальные предприниматели.

Лицензионные требования к индивидуальному предпринимателю следующие: наличие высшего медицинского образования, послевузовского и (или) дополнительного профессионального образования, предусмотренного квалификационными требованиями к специалистам с высшим и послевузовским медицинским образованием в сфере здравоохранения, и сертификата специалиста, а при намерении осуществлять доврачебную помощь - среднего медицинского образования и сертификата специалиста по соответствующей специальности; кроме того, наличие у лица стажа работы по специальности:

не менее 5 лет - при наличии высшего медицинского образования;

не менее 3 лет - при наличии среднего медицинского образования.

От частной медицинской практики нужно отличать применение народной медицины. В соответствии со [ст. 50](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB29586C07A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513A83j905O) Федерального закона от 21 ноября 2011 г. N 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" народной медициной являются методы оздоровления, утвердившиеся в народном опыте, в основе которых лежит использование знаний, умений и практических навыков по оценке и восстановлению здоровья. К народной медицине не относится оказание услуг оккультно-магического характера, а также совершение религиозных обрядов.

Право на занятие народной медициной имеет гражданин, получивший разрешение, выданное органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в сфере охраны здоровья.

Решение о выдаче разрешения на занятие народной медициной принимается на основании заявления гражданина и представления медицинской профессиональной некоммерческой организации либо заявления гражданина и совместного представления медицинской профессиональной некоммерческой организации и медицинской организации. Разрешение дает право на занятие народной медициной на территории субъекта Российской Федерации, органом исполнительной власти которого выдано такое разрешение.

Полагаем, что [ст. 235](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F58C56j306O) УК РФ не охватывает незаконное занятие такого рода целительством. Если действия народного целителя повлекли последствия для жизни или здоровья человека, то вопрос об ответственности решается по нормам [гл. 16](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513A82j902O) УК РФ "Преступления против жизни и здоровья".

Действия лица, занимающегося частной медицинской практикой или частной фармацевтической деятельностью без соответствующего специального разрешения (лицензии), влекут уголовную ответственность, если они повлекли по неосторожности причинение вреда здоровью (легкого, средней тяжести или тяжкого) или (по [ч. 2 ст. 235](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503A86j903O) УК РФ) смерть человека. Состав преступления материальный.

В том случае, когда осуществление частной медицинской практики или частной фармацевтической деятельности без соответствующего специального разрешения (лицензии) не повлекло последствий, указанных в [ст. 235](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F58C56j306O) УК РФ, но при этом был причинен крупный ущерб гражданам, организациям или государству либо извлечен доход в крупном размере или в особо крупном размере, действия лица следует квалифицировать по соответствующей части [ст. 171](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503F82j903O) УК РФ.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется неосторожной виной.

**Субъект** преступления общий - достигшее 16-летнего возраста вменяемое лицо, занимающееся частной медицинской практикой или частной фармацевтической деятельностью без лицензии. Субъектом преступления может быть лицо, как имеющее специальное медицинское или фармацевтическое образование (высшее или среднее), так и не имеющее такового.

Нарушение санитарно-эпидемиологических правил

([ст. 236](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503A86j905O) УК РФ)

**Объект** преступления - общественные отношения по охране санитарно-эпидемиологического благополучия населения. Под ним согласно Федеральному [закону](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5C6303A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513F80j903O) от 30 марта 1999 г. N 52-ФЗ "О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения" понимается такое состояние здоровья населения среды обитания человека, при котором отсутствует вредное воздействие факторов среды обитания на человека и обеспечиваются благоприятные условия его жизнедеятельности.

**Объективная сторона** преступления состоит в нарушении санитарно-эпидемиологических правил, которое повлекло массовое заболевание или отравление людей (материальный состав). Деяние может выражаться как в действиях, так и бездействии. Например, допуск к работе на предприятии общественного питания работника, имеющего инфекционное заболевание, изготовление продуктов питания с нарушением санитарных норм и т.д.

Массовое заболевание людей - это заболевание значительного количества населения на определенной территории при превышении заболеваемости данной болезнью среднестатистически в несколько раз. Критерии массовости определяются эпидемиологами. Преимущественно массовыми заболеваниями людей являются острые кишечные заболевания, дифтерия, корь, педикулез, чесотка, туляремия, сальмонеллез, сибирская язва, холера, туберкулез, бруцеллез.

Отравление - это внедрение в организм чужеродного вещества в токсической дозе. Оно может быть вызвано потреблением вещества животного, растительного или синтетического происхождения. По смыслу [статьи](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503A86j905O) отравление должно быть массовым. Заболевания могут быть бактериальными, вирусными, кишечными и др., отравление - пищевым, вызванным употреблением некачественной воды, использованием предметов, содержащих канцерогенные вещества.

Оконченным преступление считается после того, как произойдет массовое заболевание или отравление людей. Состав преступления материальный.

Более опасным видом этого преступления является нарушение соответствующих правил, повлекшее смерть человека ([ч. 2 ст. 236](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503A86j906O) УК РФ). Таким образом, квалифицированный вид преступления налицо при условии, что скончался хотя бы один пораженный заболеванием или отравившийся человек.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется неосторожной виной в виде легкомыслия или небрежности.

**Субъект** преступления специальный - лицо, обязанное соблюдать правила, установленные для борьбы с распространением массовых заболеваний или отравлением людей (работники предприятий общественного питания, санэпидемстанций, медицинских учреждений и др.).

Сокрытие информации об обстоятельствах, создающих опасность

для жизни или здоровья людей ([ст. 237](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503A86j908O) УК РФ)

Основной объект преступления - общественные отношения, обеспечивающие право гражданина на получение достоверной информации об обстоятельствах, создающих опасность для жизни или здоровья.

Факультативный объект - отношения по охране здоровья, окружающей природной среды.

**Объективная сторона** преступления выражается в сокрытии или искажении информации о событиях, фактах или явлениях, создающих опасность для жизни или здоровья людей либо для окружающей среды.

Согласно Федеральному [закону](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFA2D576304A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513F80j907O) от 27 июля 2006 г. N 149-ФЗ "Об информации, информационных технологиях и о защите информации" (ред. 5 апреля 2013 г.) под информацией понимаются сведения (сообщения, данные) независимо от формы их представления <1>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2006. N 31 (ч. I). Ст. 3448.

В соответствии с [ч. 3 ст. 41](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398FF42F5B6F53F4F1DFF31082597E1083C8E7F9F48957j30DO) Конституции РФ сокрытие должностными лицами фактов и обстоятельств, создающих угрозу для жизни и здоровья людей, влечет за собой ответственность в соответствии с федеральным законом.

Под сокрытием следует понимать как утаивание от граждан названной информации, так и несвоевременное оповещение и информирование населения о событиях, фактах или явлениях, создающих опасность для жизни или здоровья людей либо для окружающей среды.

Искажение означает предоставление недостоверных, фальсифицированных сведений о событиях, фактах или явлениях, создающих опасность для жизни или здоровья людей либо для окружающей среды.

Сокрытие или искажение может касаться, например, информации о радиационной обстановке, в том числе о негативном воздействии ионизирующего излучения на окружающую среду, о состоянии окружающей природной среды, ее загрязнении и чрезвычайных ситуациях техногенного характера, например о порче земель опасными для здоровья людей и окружающей среды отходами производства и потребления.

Медицинские сотрудники могут понести ответственность за сокрытие информации об обстоятельствах, создающих опасность для жизни или здоровья людей, например замалчивание того, что взятая донорская кровь, направленная реципиентам и уже кому-то перелитая, оказалась зараженной.

Оконченным преступление является с момента сокрытия или искажения информации. Состав преступления формальный.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом.

**Субъект** преступления специальный - лицо, обязанное обеспечивать население такой информацией. К таковым могут быть отнесены должностные лица органов местного самоуправления; должностные лица органов государственной власти; работники аварийной, пожарной служб и др.

Квалифицированным ([ч. 2 ст. 237](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503A89j903O) УК РФ) преступление является тогда, когда оно совершено лицом, занимающим государственную должность Российской Федерации или государственную должность субъекта Российской Федерации ([примечание 2](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503786j900O) и [3 к ст. 285](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503786j903O) УК РФ), а равно главой органа местного самоуправления либо если в результате таких деяний причинен вред здоровью человека или наступили иные тяжкие последствия (вред средней тяжести здоровью многих людей, распространение эпизоотий, радиационное заражение местности).

Производство, хранение, перевозка либо сбыт товаров

и продукции, выполнение работ или оказание услуг,

не отвечающих требованиям безопасности ([ст. 238](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503A89j905O) УК РФ)

**Объект** преступления - здоровье населения.

Предметом преступления являются товары, продукция, работы, услуги, не отвечающие требованиям безопасности жизни или здоровья потребителей, а также официальные документы, удостоверяющие соответствие товаров, работ и услуг требованиям безопасности.

Потерпевший - потребитель-гражданин, имеющий намерение заказать или приобрести либо заказывающий, приобретающий или использующий товары (работы, услуги) исключительно для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности.

В соответствии с [Законом](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CF92E5F6606A3F38EA61E8751j20EO) РФ от 7 февраля 1992 г. N 2300-1 "О защите прав потребителей" (ред. 28 июля 2012 г.) потребитель имеет право на то, чтобы товар (работа, услуга) при обычных условиях его использования, хранения, транспортировки и утилизации был безопасен для жизни, здоровья потребителя, окружающей среды, а также не причинял вред имуществу потребителя.

Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFA2C586706A3F38EA61E87512E589386A2F4F5j80AO) от 27 декабря 2002 г. N 184-ФЗ "О техническом регулировании" (в ред. от 3 декабря 2012 г.) определяет, что безопасность продукции, процессов производства, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации - состояние, при котором отсутствует недопустимый риск, связанный с причинением вреда жизни или здоровью граждан, имуществу физических или юридических лиц, государственному или муниципальному имуществу, окружающей среде, жизни или здоровью животных и растений. Безопасность подразделяется на безопасность излучений, биологическую безопасность, взрывобезопасность, механическую, промышленную, термическую, химическую, электрическую, ядерную и радиационную безопасность.

Товарами и продукцией, не отвечающими требованиям безопасности, признаются товары в виде готовых изделий или отдельных комплектующих деталей и сырья, использование которых сопряжено с причинением вреда здоровью человека, смерти или иных тяжких последствий. Такими товарами могут быть как промышленные (например, электробытовые приборы, средства бытовой химии и т.п.), так и продовольственные.

К услугам, не отвечающим требованиям безопасности, могут быть отнесены работы по ремонту электробытовой техники, транспортных средств с использованием недоброкачественных запасных частей и др.

**Объективная сторона** преступления выражается в одном из следующих действий: а) производство товаров и продукции, не отвечающих требованиям безопасности жизни и здоровья потребителей; б) хранение таких товаров и продукции; в) перевозка указанных товаров и продукции; г) сбыт товаров и продукции, не отвечающих требованиям безопасности жизни и здоровья потребителей; д) выполнение работ либо оказание услуг, не отвечающих требованиям безопасности жизни и здоровья потребителей; е) неправомерные выдача или использование официального документа, удостоверяющего соответствие указанных товаров, работ или услуг требованиям безопасности.

К опасным для жизни и здоровья работам можно отнести, например, строительство жилых домов, возведение объектов коммунального хозяйства и др. с нарушением строительных норм или из недоброкачественных материалов и т.п.

Официальными документами, удостоверяющими соответствие товаров, работ и услуг требованиям безопасности, могут быть сертификат качества, санитарно-гигиенический сертификат, гарантийное обязательство изготовителя и др.

Под производством понимается изготовление продукции, которая оформлена документами, удостоверяющими ее соответствие стандартам безопасности жизни и здоровья потребителей. Изготовителями могут быть любые предприятия независимо от форм собственности, а также индивидуальные предприниматели, производящие товары для реализации.

Хранение предполагает временное содержание произведенных товаров и продукции в хранилищах и других местах.

Под перевозкой товаров и продукции понимается их перемещение с помощью различных транспортных средств с места производства или хранения к месту реализации.

Под сбытом товаров и продукции понимается их реализация посредством сделки купли-продажи в различных предприятиях торговли вне зависимости от форм собственности, а также индивидуальными предпринимателями.

Выполнение работ и оказание услуг означает осуществление лицом тех или иных видов работ на основании договора с потребителем, если эти работы (услуги) не отвечают требованиям безопасности.

Неправомерная выдача официального документа, удостоверяющего соответствие товаров, работ и услуг требованиям безопасности, означает предоставление такого документа изготовителю товаров, производителю работ или услуг лицом, уполномоченным осуществлять контроль за соответствием требованиям безопасности товаров, работ и услуг, в нарушение установленного законами и иными нормативными актами порядка. Выдача указанного официального документа может быть произведена сотрудниками государственных торговых инспекций, специальных лабораторий, осуществляющих контроль за качеством товаров, и других компетентных государственных учреждений.

Использование официального документа, удостоверяющего соответствие товаров, работ и услуг требованиям безопасности, означает его употребление при заключении различного рода сделок: купли-продажи, обмена, поставки продукции и т.п.

Состав преступления формальный, оно признается оконченным с момента выполнения указанных в [ч. 1 ст. 238](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503A89j904O) УК РФ действий.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16 лет. Но, как правило, им являются руководители предприятий, изготавливающих продукцию, выполняющих работы или оказывающих услуги потребителям, а также реализующих товары; индивидуальные предприниматели; сотрудники контролирующих органов, выдающих официальные документы, удостоверяющие соответствие товаров, работ и услуг требованиям безопасности.

Квалифицированным видом преступления (ч. 2 ст. 238 УК РФ) признаются те же действия, совершенные группой лиц по предварительному сговору или организованной группой [(п. "а")](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4FC81j506O); в отношении товаров, работ или услуг, предназначенных для детей в возрасте до 6 лет [(п. "в")](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFE2957600DA3F38EA61E87512E589386A2F4F588503A88j901O); повлекшие по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью либо смерть человека [(п. "г")](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFE2957600DA3F38EA61E87512E589386A2F4F588503A88j900O).

По [ч. 3 ст. 238](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503A88j905O) УК РФ наступает ответственность за деяния, предусмотренные [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503A89j904O) или [2 настоящей статьи](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4FC81j507O), повлекшие по неосторожности смерть двух или более лиц.

Организация объединения, посягающего на личность

и права граждан ([ст. 239](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFF2F59650DA3F38EA61E87512E589386A2F4F588503A88j907O) УК РФ)

**Основной объект** преступления - здоровье населения.

**Дополнительный объект** - здоровье, телесная неприкосновенность человека.

**Объективная сторона** выражается в следующих действиях: 1) создание религиозного или общественного объединения, деятельность которого сопряжена с насилием над гражданами или иным причинением вреда их здоровью либо с побуждением граждан к отказу от исполнения гражданских обязанностей или к совершению иных противоправных деяний; 2) руководство таким объединением.

Общественными и религиозными организациями (объединениями) признаются добровольные объединения граждан, в установленном законом порядке объединившихся на основе общности их интересов для удовлетворения духовных или иных нематериальных потребностей.

Создание религиозного или общественного объединения предполагает совершение действий, в результате которых объединение готово к функционированию (подыскание участников, разработка идеологии объединения, выработка устава, регистрация учредительных документов и т.п.).

Руководство указанным объединением предполагает деятельность лица, которое, не будучи его организатором, осуществляет различные руководящие функции: организует обучение и идеологическую обработку членов объединения, распределяет между ними обязанности при совершении каких-либо противоправных деяний и т.п.

Деятельность религиозного или общественного объединения должна быть незаконной, т.е. сопряженной с насилием над гражданами или иным причинением вреда их здоровью либо с побуждением к отказу от исполнения гражданских обязанностей или к совершению иных противоправных деяний.

Под насилием над гражданами или иным причинением вреда их здоровью понимается совершение таких действий, которые выражаются в ограничении свободы, нанесении ударов, побоев, причинении легкого вреда здоровью. В случае причинения средней тяжести или тяжкого вреда здоровью или убийства содеянное наряду со [ст. 239](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503A88j907O) УК РФ подлежит дополнительной квалификации соответственно по [ст. ст. 105](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513A82j905O) или [111](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513A86j902O) УК РФ.

Побуждение граждан к отказу от исполнения гражданских обязанностей предполагает, в частности, подстрекательство их к отказу от воспитания несовершеннолетних детей, содержания нетрудоспособных родителей, несения военной службы, уплаты налогов и т.п.

Побуждение граждан к совершению противоправных деяний означает подстрекательство к совершению как уголовно наказуемых деяний, так и других правонарушений.

В форме организации религиозного или общественного объединения преступление окончено с момента фактического создания объединения, деятельность которого сопряжена с посягательством на личность и права граждан либо с побуждением их к отказу от исполнения гражданских обязанностей или к совершению иных противоправных деяний. В форме руководства таким объединением преступление окончено с момента осуществления лицом соответствующих руководящих функций.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

[Часть 2 ст. 239](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F58950j307O) УК РФ предусматривает ответственность за участие в деятельности указанного объединения, а равно пропаганду деяний, предусмотренных [ч. 1 указанной статьи](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F58950j309O).

Участие в деятельности объединения означает выполнение лицом действий, связанных с насилием или причинением вреда здоровью граждан, с побуждением их к отказу от исполнения гражданских обязанностей или к совершению противоправных действий.

Пропаганда означает систематическое распространение среди неопределенного круга лиц идей, обосновывающих необходимость применения насилия над гражданами или иного причинения вреда их здоровью в рамках деятельности религиозного или общественного объединения, побуждения их к отказу от исполнения гражданских обязанностей или к совершению иных противоправных действий.

§ 3. Преступления против общественной нравственности

Вовлечение в занятие проституцией ([ст. 240](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588533682j900O) УК РФ)

Основной **объект** преступления - общественная нравственность.

**Факультативный объект** - отношения по охране здоровья, телесной неприкосновенности, нормальное нравственное и физическое воспитание несовершеннолетнего лица.

**Объективная сторона** выражается в действии и состоит в вовлечении в занятие проституцией или в принуждении к продолжению занятия проституцией.

Проституция представляет собой систематическое вступление в сексуальные отношения с неопределенным кругом партнеров за вознаграждение. Проституция предполагает не единичные половые контакты, а неоднократные контакты с различными партнерами, именуемые в законе термином "занятие".

Вовлечение в занятие проституцией означает склонение лица к систематическому вступлению в сексуальные отношения за плату.

Способами вовлечения в занятие проституцией являются уговоры, обещания, шантаж, обман, угроза уничтожением или повреждением имущества.

Принуждение означает требование продолжения занятия проституцией вопреки воле потерпевшей. Принуждение к продолжению занятия проституцией сопровождается психическим насилием (угрозами), выражающимся в угрозе уничтожением или повреждением имущества либо распространением сведений, позорящих потерпевшую или ее близких, либо иных сведений, оглашение которых может причинить существенный вред правам и законным интересам потерпевшей или ее близких.

Преступление имеет формальный состав и считается оконченным с момента совершения действий, направленных либо на вовлечение в занятие проституцией, либо на принуждение к продолжению занятия проституцией.

**Субъективная сторона** преступления - прямой умысел.

**Субъект** преступления общий - лицо, достигшее возраста 16 лет.

В [ч. 2 ст. 240](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588533682j904O) УК РФ установлена ответственность за то же деяние, совершенное: а) с применением насилия или с угрозой его применения; б) с перемещением потерпевшего через Государственную границу Российской Федерации или с незаконным удержанием его за границей; в) группой лиц по предварительному сговору.

Применение насилия предполагает нанесение потерпевшей ударов, побоев, причинение легкого ([ст. 115](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513980j903O) УК РФ) или средней тяжести ([ч. 1 ст. 112](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513A88j902O) УК РФ) вреда ее здоровью. В случае причинения тяжкого вреда здоровью содеянное, помимо квалификации по [ст. 240](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588533682j900O) УК РФ, нуждается в дополнительной квалификации по [ст. 111](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513A86j902O) УК РФ.

Угроза применения насилия выражается в запугивании ударами, побоями, причинением легкого, средней тяжести или тяжкого вреда здоровью, а также убийством. Угроза причинения такого вреда должна быть реальной.

Деяния, предусмотренные [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588533682j902O) или [2 рассматриваемой статьи](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588533682j904O), совершенные организованной группой либо в отношении несовершеннолетнего, влекут ответственность по [ч. 3 ст. 240](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588533685j901O) УК РФ.

Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFE2E596700A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513E81j901O) от 29 февраля 2012 г. N 14-ФЗ в [ч. 3 ст. 240](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588533685j901O) УК РФ исключен признак заведомости в отношении вовлечения в занятия проституцией несовершеннолетнего. Полагаем, что такое исключение не изменяет содержания субъективной стороны рассматриваемого состава преступления. Квалифицирующий признак "совершение деяния в отношении несовершеннолетнего" по-прежнему может вменяться только в том случае, когда виновному известен возраст потерпевшего (из факта близкого знакомства, ознакомления с документами и т.д.) либо внешность потерпевшего явно свидетельствует о его несовершеннолетии. Иной подход означал бы объективное вменение, привлечение к ответственности невиновного лица.

Получение сексуальных услуг несовершеннолетнего

([ст. 240.1](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F58D52j306O) УК РФ)

Анализируемый состав преступления является конвенционным. В соответствии с [Конвенцией](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00576129F0013988F92859650EFEF986FF1285j506O) Совета Европы о защите детей от сексуальной эксплуатации и сексуальных злоупотреблений, принятой Комитетом министров Совета Европы 12 июля 2007 г., и Факультативным [протоколом](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00576129F0013985F52B5D6F53F4F1DFF310j802O) к Конвенции о правах ребенка, касающимся торговли детьми, детской проституции и детской порнографии, принятым Генеральной Ассамблеей ООН 25 мая 2000 г., государства-участники обязуются принять необходимые меры по криминализации деяний, связанных с использованием услуг детской проституции.

**Основной объект** преступления - общественные отношения в сфере общественной нравственности.

Потерпевшим от преступления может быть лицо как женского, так и мужского пола в возрасте от 16 до 18 лет.

**Объективная сторона** выражается в получении сексуальных услуг несовершеннолетнего в возрасте от 16 до 18 лет. Согласно [примечанию к статье](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F58D55j30DO) под сексуальными услугами понимаются половое сношение, мужеложство, лесбиянство или иные действия сексуального характера, условием совершения которых является денежное или любое другое вознаграждение несовершеннолетнего или третьего лица либо обещание вознаграждения несовершеннолетнему или третьему лицу. Таким образом, эта норма подлежит применению в отношении потребителей подростковой проституции. Однако проституция представляет собой систематическое вступление в сексуальные отношения за вознаграждение. Полагаем, что диспозицию рассматриваемой нормы нужно трактовать шире, состав преступления окончен с момента однократного получения сексуальных услуг несовершеннолетнего. На квалификацию содеянного не влияет факт передачи вознаграждения, оно может быть лишь обещано самому несовершеннолетнему или третьему лицу. Третьим лицом может быть любой человек, участвующий в организации получения сексуальных услуг несовершеннолетнего, например родитель, другой близкий родственник, попечитель, иное лицо, выполняющее роль сутенера.

Переданное или обещанное вознаграждение может быть как в денежной, так и иной форме. В соответствии со [ст. 2](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00576129F0013985F52B5D6F53F4F1DFF31082597E1083C8E7F9F48853j30FO) Факультативного протокола к Конвенции о правах ребенка, касающейся торговли детьми, детской проституции и детской порнографии (принят в г. Нью-Йорке 25.05.2000 Резолюцией 54/263 на 97-м пленарном заседании 54-й сессии Генеральной Ассамблеи ООН), "детская проституция означает использование ребенка в деятельности сексуального характера за вознаграждение или любую иную форму возмещения" <1>. Полагаем, к иной форме возмещения могут относиться действия имущественного характера, нематериальные услуги.

--------------------------------

<1> Официальный интернет-портал правовой информации http://www.pravo.gov.ru, 28.11.2013; СПС "КонсультантПлюс".

**Состав преступления** формальный. Деяние окончено с момента фактического получения сексуальных услуг за вознаграждение или обещание его передачи.

**Субъективная сторона** характеризуется прямым умыслом. При этом виновное лицо осознает, что вступает в сексуальные отношения с лицом в возрасте от 16 до 18 лет. То есть виновный достоверно знает о несовершеннолетнем возрасте потерпевшего либо допускает, что потерпевший находится в возрасте от 16 до 18 лет.

**Субъект преступления** - вменяемое лицо любого пола, достигшее 18 лет, вступающее с потерпевшим в сексуальные отношения за вознаграждение.

Полагаем, что рассматриваемая норма содержит пробел, возникший в связи с указанием в диспозиции [статьи](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F58D55j30FO) возраста потерпевшего от 16 до 18 лет. Такая возрастная характеристика не соответствует требованиям [Конвенции](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00576129F0013988F92859650EFEF986FF1285j506O) Совета Европы о защите детей от сексуальной эксплуатации и сексуальных злоупотреблений. Согласно [Конвенции](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00576129F0013988F92859650EFEF986FF1285j506O) ребенком является любое лицо в возрасте до 18 лет.

Как квалифицировать получение сексуальных услуг несовершеннолетнего в возрасте до 16 лет? Видимо, по [ст. 134](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588523886j907O) УК РФ "Половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста" (при возрасте потерпевшего от 12 до 16 лет) либо по [ст. ст. 131](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588523C88j909O), [132](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588523B80j905O) УК РФ (если потерпевший не достиг 12 лет).

Организация занятия проституцией ([ст. 241](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588533685j903O) УК РФ)

Основной **объект** преступления - общественная нравственность.

**Факультативный объект** - отношения по охране здоровья человека.

**Объективная сторона** выражена несколькими альтернативными действиями: 1) действия, направленные на организацию занятия проституцией другими лицами; 2) содержание притонов для занятия проституцией; 3) систематическое предоставление помещений для занятия проституцией.

Уголовный кодекс РФ в [ст. 33](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513E82j902O) определяет, что "организатором признается лицо, организовавшее совершение преступления или руководившее его исполнением, а равно лицо, создавшее организованную группу или преступное сообщество (преступную организацию) либо руководившее ими".

Исходя из этого определения, можно выделить две формы действий организаторов притона: действия, вследствие которых притон возникает (например, выбор места и т.п.); действия, дающие возможность использовать притон в соответствии с целями его создания (подбор проституток, поиск клиентов, покупка продуктов и спиртных напитков и т.п.).

Организация притонов для занятий проституцией - это деятельность одного или нескольких лиц, направленная на создание притона и его функционирование. Характер действий лиц, организующих притоны, может быть различным: разработка плана по созданию притона и его реализация, выбор (подбор) помещения или другого места для использования в качестве притона; подбор "персонала", оказывающего сексуальные услуги, поиск клиентов и т.п. Организаторская деятельность может распределяться между несколькими членами, когда один подыскивает помещение под притон, а другой привлекает в него клиентов. Действия этих лиц, охватываемые общей целью, должны квалифицироваться как соисполнительство по [ст. 241](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588533685j903O) УК РФ без ссылки на [ст. 33](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513E82j901O) УК РФ.

Организация притона является оконченным преступлением не с того момента, когда в нем фактически начали заниматься проституцией, а с момента, когда притон создан и готов к функционированию, независимо от того, будет ли реализована цель его создания.

Содержателем притона может быть лицо, во владении или распоряжении которого находится помещение или какое-либо место, в котором оказываются за вознаграждение интимные услуги. Владение или распоряжение помещением, местом может осуществляться на законных основаниях или самоуправно. Для наличия в действиях лица состава содержания притона необходимо установить систематическое предоставление притона. Разовое предоставление помещения для полового сношения с лицом, занимающимся проституцией, не образует состава преступления. Содержание притона включает в себя следующие действия: прием проституток и клиентов; производство расчетов с клиентами; охрана притона; поддержание в нем порядка; обеспечение продуктами, спиртными напитками, оплата коммунальных услуг и т.п.

Содержание притонов - это деятельность, рассчитанная на многократное предоставление помещений или иных мест для занятия проституцией. Деяние следует признавать оконченным с момента начала содержания притона. Не входит в понятие "содержание притонов" деятельность, связанная с использованием доступных для всех мест, к которым лицо не имеет никакого отношения, например подвал, чердак. Состав преступления формальный.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Обязательным признаком состава преступления является цель - занятие проституцией.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

В [ч. 2 ст. 241](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588533685j907O) УК РФ установлена ответственность за те же деяния, совершенные: а) лицом с использованием своего служебного положения; б) с применением насилия или с угрозой его применения; в) с использованием для занятия проституцией несовершеннолетнего.

К лицам, использующим свое служебное положение для организации занятия проституцией, относятся должностные лица государственных органов, органов местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждений, государственные служащие и служащие органов местного самоуправления, а также руководители и служащие коммерческих и некоммерческих организаций, не являющихся государственными органами, органами местного самоуправления, государственными и муниципальными учреждениями.

Понятия применения насилия или угрозы его применения аналогичны соответствующему понятию, рассмотренному применительно к составу вовлечения в занятие проституцией ([ст. 240](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588533682j900O) УК РФ).

Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFE2E596700A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513E81j905O) от 29 февраля 2012 г. N 14-ФЗ в [п. "в" ч. 2 ст. 241](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588523781j903O) УК РФ, [ч. 3 ст. 241](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588523781j905O) УК РФ исключен признак заведомости в отношении организаций занятия проституцией несовершеннолетнего и лица, не достигшего 14 лет. Полагаем, что такое исключение не изменяет содержания субъективной стороны рассматриваемых составов преступлений. Квалифицирующий признак "совершение деяния в отношении несовершеннолетнего" или "совершение деяния в отношении лица, не достигшего четырнадцатилетнего возраста" по-прежнему может вменяться только в том случае, когда виновному известен возраст потерпевшего (из факта близкого знакомства, ознакомления с документами и т.д.) либо внешность потерпевшего явно свидетельствует о его несовершеннолетии (недостижении возраста 14 лет). Иной подход означал бы объективное вменение, привлечение к ответственности невиновного лица.

Незаконные изготовление и оборот порнографических

материалов или предметов ([ст. 242](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588523781j907O) УК РФ)

Противодействие распространению порнографии осуществляется на основе Женевской международной [конвенции](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00576129F001398CF9295E650EFEF986FF1285j506O) о пресечении обращения порнографических изданий и торговли ими 1923 г. Присоединившиеся к ней государства обязуются преследовать изготовление или хранение сочинений, рисунков, гравюр, картин, печатных изданий, изображений, афиш, эмблем, фотографий, кинематографических фильмов или других порнографических предметов с целью их продажи или распространения или же публичного их выставления, ввоз или вывоз этих предметов, торговлю ими (даже непубличную), совершение с ними всяких операций какого бы то ни было вида, распространение их, публичное их выставление или же сдачу их в качестве профессии в прокат.

**Объект** преступления - основы общественной нравственности в сфере половых отношений.

Порнографическими следует считать сочинения, изображения или иные предметы, которые в грубо натуралистическом и непристойном виде изображают половые отношения.

**Объективная сторона** преступления охватывает совершение хотя бы одного из следующих действий: 1) незаконные изготовление; 2) перемещение через Государственную границу Российской Федерации в целях распространения, публичной демонстрации или рекламирования; 3) распространение; 4) публичная демонстрации; 5) рекламирование порнографических материалов или предметов.

Противодействие обороту порнографии осложняется отсутствием ее легального определения, а также сложностями получения экспертных заключений об отнесении материалов и предметов к порнографическим.

Изготовление - любые действия, направленные на производство предметов порнографического характера посредством их сочинения, издания, размножения, переделки и т.п. Способами изготовления могут служить рисование, фотографирование, печатание, киносъемка и т.п.

Перемещение через Государственную границу Российской Федерации означает совершение любым способом действий по ввозу на территорию РФ или вывозу с этой территории материалов или предметов порнографического характера.

Незаконное изготовление и перемещение указанных предметов должно осуществляться в целях распространения, публичной демонстрации или рекламирования. Другие цели исключают наличие состава преступления.

Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFE2E596700A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513E81j908O) от 29 февраля 2012 г. N 14-ФЗ [ст. 242](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588523781j907O) УК РФ изложена в новой редакции (Закон вступил в силу с момента опубликования, т.е. с 1 марта 2012 г.). Прежняя редакция [статьи](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFE2B5D670CA3F38EA61E87512E589386A2F4F588503981j908O) не включала такого действия объективной стороны, как публичная демонстрация, и под распространением порнографических предметов понимались в том числе их показ, демонстрация, воспроизведение. Теперь, когда публичная демонстрация порнографических предметов образует самостоятельный состав преступления, под распространением следует понимать их сбыт, передачу хотя бы одному лицу (дарение, передача во временное пользование, в уплату долга, продажа), а также непубличный показ, воспроизведение. Кроме того, полагаем, как распространение следует квалифицировать и действия лица, оставляющего порнографические материалы в местах, где они свободно расположены и доступны любому желающему (например, размещение печатных материалов порнографического характера на рекламных стойках в магазинах, барах, клубах, ресторанах, раскладывание их в почтовые ящики, интернет-рассылка).

Если непубличный показ порнографических материалов совершается лицом, достигшим 18 лет, с целью пробуждения полового влечения у потерпевшего, не достигшего возраста 16 лет, то содеянное не квалифицируется по [ст. 242](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588523781j907O) УК РФ, а образует состав преступления, предусмотренный [ст. 135](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588523B85j901O) УК РФ "Развратные действия".

Публичная демонстрация порнографических материалов означает их открытый показ в присутствии людей, являющихся зрителями, слушателями, посетителями общественных мест и т.п.

От распространения следует отличать рекламирование порнографических предметов.

В соответствии со [ст. 3](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5E6606A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513F83j906O) Федерального закона от 13 марта 2006 г. N 38-ФЗ (в ред. от 18 июля 2011 г.) реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Полагаем, при трактовке рекламирования акцент должен быть сделан именно на наличии цели продвижения порнографических материалов и предметов на рынке. Это распространение порнографических материалов и предметов, как правило, в отношении неопределенного круга лиц с предложением приобрести такие товары.

Преступление признается оконченным с момента создания произведения порнографического характера или совершения других указанных в законе действий независимо от наступления вредных последствий. Состав преступления формальный.

**Субъективная сторона** - вина в виде прямого умысла. Мотивы и цели распространения, публичной демонстрации и рекламирования влияния на квалификацию не оказывают. Изготовление и перемещение через Государственную границу Российской Федерации совершаются с целью распространения, публичной демонстрации или рекламирования. В отношении этих двух действий объективной стороны отсутствие хотя бы одной из указанных целей означает отсутствие состава преступления. **Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16 лет. В литературе справедливо отмечается, что на территории Российской Федерации практически отсутствует нормативная база, в соответствии с которой возможно было бы определять легальный и нелегальный оборот продукции, содержащей порнографические изображения. Для субъектов, распространяющих произведения литературы, искусства или предметы широкого потребления, может быть установлена особая разрешительная система для обнародования сюжетов сексуального содержания. Иными словами, эти субъекты (издатели, редакторы, ответственные сотрудники предприятий-изготовителей и т.д.) обязываются в соответствующих случаях обращаться в организации, призванные давать официальные заключения о том, имеются ли в произведении (изделии) признаки порнографии. При наличии заключения о порнографическом характере предмета издатель (изготовитель) может считаться лицом осведомленным, а потому подлежащим ответственности за выпуск своей продукции как порнографической. Субъект, выпустивший продукцию без получения заключения, может быть привлечен к ответственности за нарушение условий предварительной разрешительной процедуры. Существование такой процедуры позволило бы снять многие трудные и спорные вопросы в рассматриваемой области.

Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFE2E596700A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513E81j908O) от 29 февраля 2012 г. N 14-ФЗ [ст. 242](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588523781j907O) УК РФ дополнена квалифицирующими признаками:

[ч. 2](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588523781j908O) - распространение, публичная демонстрация или рекламирование порнографических материалов или предметов среди несовершеннолетних либо вовлечение несовершеннолетнего в оборот порнографической продукции, совершенные лицом, достигшим восемнадцатилетнего возраста;

[ч. 3](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588523780j900O) - деяния, предусмотренные [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588523781j906O) и [2 настоящей статьи](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588523781j908O), совершенные:

а) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

б) с использованием средств массовой информации, в том числе информационно-телекоммуникационных сетей (включая есть Интернет);

в) с извлечением дохода в крупном размере.

Для вменения [ч. 2 ст. 242](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588523781j908O) УК РФ необходимо установить, что виновный, совершая распространение, публичную демонстрацию, рекламирование порнографических материалов или предметов, знал о несовершеннолетнем возрасте потерпевших либо допускал, что они не достигли возраста 18 лет.

Вовлечение несовершеннолетних в оборот порнографической продукции означает склонение лиц, не достигших возраста 18 лет, к совершению единолично или в составе группы лиц одного или нескольких действий, указанных в [ч. 1 ст. 242](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588523781j906O) УК РФ.

О понятии группы лиц по предварительному сговору и организованной группы см. [комментарий к ст. 35](#Par1501) УК РФ.

О понятии средств массовой информации см. [комментарий к ч. 2 ст. 205.2](#Par7994) УК РФ.

В соответствии с [примечанием к статье](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588523780j907O) доходом в крупном размере признается доход в сумме, превышающей 50 тысяч рублей.

Изготовление и оборот материалов или предметов

с порнографическими изображениями несовершеннолетних

([ст. 242.1](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588523780j906O) УК РФ)

**Основным объектом** преступления является общественная нравственность.

Дополнительный объект - интересы нравственного развития несовершеннолетних.

Предмет преступления - материалы или предметы с порнографическими изображениями несовершеннолетних. Понятие порнографического содержания предметов, материалов раскрыто применительно к [ст. 242](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588523781j907O) УК РФ.

Отличие данного состава преступления от деяния по [ст. 242](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588523781j907O) УК РФ проходит по предмету преступления. В рассматриваемом преступлении речь идет о материалах или предметах с порнографическими изображениями заведомо несовершеннолетних.

**Объективная сторона** преступления характеризуется совершением хотя бы одного из следующих действий: 1) изготовление; 2) приобретение; 3) хранение; 4) перемещение через Государственную границу Российской Федерации в целях распространения, публичной демонстрации или рекламирования материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних; 5) распространение: 6) публичная демонстрация; 7) рекламирование материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних.

О понятиях изготовления, перемещения через Государственную границу Российской Федерации, распространения, публичной демонстрации и рекламирования сказано применительно к [ст. 242](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588523781j907O) УК РФ.

Приобретение означает получение материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних любым способом: покупка, получение в дар; в обмен, уплату долга, в качестве средства взаиморасчета за проделанную работу, оказанную услугу, присвоение найденного. Приобретение материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних должно совершаться с целью их распространения, публичной демонстрации или рекламирования. Если цель приобретения иная, то состав преступления отсутствует.

Хранение означает нахождение материалов или предметов с порнографическими изображениями заведомо несовершеннолетних при себе, в помещениях и тайниках с целью публичной демонстрации или рекламирования.

Преступление признается оконченным с момента совершения одного из указанных действий независимо от наступления вредных последствий. Состав преступления формальный.

**Субъективная сторона** - вина в виде прямого умысла. Обязательным признаком изготовления, приобретения, хранения или перемещения через Государственную границу Российской Федерации материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних является цель - их распространение, публичная демонстрация или рекламирование.

**Субъект** преступления специальный - лицо, достигшее возраста 18 лет.

В [ч. 2 ст. 242.1](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588523783j901O) УК РФ предусмотрена ответственность за те же деяния, совершенные: а) в отношении лица, не достигшего 14-летнего возраста; б) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; в) с извлечением дохода в крупном размере; г) с использованием средств массовой информации, в том числе информационно-телекоммуникационных сетей (включая сеть Интернет).

[Пункт "а" ч. 2 ст. 242.1](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588523783j900O) УК РФ вменяется в том случае, если лицо знало или допускало, что потерпевший не достиг 14 лет.

О понятии группы лиц по предварительному сговору и организованной группы см. [комментарий к ст. 35](#Par1501) УК РФ.

В соответствии с [примечанием к ст. 242](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588523780j907O) УК РФ доходом в крупном размере признается доход в сумме, превышающей пятьдесят тысяч рублей.

В соответствии со [ст. 2](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB295C6100A3F38EA61E87512E589386A2F4F6j80DO) Закона РФ от 27 декабря 1991 г. N 2124-1 "О средствах массовой информации" (ред. 5 апреля 2013 г.) под средством массовой информации понимается периодическое печатное издание, радио-, теле-, видеопрограмма, кинохроникальная программа, иная форма периодического распространения массовой информации. Этим требованиям в ряде случаев отвечает и размещение материалов в сети Интернет.

В соответствии с Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFA2D576304A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513F80j908O) от 27 июля 2006 г. N 149-ФЗ "Об информации, информационных технологиях и о защите информации" (ред. от 5 апреля 2013 г.) информационно-телекоммуникационная сеть - технологическая система, предназначенная для передачи по линиям связи информации, доступ к которой осуществляется с использованием средств вычислительной техники.

Использование несовершеннолетнего в целях изготовления

порнографических материалов или предметов ([ст. 242.2](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588523783j907O) УК РФ)

**Основным объектом** преступления являются основы общественной нравственности в сфере воспитания несовершеннолетних.

**Объективная сторона** преступления включает совершение следующих действий:

1) фото-, кино- или видеосъемка несовершеннолетнего в целях изготовления и (или) распространения порнографических материалов или предметов; 2) привлечение несовершеннолетнего в качестве исполнителя для участия в зрелищном мероприятии порнографического характера.

Привлечение заведомо несовершеннолетних в качестве исполнителей для участия в зрелищных мероприятиях порнографического характера - это использование хотя бы одного несовершеннолетнего в качестве исполнителя в процессе проведения таких мероприятий (например, открытый показ натуралистических элементов полового акта с участием заведомо несовершеннолетнего и т.п.).

Фото-, кино- или видеосъемка, привлечение для участия в зрелищных мероприятиях порнографического характера возможны путем просьб, уговоров, найма, шантажа, угроз применения или фактического применения насилия. Полагаем, что составом данного преступления охватывается насилие в форме побоев, причинения легкого и средней тяжести вреда здоровью. Причинение тяжкого вреда здоровью следует квалифицировать по совокупности со [ст. 111](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513A86j902O) УК РФ.

Состав преступления формальный. Преступление признается оконченным с момента совершения одного из указанных действий независимо от наступления вредных последствий.

**Субъективная сторона** - вина в виде прямого умысла. Совершая фото-, кино- или видеосъемку, привлекая лицо к участию в зрелищном мероприятии порнографического характера, виновный осознает, что выполняет эти действия в отношении несовершеннолетнего, либо допускает, что вовлекаемое лицо не достигло 18 лет. Обязательным признаком фото-, кино- или видеосъемки несовершеннолетнего является цель изготовления и (или) распространения порнографических материалов или предметов.

**Субъект преступления** специальный - лицо, достигшее возраста 18 лет.

В [ч. 2 ст. 242.2](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588523783j908O) УК РФ предусмотрена ответственность за те же деяния, совершенные:

а) в отношении двух или более лиц;

б) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

в) в отношении лица, не достигшего четырнадцатилетнего возраста;

г) с использованием информационно-телекоммуникационных сетей (включая сеть Интернет).

Фото-, кино- или видеосъемка, привлечение к участию в зрелищном мероприятии порнографического характера двух или более несовершеннолетних вменяются в случаях, когда виновный совершает указанные действия одновременно или последовательно в отношении нескольких потерпевших, независимо от того, связаны ли совершаемые действия единством умысла, при условии, что ни за одно из этих преступлений виновный ранее не был осужден.

О понятии группы лиц по предварительному сговору и организованной группы см. [комментарий к ст. 35](#Par1501) УК РФ.

Квалифицирующий признак фото-, кино- или видеосъемки, привлечения к участию в зрелищном мероприятии порнографического характера лица, не достигшего четырнадцатилетнего возраста, вменяется только в том случае, когда виновному известен возраст потерпевшего (из факта близкого знакомства, ознакомления с документами и т.д.) либо внешность потерпевшего явно свидетельствует о недостижении им возраста 14 лет.

Уничтожение или повреждение памятников истории и культуры

([ст. 243](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F58B59j306O) УК РФ)

**Объект** преступления - общественная нравственность в сфере содержания и сохранения памятников истории и культуры.

Федеральной [закон](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CF82058620CA3F38EA61E87512E589386A2F4F68Aj508O) от 25 июня 2002 г. N 73-ФЗ "Об объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации" определяет, что к объектам культурного наследия относятся объекты недвижимого имущества со связанными с ними произведениями живописи, скульптуры, декоративно-прикладного искусства, объектами науки и техники и иными предметами материальной культуры, возникшие в результате исторических событий, представляющие собой ценность с точки зрения истории, археологии, архитектуры, градостроительства, искусства, науки и техники, эстетики, этнологии или антропологии, социальной культуры и являющиеся свидетельством эпох и цивилизаций, подлинными источниками информации о зарождении и развитии культуры.

Объекты культурного наследия в соответствии с указанным Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CF82058620CA3F38EA61E87512E589386A2F4F588513F83j906O) подразделяются на следующие виды:

- памятники - отдельные постройки, здания и сооружения с исторически сложившимися территориями (в том числе памятники религиозного назначения: церкви, колокольни, часовни, костелы, кирхи, мечети, буддистские храмы, пагоды, синагоги, молельные дома и другие объекты, специально предназначенные для богослужений); мемориальные квартиры; мавзолеи, отдельные захоронения; произведения монументального искусства; объекты науки и техники, включая военные; частично или полностью скрытые в земле или под водой следы существования человека, включая все движимые предметы, имеющие к ним отношение, основным или одним из основных источников информации о которых являются археологические раскопки или находки (далее - объекты археологического наследия);

- ансамбли - четко локализуемые на исторически сложившихся территориях группы изолированных или объединенных памятников, строений и сооружений фортификационного, дворцового, жилого, общественного, административного, торгового, производственного, научного, учебного назначения, а также памятников и сооружений религиозного назначения (храмовые комплексы, дацаны, монастыри, подворья), в том числе фрагменты исторических планировок и застроек поселений, которые могут быть отнесены к градостроительным ансамблям; произведения ландшафтной архитектуры и садово-паркового искусства (сады, парки, скверы, бульвары), некрополи;

- достопримечательные места - творения, созданные человеком, или совместные творения человека и природы, в том числе места бытования народных художественных промыслов; центры исторических поселений или фрагменты градостроительной планировки и застройки; памятные места, культурные и природные ландшафты, связанные с историей формирования народов и иных этнических общностей на территории Российской Федерации, историческими (в том числе военными) событиями, жизнью выдающихся исторических личностей; культурные слои, остатки построек древних городов, городищ, селищ, стоянок; места совершения религиозных обрядов.

В Российской Федерации ведется Единый государственный реестр объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации.

Предметом преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 243](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F58C51j309O) УК РФ, являются памятники истории и культуры регионального и местного значения, а также предметы и документы, имеющие историческую или культурную ценность (речь идет о движимых исторических и культурных ценностях, определяемых [Законом](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CF821596C0CA3F38EA61E8751j20EO) РФ от 15 апреля 1993 г. N 4804-1 "О ввозе и вывозе культурных ценностей" (ред. 6 декабря 2011 г.)).

**Объективная сторона** преступления характеризуется уничтожением или повреждением памятников истории и культуры, природных комплексов или объектов, взятых под охрану государства, а также предметов или документов, имеющих историческую или культурную ценность.

Уничтожением признается полная ликвидация (истребление) памятников истории, культуры, природных комплексов и объектов, а также предметов и документов, имеющих историческую или культурную ценность.

Повреждение - это сравнительно небольшая порча указанных объектов и предметов, существенно снижающая их историческую, научную или культурную ценность.

Оконченным преступление является с момента наступления указанных в [Законе](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CF821596C0CA3F38EA61E8751j20EO) вредных последствий (уничтожение или повреждение памятников истории и культуры). Состав преступления материальный.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется умышленной виной. Умысел может быть как прямым, так и косвенным.

**Субъект** преступления общий - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированным видом преступления закон признает те же деяния, совершенные в отношении особо ценных объектов или памятников общероссийского значения.

Указом Президента РФ от 30 ноября 1992 г. (ред. 17 мая 2007 г.) утверждено [Положение](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398BF42B56640EFEF986FF12855621078481EBF8F488513Ej809O) об особо ценных объектах культурного наследия народов Российской Федерации. К особо ценным объектам культурного наследия народов Российской Федерации (далее именуются особо ценные объекты) относятся расположенные на ее территории историко-культурные и природные комплексы, архитектурные ансамбли и сооружения, предприятия, организации и учреждения культуры, а также другие объекты, представляющие собой материальные, интеллектуальные и художественные ценности эталонного или уникального характера с точки зрения истории, археологии, культуры, архитектуры, науки и искусства.

Объекты, отнесенные к числу особо ценных, включаются в Государственный свод особо ценных объектов культурного наследия народов Российской Федерации и могут быть представлены в ЮНЕСКО для включения их в Список всемирного наследия от имени Российской Федерации.

К особо ценным объектам, в частности, относятся культурные ценности, не подлежащие вывозу из Российской Федерации; предметы, непосредственно отнесенные к особо ценным объектам культурного наследия, и т.п.

Надругательство над телами умерших и местами их захоронения

([ст. 244](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503980j906O) УК РФ)

**Объект** преступления - общественная нравственность в сфере уважительного отношения к памяти умерших.

Местами захоронения являются могилы, кладбища в целом, склепы и т.п. К надмогильным сооружениям относятся памятники, надгробия, кресты и т.п. Кладбищенские здания, предназначенные для погребальных церемоний, включают крематории, часовни, церкви, находящиеся на территории кладбища, и т.п.

**Объективная сторона** преступления выражается в действии - надругательстве над телами умерших либо в уничтожении, повреждении или осквернении мест захоронения, надмогильных сооружений или кладбищенских зданий, предназначенных для церемоний в связи с погребением умерших или их поминовением.

Надругательство над телами умерших может выражаться в извлечении из могилы трупа или его останков, похищении находящихся на трупе или при нем предметов и т.п.

Уничтожение мест захоронения, надмогильных сооружений или кладбищенских зданий означает их разрушение любым способом, при котором восстановление надмогильного сооружения не представляется возможным.

Повреждение таких мест, зданий и сооружений означает их порчу, затрудняющую использование по прямому назначению, например для погребальной церемонии.

Осквернение выражается в нанесении на надмогильных сооружениях или кладбищенских зданиях непристойных надписей, совершении в местах захоронения циничных действий и т.п.

Раскопка древних захоронений не образует рассматриваемого состава преступления, однако при определенных условиях может квалифицироваться по [ст. 243](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F58B59j306O) УК РФ как уничтожение или повреждение памятников истории и культуры.

Преступление окончено с момента совершения действий, образующих надругательство над телами умерших или местами захоронения. При этом не имеет значения, осведомлены ли о совершенном преступлении родственники умершего. Состав преступления формальный.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

Те же деяния, совершенные:

а) группой лиц по предварительному сговору;

б) по мотиву национальной, расовой, религиозной ненависти или вражды, а равно в отношении скульптурного, архитектурного сооружения, посвященного борьбе с фашизмом или жертвам фашизма, либо мест захоронения участников борьбы с фашизмом;

в) с применением насилия или угрозой его применения - квалифицируются по [ч. 2 ст. 244](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503983j901O) УК РФ.

Жестокое обращение с животными ([ст. 245](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503983j904O) УК РФ)

**Объект** преступления - общественная нравственность в сфере взаимоотношений человека и животных.

Предмет преступления - любые животные (лошади, собаки, кошки и т.п.), как домашние, так и дикие, бездомные.

**Объективная сторона** преступления характеризуется жестоким обращением с животными, повлекшим их гибель или увечье, если это деяние совершено из хулиганских либо корыстных побуждений, или с применением садистских методов, или в присутствии малолетних.

Жестокое обращение заключается в мучении животных или издевательстве над ними, причинении животным страданий. Оно может выражаться в побоях, причинении вреда здоровью животного (например, членовредительстве животного, длительном лишении его пищи и воды и т.п.). К категории жестокого следует отнести и проведение различного рода боев между животными (например, собачьи, петушиные бои). С учетом этого представляется, что быстрое, практически безболезненное умерщвление животного не образует состава данного преступления.

В одном из решений Верховного Суда РФ подчеркивалось: под жестоким обращением с животным, повлекшим за собой его гибель, понимается систематическое избиение, оставление без пищи и воды на длительное время и тому подобное отношение к животному или, например, мучительный способ умерщвления. Как следует из приговора, Налеухин убил собаку, нанеся ей неустановленным предметом несколько ударов по голове. Данных о том, что при этом умысел Налеухина был направлен на причинение страданий животному, по делу не имеется и в приговоре не приведено <1>.

--------------------------------

<1> [Определение](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C005F7D3FF001398FF82B5E650CA3F38EA61E8751j20EO) Верховного Суда РФ от 20 февраля 2007 г. N 4-О07-13 // СПС "КонсультантПлюс".

Садистские методы - это применение изощренных действий, когда виновному доставляет удовольствие наблюдать мучения животного (например, систематическое нанесение побоев, причинение многочисленных мелких травм, воздействие огнем и иные подобные действия, причиняющие животному особую боль).

Жестокое обращение с животным в присутствии малолетних имеет место в случаях, когда оно происходит на глазах у лиц, не достигших 14 лет. Полагаем правильным считать, что при этом важно не только фактическое присутствие малолетних, но и осознание ими существа происходящего. В противном случае состав преступления отсутствует, поскольку в такой ситуации будет отсутствовать вредное воздействие на сознание ребенка и нравственные начала его формирования, например ребенок грудничкового возраста и не осознает происходящего или ребенок невменяем и т.п.

Окончено преступление после гибели или увечья животного. Состав преступления материальный. Однако сам состав преступления будет иметь место только в том случае, если указанные гибель или увечье сопровождались соответствующей мотивацией (хулиганские или корыстные побуждения) или имели место при наличии определенных условий (совершены с применением садистских методов или в присутствии малолетних).

Если виновный имел намерение убить животное с применением мучений, изувечить его, но не достиг указанной цели по обстоятельствам, не зависящим от его воли, деяние следует квалифицировать как покушение на преступление.

**Субъективная сторона** преступления предполагает прямой или косвенный умысел. Факультативным признаком субъективной стороны состава преступления является мотив - хулиганские или корыстные побуждения.

Виновный осознает факт жестокого обращения с животными, предвидит гибель животного или возможность причинения увечья и желает (прямой умысел) либо допускает (косвенный умысел) наступление данных последствий. Наличие указанного в законе мотива является обязательным признаком субъективной стороны состава преступления.

Хулиганские побуждения - это желание противопоставить себя обществу, выказать пренебрежение установленными правилами поведения, нормами морали и нравственности. При этом имеет место демонстративное проявление жестокости, отсутствие реагирования на возмущение, замечания, попытки пресечь деяние.

Корыстные побуждения означают стремление извлечь материальную выгоду для себя или других лиц, избавиться от затрат. На практике, например, [ст. 245](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503983j904O) УК РФ вменяют лицам, отлавливающим или выращивающим собак для их последующего забоя и использования в приготовлении блюд, устроителям собачьих боев и др. Полагаем, что в случаях использования мяса животных для приготовления блюд есть основания вменять [ст. 245](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503983j904O) УК РФ, только если установлены признаки жестокого обращения. Например, был применен такой способ умерщвления животного, который заведомо для виновного связан с причинением животному особых страданий. Если же животное убито достаточно быстро, не испытывало при этом мучений, например путем отсечения топором головы от туловища, то состав преступления отсутствует.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

Квалифицированный состав преступления ([ч. 2 ст. 245](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588533687j906O) УК РФ) - совершение преступления группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

ГЛАВА 32. ЭКОЛОГИЧЕСКИЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

§ 1. Понятие и общая характеристика

экологических преступлений

[Глава 26](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503982j901O) "Экологические преступления" Уголовного кодекса РФ (далее - УК РФ) содержит 17 статей. УК РФ устанавливает также ответственность за экоцид [(ст. 358)](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588533D89j903O), уничтожение или повреждение природных комплексов или объектов, взятых под охрану государства [(ст. 243)](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F58B59j306O), жестокое обращение с животными [(ст. 245)](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503983j904O), нарушение правил безопасности на объектах атомной энергетики [(ст. 215)](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503C88j900O), сокрытие информации об обстоятельствах, создающих опасность для жизни или здоровья людей [(ст. 237)](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503A86j908O). Хотя эти составы преступлений размещены в других главах [УК](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E8751j20EO) РФ, они устанавливают ответственность за деяния, сопряженные с причинением вреда окружающей среде. Экологические отношения выступают здесь дополнительным или альтернативным объектом посягательства.

В УК РФ 1996 г. содержание рассматриваемой [главы](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503982j901O) Кодекса, как и других, приводится в соответствие с иерархией социальных ценностей, принятых в правовом демократическом государстве (личность, общество, государство), установленными общепринятыми международными нормами и требованиями борьбы с современными формами и видами экологической преступности. В отличие от [УК](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C005B7C28F001398EFA215F650EFEF986FF12855621078481EBF8F488513Ej801O) РСФСР 1960 г., где природная среда выступала объектом охраны как сырьевая база экономики, своеобразная "кладовка" сырьевых запасов, [УК](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E8751j20EO) РФ ориентирован на признание природной среды биологической основой жизни, здоровья, деятельности человека. С этих позиций экологические посягательства есть, по сути, преступления против человека и всего живого на Земле, совершаемые путем воздействия на среду обитания. Существенно меняются и представления об общественной опасности данных преступлений. Конструкция уголовно-правовых норм, как правило, учитывает характер и тяжесть вреда, причиненного экологическим преступлением здоровью и жизни человека.

Среди ученых мнения по поводу объекта преступлений против природы различны. Одни полагают, что рассматриваемые преступления посягают на отношения собственности. Другие считают объектом отношения по хозяйственному использованию природных ресурсов. Соответственно, они относят эти посягательства к хозяйственным, экономическим. Можно встретить утверждения, что объектом являются сами природные богатства. Данные позиции, на наш взгляд, не отражают сущности экологических преступлений и не соответствуют уголовному законодательству. Попытка рассматривать экологические преступления как разновидность экономических не позволяет в должной мере вскрыть специфику преступлений в сфере охраны окружающей среды, переносит центр тяжести с отношений экологических на материальные, стоимостные, что совершенно недостаточно с точки зрения современных представлений о взаимодействии общества и природы и приводит к неверному толкованию признаков этих составов на практике.

В большинстве норм об ответственности за посягательства на окружающую среду об экономическом использовании природных ресурсов речь вообще не идет ([ст. ст. 245](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503983j904O), [247](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503982j905O) - [252](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503987j904O), [254](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503986j906O), [257](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F1j801O), [259](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503880j901O) УК РФ). Ответственность они предусматривают за нарушение правил охраны природных ресурсов путем неблагоприятного воздействия на них: уничтожения, повреждения, отравления, загрязнения. Конечно, с экономической точки зрения по-прежнему природа является сырьевой базой хозяйствования, но акцент при анализе экологических преступлений надо делать на то, что природные ресурсы в своей совокупности образуют среду обитания человека и иных живых существ. Должен учитываться не только и не столько экономический ущерб, но главным образом - ущерб экологического характера: сдвиги в экологической системе, нарушение радиационного, теплового, энергетического баланса, влияние на здоровье людей, исчезновение растений и животных и т.д.

Позиция тех авторов, которые считают объектом экологических преступлений природные ресурсы (лес, воду, воздух, недра, рыбу, зверей) несостоятельна, поскольку в этом случае не проводится никаких различий между объектом и предметом посягательства.

Необходимо учитывать и изменения в системе [Особенной части](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513A82j900O) УК РФ. В ней специальная [глава](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503982j901O) "Экологические преступления" помещена в [раздел](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503C81j900O) "Преступления против общественной безопасности и общественного порядка". Известно, что [Особенная часть](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513A82j900O) УК РФ делится на разделы по родовому, а на главы - по видовому объекту посягательства.

С учетом этого **родовым объектом** экологических преступлений следует считать отношения в сфере обеспечения общественной безопасности, общественного порядка, здоровья населения и общественной нравственности, которые, в свою очередь, наряду с другими (в сфере государственной безопасности, экономической безопасности и т.д.) охватываются более емким понятием - "национальная безопасность".

**Видовым объектом** являются охраняемые уголовным законом комплексные общественные отношения по рациональному использованию природных ресурсов, сохранению качественно благоприятной для человека и иных живых существ окружающей среды и обеспечению экологической безопасности населения.

**Основными непосредственными объектами** являются конкретные общественные отношения по охране, рациональному использованию отдельных видов природных богатств и обеспечению экологической безопасности населения. Например, объектом незаконной охоты являются отношения по охране и рациональному использованию диких зверей, птиц и иных животных, а объектом загрязнения водоемов и воздуха - отношения по охране вод и атмосферы, их рациональному использованию и обеспечению экологической безопасности населения.

В тех преступлениях, где в качестве потерпевшего фигурирует человек, дополнительными непосредственными объектами выступают отношения по охране его жизни и здоровья от неблагоприятного воздействия измененной окружающей среды.

Второй отличительный признак экологических преступлений - особый предмет посягательства.

**Предметом** экологических преступлений в широком смысле слова выступает окружающая среда в целом. В более узком смысле предметом конкретных преступлений являются природные ресурсы: земля, ее недра, атмосфера, внутренние воды и воды открытого моря, животные, растительность.

В отдельных случаях в качестве предмета преступного воздействия предусматриваются редкие и достопримечательные ресурсы живой и неживой природы: природные ландшафты, урочища, ущелья либо единичные объекты природы - скалы, деревья, водоемы и др. ([ст. 262](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503882j901O) УК РФ).

Поскольку одни и те же элементы окружающей среды могут быть вовлечены в орбиту различных общественных отношений, необходимо выяснить социальную роль предмета посягательства.

Так, по-разному будет квалифицирован незаконный вылов рыбы в реке и в прудовом хозяйстве фермера, где эта рыба выращивается как товар. В первом случае налицо незаконная добыча (вылов) водных биологических ресурсов ([ст. 256](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F1j80EO) УК РФ), во втором - хищение. Если загрязнен воздух производственного помещения, то при наличии признаков состава преступления это деяние рассматривается как преступное нарушение правил охраны труда ([ст. 143](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F58D50j309O) УК РФ). Если же загрязнена атмосфера выбросами производства - это экологическое преступление ([ст. 251](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503984j909O) УК РФ). Поэтому в экологических преступлениях предмет посягательства всегда следует рассматривать в связи с объектом и наряду с ним.

В частности, те элементы окружающей среды, к которым приложен человеческий труд и которые вносятся, внедряются, "растворяются" в ней для выполнения природных (биологических и иных) функций, выпадают из понятия "имущество", "товар", приобретают иное социальное значение, попадая в сферу экологических отношений.

И наоборот, то, что на ресурсы природы распространяются отношения собственности (государственной, частной, субъектов Федерации и т.д.), еще не означает, что эти ресурсы природы есть имущество и, например, рубку деревьев или уничтожение лесных насаждений следует квалифицировать как преступление против собственности.

Свойство имущества, товара элементу природы придает конкретный труд человека, которым ресурс природы "вырывается" из окружающей среды или иным образом обособляется от нее. С этого момента он приобретает меновую и потребительскую стоимость и ее денежное выражение - цену. В связи с этим Пленум Верховного Суда РФ в [п. 15](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFF2E576105A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513F82j906O) Постановления от 18 октября 2012 г. N 21 "О применении судами законодательства об ответственности за нарушения в области охраны окружающей среды и природопользования" указал, в частности, что предметом преступлений, предусмотренных [ст. ст. 260](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F0j80BO) и [261](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F68Bj506O) УК РФ (т.е. предметом экологических преступлений), являются не только лесные насаждения (деревья, кустарники и лианы, произрастающие в лесах), а также деревья, кустарники и лианы, произрастающие вне лесов (например, насаждения в парках, аллеях, отдельно высаженные в черте города деревья, насаждения в полосах отвода железнодорожных магистралей и автомобильных дорог или каналов). При этом не имеет значения, высажены ли лесные насаждения или не отнесенные к лесным насаждениям деревья, кустарники, лианы искусственно либо они произросли без целенаправленных усилий человека.

Не относятся к предмету экологических преступлений, в частности, деревья, кустарники и лианы, произрастающие на землях сельскохозяйственного назначения (за исключением лесных насаждений, предназначенных для обеспечения защиты земель от воздействия негативных (вредных) природных, антропогенных и техногенных явлений), на приусадебных земельных участках, на земельных участках, предоставленных для индивидуального жилищного, гаражного строительства, ведения личного подсобного и дачного хозяйства, садоводства, животноводства и огородничества, в лесопитомниках, питомниках плодовых, ягодных, декоративных и иных культур, а также ветровальные, буреломные, сухостойные деревья, если иное не предусмотрено специальными нормативными правовыми актами. Рубка указанных насаждений, а равно их уничтожение или повреждение при наличии к тому предусмотренных законом оснований могут быть квалифицированы как хищение либо уничтожение или повреждение имущества.

С учетом сказанного предметом экологических преступлений следует считать различные компоненты окружающей среды, созданные природой, либо аккумулирующие в себе определенное количество труда предшествующих и настоящих поколений людей, но остающиеся в природной среде, или созданные трудом человека и внесенные в нее для выполнения своих биологических и иных природных функций.

С **объективной стороны** рассматриваемые преступления в общей форме выражаются в нарушении путем действия или бездействия общеобязательных правил природопользования и охраны окружающей среды. Диспозиции норм, описывающих такие преступления, являются бланкетными. Поэтому для установления конкретных признаков состава преступления необходимо обратиться к соответствующим законам и иным нормативным правовым актам по охране окружающей среды и использованию природных ресурсов, принимаемым на уровне РФ, субъектов РФ, органов местного самоуправления, министерств и ведомств. Число их весьма велико (свыше 50 законов и 800 иных нормативных актов).

Ряд составов экологических преступлений относится к категории так называемых формальных, в которых последствия не предусмотрены, а ответственность наступает за само совершение деяния (действие или бездействие). Таковы, например, составы преступлений, предусмотренных [ч. 1 ст. 252](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F1j80CO), [ст. 253](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503986j903O) УК РФ.

Другие (материальные) содержат указание на необходимость наступления последствий ([ст. ст. 246](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503982j900O), [248](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503985j900O) - [250](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503984j900O), [254](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503986j906O), [257](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F1j801O), [259](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503880j901O) и др. УК РФ) как на обязательный признак состава преступления. Имеются и такие составы, которые предусматривают ответственность только в случае возникновения реальной угрозы наступления предусмотренных в них последствий (составы опасности или "угрозы"). Их логично отнести к формальным ([ч. 1 ст. 247](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503982j904O) УК РФ).

[Статьи 256](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F1j80EO) и [258](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503881j900O) УК РФ содержат разновидности преступлений и с материальным (в случае причинения преступлением крупного ущерба), и с формальным составами.

С **субъективной стороны** ряд преступлений характеризуется умышленной виной ([ст. ст. 256](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F1j80EO), [258](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503881j900O) и др. УК РФ). Другие - как умышленно, так и по неосторожности, третьи - только по неосторожности. Пленум Верховного Суда РФ в [п. 4](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFF2E576105A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513F80j905O) Постановления от 18 октября 2012 г. N 21 разъяснил, что исходя из положений [ч. 2 ст. 24](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513F88j909O) УК, если в диспозиции статьи [гл. 26](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503982j901O) УК РФ форма вины не конкретизирована, то соответствующее экологическое преступление может быть совершено умышленно или по неосторожности при условии, если об этом свидетельствуют содержание деяния, способы его совершения и иные признаки объективной стороны состава экологического преступления. Например, преступления, предусмотренные [ст. 246](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503982j900O), [ч. 2 ст. 247](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503982j906O), [ч. 1 ст. 248](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503985j903O), [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503984j903O) и [2 ст. 250](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503984j905O) УК РФ, могут быть совершены как умышленно, так и по неосторожности, тогда как преступления, предусмотренные [ч. 3 ст. 247](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503982j908O) УК РФ, [ч. 2 ст. 248](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503985j905O) УК РФ, [ч. 3 ст. 250](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503984j907O) УК РФ, совершаются только по неосторожности.

Мотивы и цели умышленных экологических преступлений для квалификации преступлений значения не имеют, но учитываются при назначении наказания.

Если лицо имеет цель путем воздействия на окружающую среду причинить вред людям, то в зависимости от направленности и содержания умысла его действия рассматриваются как преступление против человечества ([ст. 358](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588533D89j903O) УК РФ - экоцид), либо - против жизни и здоровья граждан ([гл. 16](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513A82j902O) УК РФ).

**Субъектом** экологических преступлений, как правило, являются физические, вменяемые лица, достигшие 16-летнего возраста. В некоторых составах предусмотрен специальный субъект - лицо, использующее при совершении преступления свое служебное положение ([ч. 3 ст. 256](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503988j907O), [ч. 2 ст. 258](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503881j909O) и [п. "в" ч. 2 ст. 260](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503880j908O) УК РФ). Пленум Верховного Суда РФ в [п. 3](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFF2E576105A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513F80j901O) Постановления от 18 октября 2012 г. N 21 г. разъяснил, что к таким лицам следует относить как должностных лиц, так и государственных служащих и служащих органов местного самоуправления, не относящихся к числу должностных лиц, а также лиц, постоянно, временно либо по специальному полномочию выполняющих организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в коммерческой организации независимо от формы собственности или в некоммерческой организации, не являющейся государственным или муниципальным учреждением. При этом использование служебного положения выражается не только в умышленном использовании указанными выше лицами своих служебных полномочий, но и в оказании влияния, исходя из значимости и авторитета занимаемой ими должности на других лиц в целях совершения ими незаконных добычи (вылова) водных биологических ресурсов, охоты или рубки лесных насаждений. В связи с тем что в указанных нормах специально предусмотрена ответственность за деяния, совершенные с использованием служебного положения, содеянное квалифицируется только по [ч. 3 ст. 256](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503988j907O), или [ч. 2 ст. 258](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503881j909O), или [п. "в" ч. 2 ст. 260](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503880j908O) УК РФ без совокупности с преступлениями, предусмотренными [ст. 201](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503D86j901O) или [ст. ст. 285](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503787j902O), [286](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503786j905O) УК РФ.

В случаях, когда названные лица совершают иные экологические преступления, они должны нести ответственность по соответствующим статьям [главы 26](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503982j901O) УК РФ, а при наличии в их действиях признаков злоупотребления должностными полномочиями или полномочиями лица, выполняющего управленческие функции в коммерческой или иной организации, либо превышения должностных полномочий содеянное квалифицируется по совокупности с преступлениями, предусмотренными [ст. 201](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503D86j901O) или [ст. ст. 285](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503787j902O), [286](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503786j905O) УК РФ.

Таким образом, основными отличительными признаками экологических преступлений следует считать объект, предмет посягательства, экологически значимое поведение субъекта и последствия, так как именно эти признаки характеризуются особым свойством всех преступлений в области охраны окружающей среды - экологичностью.

С учетом изложенного определение рассматриваемых преступлений можно сформулировать следующим образом.

**Экологическими преступлениями** являются общественно опасные, предусмотренные уголовным законом, виновные, наказуемые деяния, посягающие на общественные отношения по сохранению качественно благоприятной окружающей среды, рациональному использованию ее ресурсов и обеспечению экологической безопасности населения.

Иные преступления, связанные с природными ресурсами, но не обладающие указанными выше признаками, нельзя назвать экологическими.

§ 2. Классификация экологических преступлений

Структура института уголовно-правовой охраны окружающей среды в [УК](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E8751j20EO) РФ 1996 г. по-прежнему (как и в [УК](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C005B7C28F001398EFA215F650EFEF986FF12855621078481EBF8F488513Ej801O) РСФСР 1960 г.) не совпадает с принципами его построения (кодификации). Так, появление в УК РФ специальной [главы](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503982j901O) "Экологические преступления" позволяет, с одной стороны, говорить о наличии законодательной системы этих преступлений. Вместе с тем, как отмечалось, нормы экологического характера содержатся и в других главах [УК](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E8751j20EO) РФ.

Не отличается единством классификация экологических преступлений и в теории уголовного права. По-разному определяется как их круг, так и основания классификации.

Нередко к экологическим относят все те преступления, которые связаны с элементами окружающей среды. Объективно, практически вся материальная деятельность человека, связанная с окружающей средой, экологична, ибо все, чем он пользуется, берется у природы. Но с позиции законодателя экологически опасная преступная деятельность не всегда имеет своим видовым объектом отношения по охране окружающей среды. Так, преступление, предусмотренное [ст. 358](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588533D89j903O) УК РФ, хотя и связано с причинением вреда окружающей среде, но посягает, прежде всего, на отношения, обеспечивающие мир и безопасность существования человечества. Жестокое обращение с животными ([ст. 245](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503983j904O) УК РФ) посягает на общественную нравственность, нарушение правил безопасности на объектах атомной энергетики ([ч. 1 ст. 215](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503C88j903O) УК РФ) - на общественную безопасность.

Вместе с тем, наоборот, в [главе 26](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503982j901O) УК РФ есть преступления, которые не могут причинить вред отношениям по охране окружающей среды вовсе, либо этот объект посягательства фигурирует в их составах альтернативно. Так, нельзя отнести к экологическим (в точном смысле слова) такие деяния, как незаконное создание вокруг сооружений и установок на континентальном шельфе или в исключительной экономической зоне РФ зон безопасности, а равно нарушение правил строительства, эксплуатации, охраны, ликвидации возведенных сооружений и средств безопасности морского судоходства ([ч. 1 ст. 253](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588523D87j904O) УК РФ), так как эти деяния посягают на отношения по обеспечению безопасности морского судоходства в зоне сооружений и установок на шельфе и в исключительной экономической зоне. Иные же посягательства, предусмотренные [ч. 2 данной статьи](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588523D87j907O), безусловно, затрагивают отношения экологического характера.

Некоторые преступления, предусмотренные [главой 26](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503982j901O) УК РФ, могут причинять вред окружающей среде, но могут и не быть связанными с причинением такого вреда. Таковы, например, деяния, предусмотренные нормами о нарушении ветеринарных правил ([ч. 1 ст. 249](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503985j906O) УК РФ) и о нарушении правил борьбы с болезнями и вредителями растений ([ч. 2 ст. 249](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503985j908O) УК РФ). Ответственность этими нормами предусматривается за причинение вреда элементам окружающей среды, как относящимся к категории "имущество", так и не относящимся. Соответственно, в случаях причинения вреда окружающей среде ущерб терпят отношения в сфере экологии, а в иных случаях - отношения собственности, хозяйственные.

Нормы, описывающие названные посягательства, следует отнести к альтернативно-экологическим.

В [УК](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E8751j20EO) есть нормы, предусматривающие ответственность за посягательства на окружающую среду вообще. Предмет (и соответственно отношения по его охране) предусмотрен в них альтернативно либо вовсе не конкретизируется. Таковы, например, нормы об ответственности за: нарушение правил охраны окружающей среды при производстве работ ([ст. 246](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503982j900O) УК РФ); нарушение правил обращения экологически опасных веществ и отходов ([ст. 247](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503982j905O) УК РФ) и др.

Преступления, предусмотренные такими нормами, можно именовать экологическими преступлениями общего характера.

Те же преступления, которые посягают на конкретно определенный в законе элемент окружающей среды и связанные с ним конкретные общественные отношения по его охране, логично обозначить как экологические преступления специального характера (специальных видов).

В итоге экологические преступления можно сгруппировать следующим образом: экологические преступления общего характера; специальные виды экологических преступлений.

К экологическим преступлениям общего характера согласно УК РФ относятся: нарушение правил охраны окружающей среды при производстве работ ([ст. 246](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503982j900O) УК РФ); нарушение правил обращения экологически опасных веществ и отходов ([ст. 247](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503982j905O) УК РФ); нарушение правил безопасности при обращении с микробиологическими либо другими биологическими агентами или токсинами ([ст. 248](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503985j900O) УК РФ), нарушение законодательства РФ о континентальном шельфе и об исключительной экономической зоне РФ ([ст. 253](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503986j903O) УК РФ); нарушение режима особо охраняемых территорий и объектов ([ст. 262](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503882j901O) УК РФ).

Данные преступления посягают на отношения по охране, рациональному использованию компонентов окружающей среды в их совокупности и обеспечению экологической безопасности.

В группе специальных видов экологических преступлений в соответствии с [УК](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E8751j20EO) РФ выделяются преступления, посягающие на общественные отношения:

в области охраны и рационального использования земель, недр и обеспечения экологической безопасности - порча земли ([ст. 254](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503986j906O) УК РФ), нарушение правил охраны и использования недр ([ст. 255](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503989j905O) УК РФ);

в области охраны и рационального использования животного мира (фауны) - незаконная добыча (вылов) водных биологических ресурсов ([ст. 256](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F1j80EO) УК РФ), нарушение правил охраны рыбных запасов ([ст. 257](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F1j801O) УК РФ), незаконная охота ([ст. 258](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503881j900O) УК РФ), нарушение ветеринарных правил ([ч. 1 ст. 249](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503985j906O) УК РФ), уничтожение критических местообитаний для организмов, занесенных в Красную книгу РФ ([ст. 259](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503880j901O) УК РФ - в части, касающейся организмов животного происхождения);

в области охраны и рационального использования растительного мира (флоры) - незаконная рубка лесных насаждений ([ст. 260](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F0j80BO) УК РФ), уничтожение или повреждение лесных насаждений ([ст. 261](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F68Bj506O) УК РФ), нарушение правил, установленных для борьбы с болезнями и вредителями растений ([ч. 2 ст. 249](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503985j908O) УК РФ), незаконная добыча (вылов) водных растений ([ст. 256](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F1j80EO) УК РФ);

по охране, рациональному использованию вод и атмосферы и обеспечению экологической безопасности, - загрязнение вод ([ст. 250](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503984j900O) УК РФ), загрязнение морской среды ([ст. 252](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503987j904O) УК РФ), загрязнение атмосферы ([ст. 251](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503984j909O) УК РФ).

По характеру совершения (способу воздействия на окружающую среду) с некоторой долей условности экологические преступления можно подразделить на преступления, связанные с:

незаконным завладением (незаконным природопользованием) природными ресурсами ([ст. ст. 253](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503986j903O), [256](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F1j80EO), [258](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503881j900O), [260](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F0j80BO) УК РФ);

негативным воздействием на окружающую среду, ухудшением ее качества ([ст. ст. 246](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503982j900O) - [252](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503987j904O), [254](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503986j906O), [255](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503989j905O), [257](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F1j801O), [259](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503880j901O), [261](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F68Bj506O), [262](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503882j901O) УК РФ).

Из последней группы можно выделить также подгруппу преступлений, выражающихся в уничтожении или повреждении природных ресурсов и природных объектов ([ст. ст. 257](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F1j801O), [259](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503880j901O), [261](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F68Bj506O) УК РФ).

§ 3. Экологические преступления общего характера

Нарушение правил охраны окружающей среды

при производстве работ ([ст. 246](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503982j900O) УК РФ)

Непосредственный основной **объект** преступления - общественные отношения по охране окружающей среды, рациональному использованию природных ресурсов и обеспечению экологической безопасности населения. Дополнительный непосредственный объект - отношения по охране здоровья людей. **Предмет** преступления - окружающая среда в совокупности составляющих ее природных, природно-антропогенных и антропогенных ресурсов ([ст. 1](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFA2E5D6603A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513F80j905O) Федерального закона "Об охране окружающей среды"). Под ресурсами природной среды понимаются земля, недра, почва, воды, атмосферный воздух, животный и растительный мир, иные организмы, озоновый слой, околоземное космическое пространство.

Природно-антропогенный объект - природный объект, измененный деятельностью человека и (или) созданный им.

Антропогенный объект - объект, созданный человеком, не обладающий свойствами природных объектов (технические устройства, дороги всех видов, заводы, здания, сооружения и т.п.).

С **объективной стороны** преступление выражается в:

1) нарушении правил охраны окружающей среды при проектировании, размещении, строительстве, вводе в эксплуатацию и эксплуатации промышленных, сельскохозяйственных и иных объектов;

2) наступлении последствий в виде существенного изменения радиоактивного фона, причинения вреда здоровью человека, массовой гибели животных либо иных тяжких последствий;

3) причинной связи между нарушением правил и последствиями.

Диспозиция данной нормы бланкетная. Для установления содержания нарушенных правил охраны окружающей среды необходимо обратиться к законам и иным нормативным правовым актам, в которых сформулированы экологические требования к различным видам и стадиям хозяйственной и иной деятельности: Градостроительному [кодексу](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6304A3F38EA61E8751j20EO) РФ; Водному [кодексу](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2A576403A3F38EA61E8751j20EO) РФ; Земельному [кодексу](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A670DA3F38EA61E8751j20EO) РФ; Лесному [кодексу](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFA205D6205A3F38EA61E8751j20EO) РФ; Федеральным законам "[О промышленной безопасности](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5B600DA3F38EA61E8751j20EO) опасных производственных объектов", ["О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения"](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5C6303A3F38EA61E8751j20EO) и др. Эти требования обязательны для исполнения всеми гражданами, предприятиями, организациями, учреждениями независимо от форм собственности и подчиненности. В общем виде они состоят в том, что при размещении, технико-экономическом обосновании проекта, проектировании, строительстве, реконструкции, вводе в эксплуатацию предприятий, сооружений в промышленности, сельском хозяйстве, на транспорте, в энергетике, водном, коммунально-бытовом хозяйстве, при прокладке линий электропередачи, связи, трубопроводов, каналов, любых других объектов, оказывающих прямое либо косвенное влияние на состояние окружающей среды, должны выполняться требования экологической безопасности и охраны здоровья населения, предусматривающие мероприятия по охране природы, рациональному использованию и воспроизводству природных ресурсов, оздоровлению окружающей среды.

Так, обеспечение выполнения требований по охране окружающей среды в процессе **размещения** предприятий достигается путем обязательного соблюдения определенной действующим законодательством процедуры предварительного согласования места размещения объекта, отвода земельного участка в натуре и выдачи документов, удостоверяющих право субъектов хозяйственной деятельности на освоение данного земельного участка. Эти требования в общей форме изложены в [ст. ст. 27](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A670DA3F38EA61E87512E589386A2F4F588513D83j901O), [31](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A670DA3F38EA61E87512E589386A2F4F588513D88j905O) - [33](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A670DA3F38EA61E87512E589386A2F4F588513C80j907O) ЗК РФ.

При **разработке проектов** необходимо использовать природоохранительные стандарты, методики нормирования выбросов производства. Действующими правовыми актами предусмотрено также требование проработки в проектно-сметной документации решений по утилизации отходов и побочных продуктов производства. Наряду с этим в документации следует представить сведения об отходах, не подлежащих утилизации в данном производстве. Заложенные в проект технические решения должны обеспечивать предотвращение загрязнения окружающей среды при производственных процессах, равно как и в случае аварии, а также ликвидацию негативных для окружающей среды последствий.

**Ввод в эксплуатацию** предприятий, сооружений и иных указанных выше объектов производится при условии выполнения в полном объеме всех экологических требований, предусмотренных проектом, по актам приемочных комиссий, создаваемых с участием представителей специально уполномоченных на то государственных органов в области охраны окружающей среды, санитарно-эпидемиологического надзора.

В процессе **эксплуатации** таких объектов все предприятия, учреждения, организации, граждане обязаны принимать эффективные меры по соблюдению технологического режима и выполнению требований по охране окружающей среды, ее оздоровлению, рациональному использованию и воспроизводству природных ресурсов.

Выброс и сброс вредных веществ, захоронение отходов допускаются на основе разрешения, выдаваемого специально уполномоченными на то государственными органами в области охраны окружающей среды. В разрешении устанавливаются нормативы предельно допустимых выбросов и сбросов вредных веществ и другие условия, обеспечивающие охрану окружающей среды и здоровья человека.

В [ст. 246](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503982j900O) УК РФ последствия названы в качестве обязательного признака состава. Они альтернативны и состоят в существенном изменении радиоактивного фона, причинении вреда здоровью человека, массовой гибели животных либо наступлении иных тяжких последствий.

**Существенным** следует считать **изменение радиоактивного фона** в величинах, представляющих опасность для здоровья и жизни человека ([п. 6](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFF2E576105A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513F80j906O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 18 октября 2012 г. N 21).

Под **вредом здоровью человека** рекомендуется понимать причинение одному или нескольким лицам вреда здоровью любой степени тяжести ([п. 2](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFF2E576105A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513F81j908O) указанного Постановления Пленума Верховного Суда РФ).

Массовой гибелью животных (заболеванием) считается превышение среднестатистического уровня их гибели (заболевания) в три или более раза ([п. 5](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFF2E576105A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513F80j904O) данного Постановления).

Признание последствий **"иными тяжкими"** происходит в каждом конкретном случае с учетом всех обстоятельств дела. Пленум Верховного Суда РФ в [п. 5](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFF2E576105A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513F80j904O) Постановления от 18 октября 2012 г. N 21 к ним относит, в частности, такое ухудшение качества окружающей среды и ее компонентов, устранение которого требует длительного времени и больших финансовых затрат. Например, массовые заболевания или гибель объектов животного мира, в том числе рыбы и других водных биологических ресурсов; уничтожение условий для их обитания и воспроизводства (потеря мест нагула, нереста и зимовальных ям, нарушение путей миграции, уничтожение кормовой базы); уничтожение объектов растительного мира, повлекшее существенное сокращение численности (биомассы) указанных объектов; деградация земель.

Между нарушением правил и последствиями необходимо установить причинную связь.

По конструкции состав преступления - материальный. Преступление считается оконченным, если какое-либо из перечисленных в законе деяний повлекло указанный в законе вред окружающей среде или здоровью человека.

С **субъективной стороны** преступление совершается умышленно или по неосторожности.

**Субъект** преступления специальный - вменяемое, достигшее 16-летнего возраста лицо, ответственное за соблюдение указанных правил. Им может быть должностное лицо государственного учреждения, организации либо лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой (например, строительной) или иной организации.

Нарушение правил обращения экологически опасных веществ

и отходов ([ст. 247](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503982j905O) УК РФ)

Непосредственный основной **объект** преступления - отношения по охране окружающей среды и обеспечению экологической безопасности населения. Дополнительный - отношения по охране жизни и здоровья человека.

**Предмет** преступления - окружающая среда в совокупности составляющих ее компонентов (см. определение [при рассмотрении ст. 246](#Par9619) УК РФ).

**Объективная сторона** преступления выражается в производстве запрещенных видов опасных отходов и ином обращении опасных веществ (радиоактивных, бактериологических, химических) и отходов с нарушением установленных правил, если эти деяния создали угрозу причинения существенного вреда здоровью человека или окружающей среде.

**Опасные отходы** - это отходы, содержащие вредные для здоровья человека и окружающей среды вещества, обладающие токсичностью, пожарной опасностью, высокой радиоактивностью, взрывоопасностью или содержащие возбудителей инфекционных болезней. Правовые основы обращения с отходами определены Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5B6D05A3F38EA61E8751j20EO) от 24 июня 1998 г. N 89-ФЗ "Об отходах производства и потребления". Обращение радиоактивных веществ и отходов регулируется Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CF82058670CA3F38EA61E8751j20EO) от 21 ноября 1995 г. "Об использовании атомной энергии" и в ряде Постановлений Правительства РФ.

В соответствии со [ст. 4.1](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5B6D05A3F38EA61E87512E589386A2F4FCj80EO) Федерального закона "Об отходах производства и потребления" опасные отходы в зависимости от степени их вредного воздействия на окружающую среду подразделяются на классы опасности, исходя из критериев, установленных федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим государственное регулирование охраны окружающей среды. Установлено пять классов опасности: чрезвычайно опасные, высоко опасные, умеренно опасные, малоопасные, практически не опасные отходы. Порядок образования и обращения токсичных промышленных отходов осуществляется также на основе различных ГОСТов, правил, классификаторов, методических указаний, инструкций.

Под **обращением** понимается транспортировка, хранение, захоронение, использование, передача, продажа и совершение других сделок, очистка, собирание, выбрасывание, утилизация, разрушение, уничтожение радиоактивных, химических или бактериологических веществ и отходов. Поскольку диспозиция рассматриваемой нормы бланкетная, необходимо установить в каждом конкретном случае, нарушение каких правил имело место, являются ли они действующими, и сослаться на эти правила при квалификации преступления.

Под **производством** запрещенных видов опасных отходов понимается создание отходов, которых не должно оставаться в процессе изготовления химической, радиоактивной или биологической продукции, а также неуничтожение, необезвреживание их, ведущее к накоплению.

**Транспортировка** - это перемещение указанных веществ и отходов из одного места в другое (на наш взгляд, как любым видом транспорта, так и путем переноски человеком).

**Хранение** - это их содержание в каком-либо месте (складе, хранилище и т.п.) с целью сбережения и последующего совершения с ними каких-либо действий.

**Захоронение** - закапывание в землю, помещение в могильник. [Статья 1](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5B6D05A3F38EA61E87512E589386A2F4F58Dj501O) Федерального закона "Об отходах производства и потребления" определяет захоронение отходов как изоляцию отходов в специальных хранилищах в целях предотвращения попадания вредных веществ в окружающую среду.

**Использование** радиоактивных, химических и бактериологических веществ и отходов предполагает пользование ими (эксплуатацию их свойств) любыми предприятиями, организациями, учреждениями независимо от форм собственности и подчиненности, а также отдельными гражданами.

Под **иным обращением** следует понимать любые иные, помимо перечисленных в [ст. 247](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503982j905O) УК РФ, действия в отношении экологически опасных веществ и отходов (передача, продажа, выбрасывание, уничтожение и т.д.).

Состав преступления по конструкции формальный. Преступление считается оконченным с момента производства опасных видов отходов либо с момента их транспортировки, хранения или иного обращения с нарушением правил безопасности, если эти деяния создали угрозу причинения существенного вреда здоровью человека или окружающей среде.

**Угроза причинения вреда** считается созданной, если она была реальной, действительной (а не мнимой), и вред здоровью людей или окружающей среде не был причинен лишь вследствие обстоятельств, не зависящих от воли виновного, или благодаря вовремя принятым мерам. При этом под угрозой причинения **существенного вреда здоровью людей** понимается угроза причинения тяжкого или средней тяжести вреда здоровью хотя бы одного человека ([п. 6](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFF2E576105A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513F80j907O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 18 октября 2012 г. N 21). На наш взгляд, таковой является и угроза распространения эпидемии. Такой вывод следует из сопоставительного анализа рассматриваемой нормы и иных норм об ответственности за экологические преступления, где в качестве последствий указывается вред здоровью человека.

**Существенный вред окружающей среде** выражается в ее загрязнении, отравлении или заражении, изменении радиоактивного фона до величин, представляющих опасность для жизни или здоровья человека, и т.п. ([п. 6](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFF2E576105A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513F80j906O) указанного Постановления).

С **субъективной стороны** рассматриваемое преступление характеризуется **прямым умыслом:** лицо сознает общественную опасность совершаемых им действий, предвидит возможность либо неизбежность причинения вреда здоровью человека или окружающей среде и желает эти действия совершить.

Мотивы и цели могут быть различными и на квалификацию преступления влияния не оказывают.

**Субъект** преступления - общий, вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста, поскольку большинство из перечисленных в [ст. 247](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503982j905O) УК РФ деяний могут быть совершены любыми лицами.

**Квалифицирующими признаками** состава в соответствии с [ч. 2 ст. 247](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503982j906O) УК РФ является совершение деяний, указанных в [ч. 1 ст. 247](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503982j904O) УК РФ, повлекшее: загрязнение, отравление, заражение окружающей среды; причинение вреда здоровью человека либо массовую гибель животных; а равно совершение их в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации.

Под **загрязнением** окружающей среды в [ч. 2 ст. 247](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503982j906O) УК РФ понимается физическое, химическое, радиационное, ароматическое, биологическое изменение качества вод, воздуха, почвы, превышающее установленные нормативы вредного воздействия на окружающую среду и создающее в результате этого угрозу здоровью человека, состоянию растительного и животного мира, генофонду животных, растений и человека, озоновому слою.

**Отравление** окружающей среды - это разновидность загрязнения, насыщение компонентов (ресурсов) природной среды ядовитыми веществами и отходами, способными вызвать гибель или расстройство здоровья людей и животных, уничтожение или угнетение роста растительности, мутации.

**Заражение** окружающей среды - внесение в среду обитания возбудителей болезней животных, растений и человека, а также вредителей растительности, способных к быстрому размножению (как растительного, так и животного происхождения).

Понятие **"вред здоровью людей"** было раскрыто [при рассмотрении ст. 246](#Par9634) УК РФ. **Массовая гибель животных** определена там же.

Порядок объявления и установления зон экологического бедствия и их правовой режим определяются в соответствии со [ст. 57](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFA2E5D6603A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513C88j909O) Федерального закона от 10 января 2002 г. "Об охране окружающей среды" законодательством об этих зонах.

[Пункт 2 ст. 57](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFA2E5D6603A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513B81j901O) указанного Федерального закона гласит, что защита окружающей среды в зонах чрезвычайных ситуаций устанавливается Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFA21566504A3F38EA61E8751j20EO) от 21 декабря 1994 г. "О защите населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера", другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ, законами и иными нормативными правовыми актами субъектов РФ.

**Зонами чрезвычайной экологической ситуации** признаются участки территории РФ, где в результате хозяйственной и иной деятельности происходят устойчивые изменения в окружающей среде, угрожающие здоровью населения, состоянию естественных экологических систем, генетических фондов растений и животных. **Зоны экологического бедствия** - это территория, где названные изменения уже произошли и повлекли за собой существенное ухудшение здоровья населения, нарушение природного равновесия, разрушение естественных экологических систем, обеднение растительного и животного мира вплоть до вымирания отдельных видов растений и животных.

Преступления, предусмотренные [ч. 2 статьи](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFA2E5D6603A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513B81j901O) (за исключением совершенных в зонах экологического бедствия или чрезвычайных экологических ситуаций), считаются оконченными с момента наступления указанных в ней последствий. Состав преступления материальный.

Совершение деяний, указанных в [ч. 1 ст. 247](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503982j904O) УК РФ, в зонах экологического бедствия или в зонах чрезвычайных экологических ситуаций считается оконченным преступлением с момента их выполнения в указанных зонах. Состав преступления формальный.

С **субъективной стороны** преступление, предусмотренное [ч. 2 ст. 247](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503982j906O) УК РФ, характеризуется как умышленной, так и неосторожной формами вины.

**К особо квалифицирующим признакам** [ч. 3 ст. 247](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503982j908O) УК РФ относит деяния, предусмотренные [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503982j904O) или [2 статьи](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503982j906O), повлекшие по неосторожности смерть человека либо массовое заболевание людей.

В [Постановлении](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFF2E576105A3F38EA61E8751j20EO) Пленума Верховного Суда РФ от 18 октября 2012 г. N 21 не разъясняется понятие "массовое заболевание людей". На наш взгляд, массовым следует считать заболевание многих людей, превышающее обычно регистрируемый уровень, в том числе и возникновение эпидемии (понятие ее дается [при рассмотрении ст. 248](#Par9696) УК РФ).

Своеобразие представляет и субъективная сторона преступлений, предусмотренных [ч. 3 ст. 247](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503982j908O) УК РФ. В силу прямого указания закона отношение виновного к смерти человека или массовому заболеванию людей может быть только неосторожным. Однако сами деяния могут быть, как показано выше, либо умышленными, либо неосторожными. В случае умышленного их совершения содеянное приобретает признаки преступления с двумя формами вины ([ст. 27](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513E81j906O) УК РФ) и в целом считается совершенным умышленно, а в случае неосторожного - в целом все преступление является неосторожным.

Нарушение правил безопасности при обращении

с микробиологическими либо другими биологическими агентами

или токсинами ([ст. 248](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503985j900O) УК РФ)

Непосредственный **объект** преступления - общественные отношения по охране окружающей среды и обеспечению экологической безопасности населения.

**Предмет** преступления - окружающая среда в совокупности составляющих ее элементов (см. определение [при рассмотрении ст. 246](#Par9619) УК).

С **объективной стороны** преступление состоит в: 1) нарушении действием или бездействием правил безопасности при обращении с микробиологическими либо другими биологическими агентами или токсинами; 2) наступлении последствий в виде вреда здоровью человека либо распространения эпидемий или эпизоотий или наступления иных тяжких последствий; 3) причинной связи между деяниями и последствиями.

Какого-либо специального нормативного акта, содержащего правила безопасности при обращении с биологическими агентами и токсинами, не существует. Эти правила "растворены" в нормах международного права, природоохранительного, санитарного законодательства, законодательства по ветеринарии, сельскому хозяйству, медицине и в иных правовых актах.

К основным нормативным правовым актам в данной сфере следует отнести: Федеральные законы от 10 января 2002 г. "Об охране окружающей среды" [(ст. 50)](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFA2E5D6603A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513C86j900O), от 5 июля 1996 г. [N 86-ФЗ](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFD2F5A6104A3F38EA61E8751j20EO) "О государственном регулировании в области генно-инженерной деятельности", от [30 марта 1999 г.](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5C6303A3F38EA61E8751j20EO) "О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения"; [Указ](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CF8215E6506A3F38EA61E8751j20EO) Президента РФ от 20 августа 2007 г. N 1083 "Об утверждении Списка микроорганизмов, токсинов, оборудования и технологий, подлежащих экспортному контролю"; [Положение](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFC2D5A6005A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513F80j903O) о лицензировании деятельности, связанной с использованием возбудителей инфекционных болезней <1>, Ветеринарно-санитарные [правила](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398AFD285A650EFEF986FF1285j506O) сбора, утилизации и уничтожения биологических отходов <2>.

--------------------------------

<1> Утверждено [Постановлением](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFC2D5A6005A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513F81j904O) Правительства РФ от 22 января 2007 г. N 31.

<2> Утверждены Главным государственным ветеринарным инспектором РФ 4 декабря 1995 г. N 13-7-2/469.

Под **микробиологическим агентом** понимается микроорганизм, вирус, бактериальное вещество.

К **иным биологическим агентам** может быть отнесено, например, любое инфекционное вещество либо его носитель, способный вызвать смерть, болезнь или другую биологическую дисфункцию в человеческом организме, животном, растении и другом живом организме, а равно порчу пищи, воды, оборудования, какого-либо материала или вредные изменения окружающей среды.

Термин **"токсин"** означает независимо от происхождения или способа изготовления любое ядовитое вещество, выделяемое живым организмом. Они могут быть бактериального, растительного или животного происхождения. Действие токсина проявляется в угнетении функций живого организма. Наиболее распространены и изучены бактериальные токсины, которые подразделяются на экзотоксины (выделяемые бактериями в процессе их жизнедеятельности) и эндотоксины (высвобождаются после гибели бактерий, являются продуктами их метаболизма).

**Правила безопасности** касаются **обращения** с микробиологическими либо другими биологическими агентами или токсинами. Под обращением по смыслу рассматриваемой нормы понимаются любые виды деятельности, связанной с образованием, хранением, использованием, транспортировкой, утилизацией указанных биологических агентов или токсинов.

В качестве последствий преступления закон называет причинение вреда здоровью человека, распространение эпидемий и эпизоотий либо иные тяжкие последствия.

Понятие "вред здоровью" аналогично рассмотренному [применительно к ст. 246](#Par9634) УК РФ. **Эпидемия** - распространение заразной болезни, значительно превышающее уровень заболевания ею, регистрируемый обычно в данной местности.

Под **эпизоотиями** понимаются случаи массовых заражений и заболеваний среди животных.

Понятие **"иные тяжкие последствия"** идентично [рассмотренному в ст. 246](#Par9636) УК РФ. Следует согласиться с Н.А. Лопашенко, что к числу иных тяжких последствий можно отнести и эпифитотию, т.е. распространение инфекционной болезни растений, охватывающее значительные площади, например район, область <1>.

--------------------------------

<1> См.: Лопашенко Н.А. Экологические преступления. СПб., 2002. С. 88.

Состав преступления материальный, преступление считается **оконченным** с момента наступления указанных последствий.

С **субъективной стороны** преступление характеризуется умышленной или неосторожной формой вины.

Мотивы и цели преступления находятся за рамками состава и на квалификацию преступления не влияют.

На практике чаще всего имеет место неосторожность в виде преступной небрежности (когда лицо не предвидит возможности наступления последствий своих действий (бездействия), хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло их предвидеть) или преступного легкомыслия (когда лицо предвидит возможность наступления преступных последствий нарушения правил, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает на их предотвращение).

**Субъект** преступления - вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста, в обладании которого находятся биологические агенты или токсины, обязанное соблюдать правила обращения с ними. Прежде всего это лица, оперирующие указанными материалами в силу своих профессиональных обязанностей или имеющие доступ к ним по роду своей работы.

**Квалифицирующий признак** ([ч. 2 ст. 248](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503985j905O) УК РФ) - смерть человека. Отношение к смерти может быть только неосторожным (преступная небрежность либо преступное легкомыслие). Причинение смерти в данном случае полностью охватывается [ч. 2 ст. 248](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503985j905O) УК РФ, и дополнительной квалификации по [ст. 109](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513A87j904O) УК РФ не требуется.

Нарушение законодательства Российской Федерации

о континентальном шельфе и об исключительной экономической

зоне Российской Федерации ([ст. 253](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503986j903O) УК РФ)

Непосредственным **объектом** преступления является суверенное право РФ на континентальный шельф и исключительную экономическую зону, отношения по обеспечению безопасности морского судоходства в зонах сооружений и установок на шельфе, а также отношения по охране естественных (живых и неживых) ресурсов континентального шельфа РФ и исключительной экономической зоны РФ.

Понятия континентального шельфа РФ и исключительной экономической зоны РФ даются [при рассмотрении](#Par10238) преступления, предусмотренного [ст. 252](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503987j904O) УК РФ.

Правовой режим континентального шельфа определяется нормами [Конвенции](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00576129F001398CF92B5F6D0EFEF986FF1285j506O) о континентальном шельфе (1958 г.); Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFA21596D07A3F38EA61E8751j20EO) от 30 ноября 1995 г. N 187-ФЗ "О континентальном шельфе РФ"; [Законом](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFA2D576102A3F38EA61E8751j20EO) РФ от 21 февраля 1992 г. N 2395-1 "О недрах"; Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CF82E5E630CA3F38EA61E8751j20EO) от 24 апреля 1995 г. N 52-ФЗ "О животном мире", другими законодательными актами РФ, а также нормативными правовыми актами федеральных органов исполнительной власти.

Правовой режим исключительной экономической зоны определяется Федеральными законами от 17 декабря 1998 г. [N 191-ФЗ](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFA21596C0CA3F38EA61E8751j20EO) "Об исключительной экономической зоне Российской Федерации" (принят в соответствии с [Конвенцией](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFE295C6305A3F38EA61E8751j20EO) ООН по морскому праву 1982 г.); от 31 июля 1998 г. [N 155-ФЗ](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2A5B6103A3F38EA61E8751j20EO) "О внутренних морских водах, территориальном море и прилежащей зоне Российской Федерации" и другими федеральными законами, регулирующими вопросы, касающиеся исключительной экономической зоны РФ и деятельности в ней.

[Статья 253](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503986j903O) УК РФ состоит из двух частей, предусматривающих различные по своим объективным и субъективным признакам преступления.

[Часть 1 ст. 253](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588523D87j904O) УК РФ предусматривает ответственность за нарушения законодательства о континентальном шельфе РФ и исключительной экономической зоне РФ, **не являющихся** экологическими преступлениями. Эти нарушения посягают на отношения по обеспечению безопасности морского судоходства и суверенных прав РФ на континентальном шельфе и исключительной экономической зоне РФ.

**Предмет** преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 253](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588523D87j904O) УК РФ, - незаконно созданные на континентальном шельфе сооружения, незаконно созданные вокруг них или в исключительной экономической зоне РФ зоны безопасности, а также средства обеспечения безопасности морского судоходства.

Под **сооружениями** понимаются искусственные острова, буровые и иные установки, платформы разного назначения, причалы и другие постройки. Они не обладают статусом естественных островов, не имеют территориального моря, исключительной экономической зоны и континентального шельфа ([ст. 16](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFA21596D07A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513E89j906O) Федерального закона "О континентальном шельфе Российской Федерации").

Вокруг искусственных островов, установок, платформ и иных сооружений устанавливаются **зоны безопасности,** которые простираются не более чем на 500 метров от каждой точки внешнего края названных сооружений ([ст. 16](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFA21596D07A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513780j905O) указанного Федерального закона).

Следует согласиться, что по смыслу [ч. 1 ст. 253](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588523D87j904O) УК РФ под сооружениями следует также понимать подводные кабели и трубопроводы различного назначения <1>. Думается, к ним необходимо отнести и устройства для выращивания морской продукции, в частности моллюсков с искусственным жемчугом, морских ежей, плантации культивируемой морской капусты (ламинарии).

--------------------------------

<1> См.: Лопашенко Н.А. Экологические преступления. С. 141.

**Средства обеспечения безопасности морского судоходства** - это различные устройства, предупреждающие морские и воздушные суда о наличии сооружений: маяки, бакены, молы (устройства для защиты от волн), световые, светозвуковые устройства и др.

С **объективной стороны** преступление, предусмотренное [ч. 1 ст. 253](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588523D87j904O) УК РФ, выражается в незаконном возведении сооружений на континентальном шельфе РФ, незаконном создании вокруг них или в исключительной экономической зоне РФ зон безопасности, нарушении правил строительства, эксплуатации, охраны и ликвидации возведенных сооружений и средств обеспечения безопасности морского судоходства.

Создавать искусственные острова, установки и другие сооружения на шельфе могут:

федеральные органы исполнительной власти и органы исполнительной власти субъектов РФ;

физические и юридические лица РФ;

иностранные государства, иностранные физические и юридические лица;

компетентные международные организации.

Порядок представления, рассмотрения, оценки запросов на создание искусственных сооружений на шельфе и порядок принятия иных решений устанавливается Федеральным законом "О континентальном шельфе Российской Федерации" ([ст. ст. 17](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFA21596D07A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513880j906O) - [20](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFA21596D07A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513783j903O)) и международными договорами РФ. Порядок прокладки подводных кабелей и трубопроводов на континентальном шельфе изложен в [ст. 22](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFA21596D07A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513D82j907O) указанного Федерального закона. Деятельность на искусственном острове, платформе, сооружении может быть прекращена на основании решения суда ([ст. 21](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFA21596D07A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513885j903O) указанного Федерального закона).

Перечень правил, которыми должны руководствоваться заявители, довольно обширен. Так, **незаконными** признаются: возведение сооружений без разрешения либо с несоблюдением установленных в разрешении условий (не в том месте, не на той глубине, без соблюдения мер безопасности); создание с нарушением установленных правил зон безопасности либо охрана или ликвидация с нарушением правил возведенных сооружений или средств обеспечения безопасности.

Передача заявителями, получившими разрешение на создание сооружений, прав на возведение и пользование ими другим лицам запрещается. Эксплуатация сооружений такими лицами также образует состав рассматриваемого преступления.

Обязательным признакам объективной стороны преступления является **место** совершения преступления: континентальный шельф и исключительная экономическая зона РФ (см. уголовно-правовую характеристику [ст. 252](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503987j904O) УК РФ).

Окончено преступление, предусмотренное [ч. 1 ст. 253](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588523D87j904O) УК РФ, с момента совершения хотя бы одного из указанных в ней деяний. Состав преступления формальный**,** последствия не входят в число его обязательных признаков. При их наличии (в виде загрязнения вод, аварии корабля) содеянное образует совокупность преступлений и квалифицируется по [ч. 1 ст. 253](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588523D87j904O) и соответствующей статье (например, [ст. ст. 252](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503987j904O), [263](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F581j502O)) УК РФ.

**С субъективной стороны** преступление совершается с прямым умыслом: лицо осознает общественную опасность своих действий и желает их совершить (возвести сооружение, создать зону безопасности и т.п.).

Мотивы и цели для квалификации преступления значения не имеют.

**Субъект** - вменяемое, достигшее 16-летнего возраста лицо, ответственное за осуществление соответствующей деятельности.

[Часть 2 ст. 253](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588523D87j907O) УК РФ запрещает проведение исследований, разведку, разработку естественных богатств континентального шельфа РФ и исключительной экономической зоны РФ без соответствующего разрешения. Эти действия образуют состав **экологического** преступления. **Предметом** данного преступления являются **естественные богатства** континентального шельфа или исключительной экономической зоны РФ (природные ресурсы). Естественные богатства шельфа составляют: минеральные и другие неживые ресурсы морского дна и его недр (руды, минералы, нефть, газ и т.п.), а также живые организмы "сидячих" видов, т.е. организмы, которые в надлежащий период промысла находятся в неподвижном состоянии на морском дне либо не способны передвигаться иначе, как находясь в постоянном физическом контакте с морским дном или его недрами (крабы, гребешки, устрицы, мидии, морские ежи и звезды, трепанги, кукумарии, губки "сидячих" видов, морские водоросли и др.).

К естественным богатствам исключительной экономической зоны РФ относятся ее биоресурсы: рыбы, морские звери, иные млекопитающие, водоплавающие птицы.

**Объективная сторона** преступления состоит в совершении хотя бы одного из следующих действий: исследование, разведка, разработка естественных богатств континентального шельфа РФ или исключительной экономической зоны РФ, проводимых без соответствующего разрешения.

В [п. 2](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFC2F5F660CA3F38EA61E87512E589386A2F4F588513F80j900O) Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 23 ноября 2010 г. N 26 "О некоторых вопросах применения судами законодательства об уголовной ответственности в сфере рыболовства и сохранения водных биологических ресурсов (ст. ст. 253, 256 УК РФ)" разъясняется, что уголовная ответственность по [ч. 2 ст. 253](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588523D87j907O) УК РФ за исследование, поиск, разведку, разработку природных ресурсов континентального шельфа РФ или исключительной экономической зоны РФ наступает в случаях, когда такие деяния совершены без обращения в уполномоченные федеральные органы исполнительной власти за получением разрешения (лицензии) или после подачи заявки на лицензирование, но без получения разрешения (лицензии) или при отказе в лицензировании либо после получения положительного ответа о лицензировании, но до регистрации лицензии, либо после истечения срока действия лицензии, или после выбора указанной в разрешении (лицензии) квоты.

Под **исследованиями** понимаются морские научные и ресурсные исследования. Субъекты морских научных и ресурсных исследований, порядок получения разрешения на их проведение, порядок их проведения, основания для отказа в выдаче разрешений подробно изложены в [гл. V](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFA21596D07A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513D85j903O) Федерального закона "О континентальном шельфе Российской Федерации" и [главе IV](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFA21596C0CA3F38EA61E87512E589386A2F4F588513A89j902O) Федерального закона "Об исключительной экономической зоне Российской Федерации".

Разрешение на проведение **морских научных исследований** выдается федеральным органом исполнительной власти в области науки и технической политики по согласованию с другими федеральными органами исполнительной власти (по обороне, в области рыболовства, гидрометеорологии и мониторинга окружающей среды и др.).

Разрешения на региональное геологическое изучение шельфа; поиск минеральных ресурсов, их разведку и разработку; строительство и эксплуатацию подземных сооружений, не связанных с эксплуатацией ресурсов шельфа; сбора палеонтологических, минералогических и других геологических коллекционных материалов выдаются федеральным органом управления государственным фондом недр по согласованию с другими федеральными органами исполнительной власти (по обороне, в области рыболовства и др.).

Разрешение на проведение **морских ресурсных исследований** выдается федеральным органом исполнительной власти в области рыболовства по согласованию с другими федеральными органами исполнительной власти.

Порядок рассмотрения запросов и обязанности заявителей изложены в [ст. ст. 23](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFA21596D07A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513B89j901O) - [30](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFA21596D07A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513A82j904O) Федерального закона "О континентальном шельфе" и [ст. ст. 19](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFA21596C0CA3F38EA61E87512E589386A2F4F2j80EO) - [21](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFA21596C0CA3F38EA61E87512E589386A2F4FDj809O) Федерального закона "Об исключительной экономической зоне".

Под **разведкой** естественных богатств следует понимать поиск живых и неживых ресурсов, определение их количества, объемов, продуктивности, возможности промысловой добычи и т.п. **Разработка** естественных богатств представляет собой их промышленную добычу. Разработка этих богатств осуществляется с учетом их рационального использования и восстановления ресурсов <1>.

--------------------------------

<1> См., например: [Постановление](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CF921596406A3F38EA61E8751j20EO) Правительства РФ от 15 декабря 2005 г. N 768 "О распределении общих допустимых уловов водных биологических ресурсов применительно к видам квот их добычи (вылова)" // СЗ РФ. 2005. N 52. Ст. 5794.

Порядок проведения разведки и разработки естественных богатств также довольно подробно урегулирован в законодательстве РФ. Так, разрешения (лицензии) на промысел живых ресурсов континентального шельфа и морской исключительной зоны российским и иностранным заявителям выдаются Федеральным агентством по рыболовству при Министерстве сельского хозяйства РФ.

Лицензии действительны в течение календарного года, в пределах указанных в них районов промысла и на указанные виды живых ресурсов. На каждом судне, производящем промысел, должен быть подлинник лицензии.

Состав преступления формальный. Преступление считается оконченным с момента выполнения хотя бы одного из действий, указанных в [ч. 2 ст. 253](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588523D87j907O) УК РФ.

Вылов водных биологических ресурсов, совершенный в целях научно-исследовательских работ, поиска и разработки природных ресурсов континентального шельфа РФ или исключительной экономической зоны РФ без специального разрешения, полностью охватывается [ч. 2 ст. 253](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588523D87j907O) УК РФ, если лицом не осуществлялась незаконная добыча (вылов) водных биологических ресурсов при наличии признаков, предусмотренных в [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F1j80FO) и [3 ст. 256](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503988j907O) УК РФ. В противном случае уголовная ответственность, при наличии к тому оснований, наступает по соответствующим частям [ст. 256](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F1j80EO) УК РФ ([п. 2](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFC2F5F660CA3F38EA61E87512E589386A2F4F588513F80j902O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 ноября 2010 г. N 26).

С **субъективной стороны** преступление, предусмотренное [ч. 2 ст. 253](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588523D87j907O) УК РФ, совершается с прямым умыслом. Лицо осознает общественную опасность совершения перечисленных в законе действий, понимает, что совершает их без соответствующего разрешения, и желает эти деяния совершить.

**Субъект** преступления - граждане РФ, лица без гражданства или иностранные граждане, достигшие 16-летнего возраста.

Нарушение режима особо охраняемых природных территорий

и природных объектов ([ст. 262](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503882j901O) УК РФ)

Непосредственный **объект** рассматриваемого преступления - отношения по охране особо ценных в экологическом плане природных территорий и природных объектов.

Перечень и правовой режим особо охраняемых природных территорий и природных объектов устанавливается системой законов и подзаконных нормативных актов в области охраны окружающей среды, природного и культурного наследия, а также иных, принимаемых Российской Федерацией, субъектами Федерации, органами местного самоуправления, министерствами и ведомствами. К ним, в частности, относятся: Федеральные законы от 14 марта 1995 г. [N 33-ФЗ](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB295C6D06A3F38EA61E8751j20EO) "Об особо охраняемых природных территориях"; от 23 февраля 1995 г. [N 26-ФЗ](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CF92E566C01A3F38EA61E8751j20EO) "О природных лечебных ресурсах, лечебно-оздоровительных местностях и курортах", от [24 апреля 1995 г.](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CF82E5E630CA3F38EA61E8751j20EO) "О животном мире", от 1 мая 1999 г. [N 94-ФЗ](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFA2C576503A3F38EA61E8751j20EO) "Об охране озера Байкал", от 7 мая 2001 г. [N 49-ФЗ](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CF92E596203A3F38EA61E8751j20EO) "О территориях традиционного природопользования малочисленных народов Севера, Сибири и Дальнего Востока Российской Федерации"; Лесной кодекс РФ ([ст. ст. 59](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFA205D6205A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513C83j903O), [102](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFA205D6205A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513986j904O) - [107](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFA205D6205A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513883j909O)); Земельный [кодекс](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A670DA3F38EA61E8751j20EO) РФ; нормативные акты регионального значения (например, Постановления Правительства РФ от 23 апреля 1993 г. [N 359](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C005B772DF001398FFE2D5B6004A3F38EA61E8751j20EO) "О создании в Камчатской области государственного природного заповедника "Командорский" Министерства охраны окружающей среды и природных ресурсов Российской Федерации (Минприроды России)", от 15 июля 1992 г. [N 488](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C005B772DF001398FFE2B5B6503A3F38EA61E8751j20EO) "Об установлении границ и режима округов санитарной охраны курорта Талги в Республике Дагестан, месторождения минеральных вод в г. Волгограде и Красноуфимского месторождения минеральных вод в Свердловской области").

Конкретизируется правовой режим особо охраняемых территорий и объектов природной среды в индивидуальных нормативных актах о них, например в таких, как: [Положение](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFD28596201A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513E82j903O) о государственных природных заповедниках в РСФСР <1>, [Положение](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFF2F5A6C02A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513F81j908O) о национальных природных парках Российской Федерации <2>, Примерные положения о государственных природных заказниках и памятниках природы <3>, [Положение](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CF92156640EFEF986FF12855621078481EBF8F488513Ej801O) о памятниках природы федерального значения <4>, Общее [положение](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CF9205F660EFEF986FF12855621078481EBF8F488513Ej801O) о государственных природных заказниках общереспубликанского (федерального) значения в Российской Федерации <5>.

--------------------------------

<1> Утверждено [Постановлением](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFD28596201A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513E82j901O) Правительства РФ от 18 декабря 1991 г. N 48.

<2> Утверждено [Постановлением](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFF2F5A6C02A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513F81j904O) Правительства РФ от 10 августа 1993 г. N 769.

<3> Утверждены [Приказом](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C005B772DF001398EFC285D6C0DA3F38EA61E87512E589386A2F4F588513F81j904O) Минприроды России от 16 января 1996 г. N 20.

<4> Утверждено [Приказом](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CF92156640EFEF986FF12855621078481EBF8F488513Fj806O) Минприроды России от 25 января 1993 г. N 15.

<5> Утверждено [Приказом](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CF9205F660EFEF986FF12855621078481EBF8F488513Fj806O) Минприроды России от 25 января 1993 г. N 14.

**Предмет** преступления - особо охраняемые природные территории и природные объекты: заповедники, заказники, национальные парки, памятники природы и др. <1>.

--------------------------------

<1> В диспозиции [ст. 262](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB2B5A6103A3F38EA61E87512E589386A2F4F588503882j900O) УК РФ в отличие от ее названия говорится только о природных территориях. На самом деле следует иметь в виду и то и другое.

С учетом различий в статусе и режиме особо охраняемых территорий устанавливаются следующие их категории ([ст. 2](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB295C6D06A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513C88j907O) Федерального закона "Об особо охраняемых природных территориях"): государственные природные заповедники, в том числе биосферные; национальные парки; природные парки; государственные природные заказники; памятники природы; дендрологические парки и ботанические сады; лечебно-оздоровительные местности и курорты.

Правительство РФ, органы исполнительной власти субъектов РФ и органы местного самоуправления могут установить и иные категории особо охраняемых природных территорий (территории, на которых находятся памятники садово-паркового искусства, охраняемые береговые линии, охраняемые речные системы, охраняемые природные ландшафты, биологические станции, микрозаповедники и др.).

В городах федерального значения Москве и Санкт-Петербурге полномочия органов местного самоуправления внутригородских муниципальных образований определяются законами субъектов РФ - городов федерального значения.

Природные объекты по смыслу [преамбулы](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFB295C6D06A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513F81j906O) Федерального закона "Об особо охраняемых природных территориях" составляют находящиеся на этих территориях объекты (элементы животного и растительного мира, эталонные участки нетронутой природы: отдельные урочища, балки, пади, скальные образования, водоемы и т.п.).

Перечисленные особо охраняемые территории и объекты образуют природно-заповедный фонд. Решениями органов государственной власти они изымаются полностью или частично из хозяйственного оборота. Изъятие земель природно-заповедного фонда запрещается, за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами. Земли в границах территорий, на которых расположены природные объекты, находящиеся под особой охраной, не подлежат приватизации ([ч. ч. 4](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFA2E5D6603A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513B81j907O), [5 ст. 58](consultantplus://offline/ref=7AD473E57FB012747C00526E2AF001398CFA2E5D6603A3F38EA61E87512E589386A2F4F588513B81j906O) Федерального закона "Об охране окружающей среды").

Для квалификации содеянного как преступления необходимо установить, что подвергшийся посягательству объект был взят под **особую** охрану государства, поскольку в принципе охране подлежат все элементы природной среды: земля, воздух, воды, животный и растительный мир, недра и др.

**Заповедниками** объявляются государственные федерального значения изъятые полностью из хозяйственного использования особо охраняемые природные комплексы и объекты (земли, воды, недра, растительный и животный мир), имеющие природоохранное, научное, эколого-просветительное значение как образцы естественной природной среды, типичные или редкие ландшафты, места сохранения генетического фонда растительного и животного мира.

Статус государственных природных биосферных заповедников имеют государственные природные заповедники, которые входят в международную систему биосферных резерватов, осуществляющих глобальный экологический мониторинг.

**Национальные парки** являются природоохранными, эколого-просветительными и научно-исследовательскими учреждениями федерального значения, территории (акватории) которых включают в себя природные комплексы и объекты, имеющие особую экологическую, историческую и эстетическую ценность, и которые предназначены для использования в природоохранных, просветительских, научных и культурных целях и для регулируемого туризма.

С учетом их природных, историко-культурных и иных особенностей на территориях национальных парков выделяются функциональные зоны с различным режимом:

1) заповедная, в пределах которой запрещены любая хозяйственная деятельность и рекреационное использование территории;

2) особо охраняемая, в пределах которой обеспечиваются условия для сохранения природных комплексов и объектов, на территории которой допускается строго регулируемое посещение;

3) познавательного туризма, предназначенная для организации экологического просвещения и ознакомления с достопримечательными объектами национального парка;

4) рекреационная, предназначенная для отдыха, развития физической культуры и спорта;

5) охраны историко-культурных объектов, в пределах которой обеспечиваются условия для их сохранения;

6) размещения мест ночлега, палаточных лагерей и иных объектов туристского сервиса, культурного, бытового и информационного обслуживания посетителей;

7) хозяйственного значения, в пределах которой осуществляется хозяйственная деятельность, необходимая для обеспечения функционирования национального парка.

**Природные парки** являются природоохранными рекреационными учреждениями, находящимися в ведении субъектов РФ, территории (акватории) которых включают в себя природные комплексы и объекты, имеющие значительную экологическую и эстетическую ценность, и предназначены для использования в природоохранных, просветительских и рекреационных целях.

На территориях природных парков могут быть выделены различные (такие же, как и в национальных) режимы охраны и использования в зависимости от экологической и рекреационной ценности природных участков.

**Заказниками** являются государственные территории (акватории) федерального или регионального значения, имеющие особую ценность для сохранения или восстановления природных комплексов или их компонентов и поддержания экологического баланса.

На территориях государственных природных заказников постоянно или временно запрещается или ограничивается любая деятельность, если она противоречит целям создания государственных природных заказников или причиняет вред природным комплексам и их компонентам.

Задачи и особенности режима конкретного государственного природного заказника **федерального значения** определяются положением о нем, утверждаемым специально уполномоченным на то государственным органом Российской Федерации в области охраны окружающей среды по согласованию с органами исполнительной власти соответствующих субъектов Федерации.

Задачи и особенности режима конкретного государственного природного заказника **регионального значения** определяются органами исполнительной власти субъектов РФ, принявшими решение о создании этого государственного природного заказника.

На территориях государственных природных заказников, где проживают коренные малочисленные народы, чьи жизненно важные интересы связаны с использованием природных ресурсов этих территорий, являющихся их историческими землями, допускается традиционное использование природных ресурсов в целях жизнеобеспечения указанных народов.

**Дендрологические парки и ботанические сады** являются природоохранными учреждениями федерального и регионального значения, в задачи которых входит создание специальных коллекций растений в целях сохранения разнообразия и обогащения растительного мира, а также осуществление научной, учебной и просветительской деятельности.

Задачи, научный профиль, юридический статус, организационное устройство, особенности режима конкретного дендрологического парка и ботанического сада определяются в положениях о них, утверждаемых соответствующими органами исполнительной власти Федерации или субъекта Федерации, принявшими решения об образовании этих учреждений.

**Лечебно-оздоровительные местности и курорты** - это территории (акватории), пригодные для организации лечения и профилактики заболеваний, а также отдыха населения и обладающие природными лечебными ресурсами: минеральными водами, лечебными грязями, рапой лиманов и озер, лечебным климатом, пляжами и т.д.

Для лечебно-оздоровительных местностей, где природные лечебные ресурсы относятся к недрам (минеральные воды, лечебные грязи и другие), устанавливаются округа горно-санитарной охраны, в остальных случаях - округа санитарной охраны. Внешний контур округа санитарной (горно-санитарной) охраны является границей лечебно-оздоровительной местности. Режим таких территорий определяется Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A8141498818424DB6E19A1763CE31Bk501O) "О природных лечебных ресурсах, лечебно-оздоровительных местностях и курортах", а также [Положением](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149980882EDD6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Ck00FO) об округах санитарной и горно-санитарной охраны лечебно-оздоровительных местностей и курортов федерального значения <1>.

--------------------------------

<1> Утверждено [Постановлением](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149980882EDD6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Ck002O) Правительства РФ от 7 декабря 1996 г. N 1425.

**Памятниками природы** являются отдельные уникальные невосполнимые природные объекты и природные комплексы, имеющие реликтовое, научное, историческое, эколого-просветительское значение и нуждающиеся в особой охране государства: участки живописных или исторически ценных местностей; эталонные участки нетронутой природы; участки с преобладанием культурного ландшафта (старинные парки, аллеи, каналы, древние копи и т.д.).

С **объективной стороны** преступление состоит:

1) в нарушении режима особо охраняемых природных территорий и природных объектов, 2) причинении значительного ущерба, 3) причинной связи между нарушением и ущербом.

**Нарушение режима** охраны может выражаться в незаконном проведении работ, строительстве, движении транспорта, в уничтожении, разрушении, повреждении или иной порче природных объектов, незаконном пользовании природными ресурсами, загрязнении и ином негативном воздействии, несанкционированном посещении, создании фактора беспокойства птиц и зверей (шум, пролет на самолете ниже установленной высоты, например) и т.д.

Состав преступления - материальный. Последствия в виде причинения значительного ущерба являются его обязательным признаком. Между нарушением режима, допущенным виновным, и последствиями необходимо установить **причинную связь.**

Вопрос о признании ущерба значительным зависит от конкретных обстоятельств и решается при рассмотрении дела с учетом: категории особо охраняемых территорий и объектов; их экономической и социальной (исторической, культурной, научной, медицинской и т.д.) значимости; тяжести причиненного вреда; способности природного ресурса к самовосстановлению; стоимости истребленных, поврежденных компонентов природной среды, исчисленной по соответствующим методикам и таксам (см. изложенное при анализе преступлений, предусмотренных [ст. ст. 247](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D04Fk003O), [248](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D048k006O), [250](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D049k006O), [254](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D04Bk000O), [257](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA09kA07O), [261](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0EADkC06O) УК РФ), их количества и других обстоятельств ([п. 27](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149E818529DF6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Ak003O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 18 октября 2012 г. N 21).

С **субъективной стороны** преступление характеризуется умыслом или неосторожностью.

**Субъект** преступления общий - вменяемое, физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Если нарушение режима особо охраняемой территории выразилось в загрязнении вод заповедника или заказника ([ст. 250](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D049k006O) УК РФ), незаконной добыче водных животных и растений ([ст. 256](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA09kA08O) УК РФ), незаконной охоте ([ст. 258](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D14Ck006O) УК РФ) и других преступлениях, где заповедники и заказники как место преступления предусмотрены в качестве обязательного признака состава, квалифицировать содеянное следует по этим статьям.

Однако если такие деяния повлекли причинение существенного ущерба заповеднику или заказнику как целостной экосистеме, содеянное, по нашему мнению, образует совокупность преступлений, предусмотренных [ст. 262](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D14Fk007O) УК РФ и [ст. ст. 250](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D049k006O), [256](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA09kA08O), [258](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D14Ck006O) УК РФ и др.

Аналогичная квалификация содеянного будет и в том случае, если какое-либо иное экологическое преступление сопряжено с нарушением режима особо охраняемых территорий и причинением значительного ущерба, но эти территории не предусмотрены в качестве обязательного признака в его составе, например, при загрязнении атмосферы ([ст. 251](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D049k00FO) УК РФ), уничтожении или повреждении лесов ([ст. 261](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0EADkC06O) УК РФ), уничтожении критических местообитаний для организмов, занесенных в Красную книгу РФ ([ст. 259](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D14Dk007O) УК РФ).

§ 4. Специальные виды экологических преступлений

Преступления, посягающие на общественные отношения

в сфере охраны и рационального использования земель,

недр и обеспечения экологической безопасности населения

Порча земли ([ст. 254](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D04Bk000O) УК РФ)

Основной непосредственный **объект** преступления - отношения, складывающиеся в сфере обеспечения экологической безопасности, охраны и рационального использования земли, дополнительный - отношения по охране здоровья или жизни ([ч. 3 ст. 254](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D044k005O) УК) человека.

Отношения по охране и использованию земельных ресурсов регулируются [Конституцией](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814179580892789391BF02332kE06O) РФ; [ЗК](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A84882FD76E19A1763CE31Bk501O) РФ; Федеральными законами ["Об охране окружающей среды"](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B818F2ED96E19A1763CE31Bk501O), ["О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения"](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848E2BD96E19A1763CE31Bk501O), от 24 июня 1997 г. [N 109-ФЗ](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149C80882DDB6E19A1763CE31Bk501O) "О безопасном обращении с пестицидами и агрохимикатами", а также другими нормативными правовыми актами.

**Предмет** преступления - **земля**, которая в данном случае понимается как поверхностный почвенный слой, выполняющий экологические, экономические, рекреационные и иные функции. Назначение земель (сельскохозяйственные, обороны, лесные, рекреационные, населенных пунктов и т.д.) значения не имеет. Не имеет значения и то, портятся освоенные земли или нет, в чьей собственности находятся ([ст. ст. 6](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A84882FD76E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D648k001O), [7](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A84882FD76E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D649k004O) ЗК РФ).

**Объективная сторона** преступления в [ст. 254](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D04Bk000O) УК РФ изложена крайне казуистично и сложно. С объективной стороны преступление характеризуется хотя бы одним из указанных в [ч. 1 статьи](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D04Bk00FO) действий (или бездействием):

1) отравление, загрязнение, иная порча земли вредными продуктами хозяйственной или иной деятельности вследствие нарушения правил обращения с удобрениями, стимуляторами роста растений, ядохимикатами и иными опасными химическими или биологическими веществами при их хранении, использовании или транспортировке;

2) последствиями в виде причинения вреда здоровью человека или окружающей среде;

3) причинной связью между деянием и последствиями.

Таким образом, состав преступления может иметь место, когда: наблюдается отравление, загрязнение или иная порча земли; отравление, загрязнение, иная порча производится не самими удобрениями, стимуляторами роста растений, ядохимикатами и иными опасными веществами, а вредными продуктами хозяйственной или иной деятельности, которые образуются вследствие нарушения правил обращения с этими веществами; обращение заключается в хранении, использовании и транспортировке указанных веществ; отравление, загрязнение, иная порча земли вредными продуктами повлекла причинение вреда здоровью человека или окружающей среде.

**Отравление** - насыщение почвы ядохимикатами или ядовитыми (токсичными) продуктами хозяйственной деятельности, в результате чего земля становится опасной для здоровья людей, животных, насекомых, растений и иных организмов, так как пользование ею может вызвать их гибель.

**Загрязнение** заключается в физическом, химическом, биологическом изменении качества почвы, которое превышает установленные нормативы вредного воздействия и создает угрозу здоровью человека, состоянию растительного и животного мира.

**Иная порча земли** (как и отравление или загрязнение) связывается только с нарушением правил обращения с опасными химическими или биологическими веществами. К иной порче земли не относится засорение земли отбросами или отходами, устройство без разрешения свалок или полигонов, порча земли сточными водами и механическим путем (снос плодородного слоя, нарушение правил рекультивации земель, рытье канав, отсыпка отвалов, затопление, способствование образованию оврагов и ветровой эрозии и т.д.). Эти деяния могут повлечь административную ответственность. К иной порче можно отнести приведение земли в негодность вследствие возникновения в ней опасных химических соединений после применения удобрений или ядохимикатов с нарушением правил, размножение опасных организмов, вредителей или уничтожение полезных организмов.

Удобрения, стимуляторы роста растений, ядохимикаты представляют собой вещества, специально предназначенные для использования в сельском хозяйстве, быту и иной хозяйственной деятельности.

**Удобрения** - это органические и минеральные вещества, содержащие элементы питания растений. Их вносят в почву, раствором опрыскивают растения, обрабатывают семена.

Из **агрохимикатов и биологических веществ** чаще всего используются **пестициды** - весьма большая группа химических и биологических средств борьбы с вредителями и болезнями растений, с сорной растительностью, вредителями зерна и зернопродуктов, древесины, шерсти, кожи, изделий из хлопка, с экопаразитами домашних животных, с переносчиками заболеваний человека и животных. К пестицидам также относят регуляторы роста растений. Они делятся на акарициды, альгициды, антигельминты, антирезистенты, антисептики, антифидинги, арборициды, аттрактанты, бактерициды, гербициды, дефолианты, репелленты, стимуляторы роста растений, фунгициды и т.д.

Пестициды обладают токсичными свойствами, могут накапливаться в объектах окружающей среды и организме человека. С пестицидами могут работать только специально обученные люди, не моложе 18 лет и не старше установленного законом возраста (женщины - 50 лет, мужчины - 55 лет), с помощью специальных машин и аппаратов. Использование авиационного метода ограничивается участками, удаленными от населенных пунктов не менее чем на 1000 м. Транспортировка должна осуществляться только специальным транспортом и в соответствующей таре. Одноразовая тара подлежит уничтожению, возвратная - обезвреживанию.

Предельно допустимые нормы применения минеральных удобрений, средств защиты растений, стимуляторов роста и других агрохимикатов в сельском хозяйстве устанавливаются в дозах, обеспечивающих соблюдение нормативов предельно допустимых остаточных количеств химических веществ в продуктах питания, охрану здоровья, сохранение генетического фонда человека, растительного и животного мира и утверждаются специально уполномоченными на то государственными органами РФ в области охраны окружающей среды и санитарно-эпидемиологического надзора с учетом международных стандартов.

К **иным опасным химическим или биологическим веществам** относятся те, которые подлежат обязательной государственной регистрации на основании [Постановления](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149C848525D86E19A1763CE31Bk501O) Правительства РФ от 12 ноября 1992 г. N 869 "О государственной регистрации потенциально опасных химических и биологических веществ". Государственная регистрация выполняет роль своеобразного кадастра этих веществ. Она включает в себя информацию об их свойствах, назначении, номенклатуре, производстве, применении, биологическом действии и поведении в окружающей среде. Объектом ее служат все потенциально опасные вещества как природного, так и искусственного происхождения, производимые на территории РФ либо закупаемые за границей для использования в хозяйстве и в быту. На основе данных регистрации ведется регистр указанных веществ.

Последствия преступления: вред здоровью, т.е. причинение хотя бы одному лицу тяжкого, средней тяжести или легкого вреда здоровья ([п. 2](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149E818529DF6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Ck00EO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 18 октября 2012 г. N 21), либо вред окружающей среде, который может выражаться в гибели растительности, растительноядных и иных животных, приведении почвы в состояние, непригодное для использования в сельском хозяйстве или для выполнения экологических функций (его общее понятие изложено [при рассмотрении ст. 247](#Par9642) УК РФ).

Между названными в законе действиями (бездействием) и последствиями должна быть установлена причинная связь.

Состав преступления материальный. Окончено преступление, если загрязнение, отравление или иная порча земли повлекли причинение вреда здоровью человека или окружающей среде.

С субъективной стороны преступление характеризуется умышленной либо неосторожной формой вины.

Субъект преступления - вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста, которое по роду своей работы использует удобрения, стимуляторы роста растений, яды, иные химические и биологические препараты и вещества (работники научно-исследовательских институтов, обработчики полей, садов, лесов), а также работники складов и другие лица, обязанные соблюдать правила безопасности при обращении с указанными веществами.

**Квалифицирующий признак** ([ч. 2 ст. 254](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D044k007O) УК РФ) - порча земли в зоне экологического бедствия или чрезвычайной экологической ситуации (их понятие см. [при изложении ст. 247](#Par9670) УК РФ). Понятие "те же деяния" следует толковать аналогично рассмотренным в [ч. 2 ст. 250](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D049k003O) УК РФ. Состав преступления формальный.

**Особо квалифицирующий признак** ([ч. 3 ст. 254](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D044k005O) УК РФ) - причинение перечисленными в [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D04Bk00FO) и [2 ст. 254](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D044k007O) УК РФ деяниями по неосторожности смерти человеку.

Нарушение правил охраны

и использования недр ([ст. 255](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D044k003O) УК РФ)

Непосредственным объектом преступления выступают отношения, возникающие в связи с геологическим изучением, использованием и охраной недр на территории РФ, ее континентального шельфа, а также в связи с использованием отходов горнодобывающего и связанных с ним перерабатывающих производств, торфа, сапропелей и иных специфических минеральных ресурсов, включая подземные воды, рапу соляных озер и заливов морей.

Законодательство РФ о недрах состоит из Федеральных законов ["О континентальном шельфе Российской Федерации"](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8E8B25DD6E19A1763CE31Bk501O), от [26 марта 1998 г.](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149E858E2FD76E19A1763CE31Bk501O) "О драгоценных металлах и драгоценных камнях", ["Об охране окружающей среды"](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B818F2ED96E19A1763CE31Bk501O); [Закона](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B828529D86E19A1763CE31Bk501O) РФ "О недрах"; [Положения](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149980882ADC6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D644k003O) о государственном контроле за геологическим изучением, рациональным использованием и охраной недр <1> и иных нормативных правовых актов. Положения общего характера по охране или застройке территорий закреплены в Градостроительном [кодексе](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A84882BDE6E19A1763CE31Bk501O) РФ.

--------------------------------

<1> Утверждено [Постановлением](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149980882ADC6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D644k004O) Правительства РФ от 12 мая 2005 г. N 293.

**Предмет** преступления - **содержимое недр** (полезные ископаемые, добыча и использование которых природопользователями требуют специального разрешения, в том числе уголь, нефть, газы, руды, нерудные полезные ископаемые, воды, драгоценные металлы и драгоценные камни). Полезные ископаемые классифицируются на твердые (угли, руды и др.), жидкие (нефть, воды, в том числе минеральные), газообразные (природные горючие и инертные газы).

Предметом рассматриваемого преступления могут быть любые природные минералы: драгоценные и полудрагоценные камни, поделочные цветные камни. Жемчуг как продукт органического происхождения не подпадает под понятие "полезные ископаемые недр земли" и не может быть предметом рассматриваемого преступления. Незаконная добыча ракушек-жемчужниц (как морских, так и речных) при наличии признаков состава преступления квалифицируется по [ст. 256](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA09kA08O) УК РФ.

В соответствии со [ст. 1](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149E858E2FD76E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Ek007O) Федерального закона "О драгоценных металлах и драгоценных камнях" к драгоценным металлам относятся: золото, серебро, платина и металлы платиновой группы (палладий, иридий, осмий, родий, рутений).

Драгоценными камнями [Закон](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149E858E2FD76E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Ek006O) признает природные алмазы, изумруды, рубины, сапфиры, александриты, а также жемчуг. К драгоценным камням приравниваются уникальные янтарные образования в порядке, установленном Правительством РФ. От драгоценных камней следует отличать поделочные цветные камни, которые представлены примерно 40 минералами и горными породами. Они делятся на три категории:

1) нефрит, лазурит, главколит, лабрадор, орлец, малахит, кварцит, яшма, везувиан, розовый кварц и проч.;

2) лепидолит, стеатит, селинит, флюорит, агальмагодит, серпектин и др.;

3) мрамор, порфиры и частью декоративный материал - брекчии, сливные кварциты и т.д.

**Объективная сторона** преступления выражается в:

1) нарушении правил охраны и использования недр при совершении хотя бы одного из нижеперечисленных действий (бездействия): проектировании; размещении; строительстве; вводе в эксплуатацию и эксплуатации горнодобывающих предприятий или подземных сооружений, не связанных с добычей полезных ископаемых; самовольной застройке площадей залегания полезных ископаемых;

2) последствиях в виде причинения значительного ущерба;

3) причинной связи между последствиями и деянием.

Как правило, **нарушение правил охраны и использования недр** может быть совершено путем действия. Однако при эксплуатации объекта они могут быть нарушены и путем бездействия.

Понятие "охрана недр" аналогично понятию "охрана природных ресурсов". Она предполагает их сохранение, рациональное использование, предотвращение экологически вредного воздействия на недра хозяйственной и иной деятельности человека.

Недра предоставляются гражданам и юридическим лицам, включая иностранных, в пользование для:

регионального геологического изучения, включающего геолого-геофизические работы, геологическую съемку, инженерно-геологические изыскания, научно-исследовательские, палеонтологические и другие работы, направленные на общее геологическое изучение недр, геологические работы по прогнозированию землетрясений и исследованию вулканической деятельности, созданию и ведению мониторинга состояния недр, контроль за режимом подземных вод, а также работы, проводимые без существенного нарушения целостности недр;

строительства и эксплуатации подземных сооружений, не связанных с добычей полезных ископаемых;

разведки и добычи полезных ископаемых, в том числе использования отходов горнодобывающего и связанных с ним перерабатывающих производств;

образования особо охраняемых геологических объектов, имеющих научное, культурное, эстетическое, санитарно-оздоровительное и иное значение (научные и учебные полигоны, геологические заповедники, заказники, памятники природы, пещеры и другие подземные полости);

сбора минералогических, палеонтологических и других геологических коллекционных материалов ([ст. 6](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B828529D86E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D644k003O) Закона РФ "О недрах").

Права и обязанности пользователя, основания возникновения права недропользования, сроки, виды работ, места пользования, виды полезных ископаемых, которые разрешены к пользованию, и прочие условия оформляются специальным государственным разрешением в виде лицензии, выдаваемой федеральным органом управления государственным фондом недр или его территориальным органом ([ст. 16](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B828529D86E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D049k003O) Закона "О недрах").

Порядок оформления, государственной регистрации и выдачи лицензий на пользование участками недр, содержащими месторождения общераспространенных полезных ископаемых (песка, глины, торфа и др.), или участками недр местного значения, используемыми для целей строительства и эксплуатации подземных сооружений, не связанных с добычей полезных ископаемых, устанавливается органами государственной власти субъектов РФ.

Порядок рассмотрения заявок на получение права пользования недрами для целей геологического изучения недр, добычи подземных вод, образования особо охраняемых геологических объектов и других целей, указанных в [ст. 16](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B828529D86E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D049k003O) Закона РФ "О недрах", устанавливается федеральным органом управления государственным фондом недр по согласованию с федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции нормативно-правового регулирования в сфере экономического развития. Порядок лицензирования пользования участками недр устанавливает законодательство РФ.

**Горнодобывающее предприятие** - это предприятие по добыче и обогащению полезных ископаемых открытым способом (карьерный) или из-под земли (шахтный).

**Подземные сооружения, не связанные с добычей полезных ископаемых,** включают сооружения (тоннели, шахты, колодцы, штреки, скважины и т.п.), не предназначенные для добычи полезных ископаемых, а необходимые для осуществления иной деятельности: археологических, палеонтологических работ, научно-исследовательских изысканий, прогнозированию землетрясений.

Самовольная застройка площадей залегания полезных ископаемых подразумевает возведение сооружений без получения соответствующего разрешения федерального органа управления государственным фондом недр или его территориальным органом, если получение такового обязательно.

Проектирование и строительство населенных пунктов, промышленных, сельскохозяйственных и иных объектов разрешается только после проведения экологической экспертизы и получения заключения федерального органа управления государственным фондом недр или его территориального органа об отсутствии полезных ископаемых в недрах площадей, подлежащих застройке. Застройка площадей залегания полезных ископаемых, а также размещение в местах их залегания подземных сооружений допускаются с разрешения указанных органов и органов государственного горного надзора только при условии, что полезные ископаемые можно будет извлечь либо доказана экономическая целесообразность застройки ([ст. 25](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B828529D86E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D54Ek003O) Закона РФ "О недрах").

Наиболее характерными **нарушениями правил охраны и использования недр,** влекущими уголовную ответственность, следует считать: самовольное без разрешения использование недр при строительстве, размещении, эксплуатации горнодобывающих предприятий или сооружений, не связанных с добычей полезных ископаемых; разработку недр за пределами горного отвода, предоставленного пользователям; добычу полезных ископаемых сверх установленного объема; осуществление таких видов пользования недрами, которые не указаны в лицензии; нарушения, приводящие к порче месторождений; неприведение участков земли и других природных объектов, испорченных при пользовании недрами, в состояние, пригодное для их дальнейшего использования. Нарушением будет выборочная отработка месторождений, приводящая к необоснованным потерям запаса полезных ископаемых.

Действия по нарушению правил охраны недр также могут выражаться в затоплении, загрязнении недр, в частности при хранении нефти, газа, размещении отходов производства без разрешения либо в ненадлежащем месте или с превышением объемов захоронения, несоблюдением их химического состава, указанного в разрешении <1>.

--------------------------------

<1> См.: Дубовик О.Л. Экологические преступления. Комментарий к главе 26 Уголовного кодекса Российской Федерации. М., 1998. С. 248.

Понятие значительного ущерба - последствия преступления, в законе или иных нормативных правовых актах не раскрывается. Не определяется оно и в [Постановлении](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149E818529DF6E19A1763CE31Bk501O) Пленума Верховного Суда РФ от 18 октября 2012 г. N 21. Нет единства по этому вопросу и в юридической литературе.

На наш взгляд, при его решении следует принимать во внимание определение существенного вреда окружающей среде, изложенное в [п. 6](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149E818529DF6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Dk001O) указанного Постановления Пленума, а также сходные определения последствий в составах преступлений, предусмотренных [ст. ст. 246](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D04Fk006O) - [250](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D049k006O), [254](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D04Bk000O) УК РФ. Применительно к [ст. 255](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D044k003O) УК РФ вопрос следует решать с учетом ценности используемого участка земли, вида добываемого природного ресурса, количества добытого, количества уничтоженных или поврежденных ресурсов, например земли, растительности, лесных угодий, их экологической значимости и стоимости потерь запасов полезных ископаемых, возможности дальнейшего пользования недрами и восстановления нарушенных естественных свойств недр, расходов на восстановление прежнего состояния земли, упущенной выгоды, выведении из сельхозоборота земель, вреда, причиненного животному миру, и т.п. Например, следует считать значительным ущерб, причиненный проектированием и размещением крупного гидроузла с затоплением в районе площади залегания месторождения полезных ископаемых, имеющего промышленное значение.

Между названными в диспозиции нарушениями правил охраны и использования недр и причиненным значительным ущербом должна быть установлена причинная связь.

Состав преступления материальный. Преступление считается **оконченным**, когда причинен значительный ущерб.

**С субъективной стороны** возможна как **умышленная,** так и **неосторожная форма вины**. Мотивы и цели находятся за пределами состава и для квалификации преступления значения не имеют.

**Субъект** преступления специальный - вменяемое, достигшее 16-летнего возраста лицо, ответственное за проектирование, размещение, ввод в эксплуатацию и эксплуатацию объекта. Субъект самовольной застройки площадей залегания полезных ископаемых общий.

Преступления, посягающие на отношения по охране и

рациональному использованию животного мира (фауны)

Нарушение ветеринарных правил ([ч. 1 ст. 249](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D048k000O) УК РФ)

Статья содержит два состава преступления: нарушение ветеринарных правил [(ч. 1)](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D048k000O) и нарушение правил, установленных для борьбы с болезнями и вредителями растений [(ч. 2)](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D048k00EO).

Общественная опасность нарушений ветеринарных правил состоит в том, что они способны причинить значительный вред животному миру, сельскому хозяйству. Ряд опасных болезней животных может передаваться людям: сибирская язва, туберкулез, бруцеллез, сап, бешенство, сальмонеллез и др. Таким образом, непосредственным объектом преступления являются отношения по охране животных и обеспечению экологической безопасности населения.

Хотя закон не обозначает **предмет** преступления, таковой в данном случае имеется. Им следует считать диких и домашних животных.

Ветеринарное законодательство РФ состоит из [Закона](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149C808E2DDD6E19A1763CE31Bk501O) РФ от 14 мая 1993 г. N 4979-1 "О ветеринарии"; [Постановления](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218EB1D66A1A814169E858B29DB6E19A1763CE31Bk501O) Правительства РФ от 11 мая 1993 г. N 437 "О мерах по санитарно-эпидемиологической, ветеринарной и фитосанитарной охране территории Российской Федерации", других нормативных правовых актов РФ и субъектов РФ, актов федеральных органов исполнительной власти, органов местного самоуправления.

**С объективной стороны** преступление, предусмотренное [ч. 1 ст. 249](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D048k000O) УК РФ, заключается в:

1) нарушении ветеринарных правил;

2) последствиях в виде эпизоотии или иных тяжких последствиях;

3) причинной связи между нарушением и последствиями.

**Нарушение ветеринарных правил** может быть совершено как путем действия (продажа больного скота, выгон его в общее стадо и т.п.), так и путем бездействия (невыполнение профилактических мероприятий, невоспрепятствование сбыту зараженной инфекционными болезнями продукции, непринятие мер по уничтожению больных животных и др.).

Обязательным условием возникновения уголовной ответственности является наступление последствий в виде эпизоотии (ее понятие см. [при изложении ст. 248](#Par9697) УК РФ) или иных тяжких последствий (их понятие излагалось [при рассмотрении ст. 246](#Par9636) УК РФ). В частности, иные тяжкие последствия могут заключаться в относительно массовом падеже диких или домашних животных, не имеющем характера эпизоотии, но причинившем значительные убытки либо значительный вред окружающей среде или охотничьему хозяйству.

Между нарушением правил и преступными последствиями должна быть установлена причинная связь.

Состав преступления материальный. Преступление окончено, когда наступили названные в законе последствия. Поскольку [ст. 249](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D048k001O) УК РФ не предусматривает в качестве последствий причинения вреда здоровью человека, содеянное в этом случае образует совокупность преступлений и квалифицируется по [ст. ст. 249](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D048k001O) и [109](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D34Ak002O) либо [ст. 118](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC3D24Ak003O) УК РФ как неосторожное преступление против личности.

**С субъективной стороны** преступление в силу прямого указания закона характеризуется неосторожной формой вины. Лицо, нарушая ветеринарные правила, не предвидит возможности распространения эпизоотий либо наступления иных тяжких последствий, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло их предвидеть (преступная небрежность) либо предвидит возможность наступления названных в законе последствий, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает на их предотвращение (преступное легкомыслие).

**Субъект** нарушения ветеринарных правил - вменяемое лицо 16-летнего возраста. Им может быть как должностное, так и иное лицо, обязанное соблюдать эти правила: работники федеральной службы по ветеринарному и фитосанитарному надзору РФ, владельцы животных, водители транспортных средств, следующие через карантинную территорию, перегонщики скота и др.

Незаконная добыча (вылов)

водных биологических ресурсов ([ст. 256](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA09kA08O) УК РФ)

**Объект** преступления - общественные отношения по рациональному использованию и охране водных биологических ресурсов.

**Предмет** преступления ([ч. 1 ст. 256](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA09kA09O) УК РФ) - биологические ресурсы: рыба, другие водные животные, а также промысловые морские растения (например, "морская капуста" - ламинария). Поскольку все признаки преступления, связанного с незаконной добычей морских растений, идентичны признакам преступления, связанного с незаконной добычей водных животных, целесообразно рассмотреть их вместе.

К водным животным относятся морские млекопитающие (моржи, тюлени, нерпы, дельфины и др.), ракообразные (раки, крабы, креветки и др.), моллюски (кальмары, осьминоги, гребешки, мидии, устрицы и др.), иглокожие (трепанги, морские ежи, морские звезды и др.), кишечнополостные водные организмы. Водоплавающие птицы, а также водоплавающие пушные звери (выдра, ондатра, речной бобр, нутрия, выхухоль, белые медведи и др.) к числу водных животных не относятся. Их незаконная добыча квалифицируется как незаконная охота по [ст. 258](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D14Ck006O) УК РФ <1>.

--------------------------------

<1> См.: Постановление Правительства РФ от 26 декабря 1995 г. [N 1289](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A8141494818A2AD43313A92F30E1k10CO) "Об утверждении Перечня объектов животного мира, отнесенных к объектам охоты" и от 10 января 2009 г. [N 18](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A8141D9884892FD43313A92F30E1k10CO) "О добывании объектов животного мира, отнесенных к объектам охоты".

Предмет посягательства ([ч. 2 ст. 256](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D045k003O) УК РФ) - морские котики, морские бобры (иное название - каланы, морские выдры, камчатские бобры) и иные морские млекопитающие. Предмет преступления образуют только водные животные, находящиеся в природной среде в естественном состоянии. Рыба или иные водные животные, выращиваемые рыбозаводами, рыбхозами и иными хозяйствующими субъектами в специально устроенных или приспособленных водоемах; рыба, добытая этими организациями или находящаяся в сетях и иных ловчих устройствах, может быть предметом хищения чужого имущества, так как в этих случаях предмет посягательства уже обособлен трудом добытчика от естественной природной среды и приобрел качество товара, имущества.

**С объективной стороны** преступление выражается в незаконной добыче (вылове) водных биологических ресурсов, т.е. действиях, направленных на их изъятие из среды обитания и (или) завладение ими в нарушение норм экологического законодательства. Например, без полученного в установленном законом порядке разрешения, в нарушение положений, предусмотренных таким разрешением, в запрещенных районах, в отношении отдельных видов запрещенных к добыче (вылову) водных биологических ресурсов, в запрещенное время, с использованием запрещенных орудий лова, при условии, что такие действия совершены лицом с применением самоходного транспортного плавающего средства, взрывчатых или химических веществ, электротока либо иных способов массового истребления водных животных и растений, в местах нереста или на миграционных путях к ним, на особо охраняемых природных территориях, в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации либо, когда такие действия повлекли причинение крупного ущерба ([п. 3](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149D808D2ED66E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Dk003O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 ноября 2010 г. N 26 "О некоторых вопросах применения судами законодательства об уголовной ответственности в сфере рыболовства и сохранения водных биологических ресурсов (ст. ст. 253, 256 УК РФ)".

Содержание признаков незаконной добычи (вылова) в [ст. 256](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA09kA08O) УК РФ не раскрыто, поскольку диспозиция ее имеет бланкетный характер. Для установления признаков преступления необходимо обратиться к нормативным актам, регулирующим порядок добычи (вылова) рыбы и других водных животных, а также морских промысловых растений.

Основными из них являются Федеральные законы РФ ["Об охране окружающей среды"](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B818F2ED96E19A1763CE31Bk501O); ["О животном мире"](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A8141499818C2BD66E19A1763CE31Bk501O); от 20 декабря 2004 г. [N 166-ФЗ](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A858924DC6E19A1763CE31Bk501O) "О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов"; Водный [кодекс](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A85852CD96E19A1763CE31Bk501O) РФ; Правила рыболовства, изложенные в законодательстве субъектов РФ.

Добыча рыбы и иных морских животных в водах открытого моря регулируется нормами международного права.

Добыча производится **без надлежащего разрешения,** когда она осуществляется без лицензии на право лова рыбы или добычи морского зверя, договора на отвод рыбопромыслового участка или водоема либо участка для добычи морских растений. Добычей без разрешения считается также лов с просроченным разрешением; не тем лицом, которому оно выдано; рыб и иных животных, запрещенных к вылову, либо сверх количества, указанного в разрешительном документе.

Добыча **в запрещенное время** выражается в том, что она производится в то время, когда всякое рыболовство или добывание животных и растений запрещено, или в сроки, запрещенные для добычи определенных видов и в конкретных водоемах.

К **недозволенным местам** относятся прежде всего заповедники, заказники, лежбища морского зверя, охранные зоны.

Недозволенными являются **орудия, способы, приемы** массового истребления водных животных.

**Местом** совершения преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 256](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA09kA09O) УК РФ, являются внутренние и территориальные воды РФ.

За ведение незаконного промысла рыбы или иных животных в исключительной морской экономической зоне РФ ответственность предусмотрена [ст. 253](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D04Bk005O) УК РФ.

Местом совершения преступления, предусмотренного [ч. 2 ст. 256](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D045k003O) УК РФ, являются открытое море, а также запретные зоны, отведенные для размножения и обитания морских млекопитающих, котиков и морских бобров (специальные заповедники, лежбища морского зверя).

В тех случаях, когда котики и морские бобры незаконно добываются в пределах территории РФ, имеет место конкуренция общей ([ч. 1 ст. 256](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA09kA09O) УК РФ) и специальной ([ч. 2 ст. 256](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D045k003O) УК РФ) норм, применению подлежит последняя. Если эти животные добываются в открытом море, то конкуренции норм не будет, поскольку действие [ч. 2 ст. 256](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D045k003O) УК РФ распространяется на эти районы, а [ч. 1 ст. 256](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA09kA09O) УК РФ - не распространяется.

Состав преступления - формальный. Преступление считается оконченным с момента начала добычи независимо от того, была ли фактически добыта рыба или иные водные животные.

Исключение составляет незаконная добыча водных животных и растений, повлекшая причинение крупного ущерба. Здесь состав преступления материальный, и между действием и его последствиями необходимо установить причинную связь.

Пленум Верховного Суда РФ в [п. 10](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149D808D2ED66E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Ek001O) Постановления от 23 ноября 2010 г. дал не бесспорное разъяснение, что в тех случаях, когда действия лица, непосредственно направленные на незаконную добычу водных биологических ресурсов (например, начало установки орудий лова, непосредственная подготовка к применению для вылова рыбы и других водных биологических ресурсов взрывчатых или химических веществ, электротока), были пресечены в установленном законом порядке, содеянное им надлежит квалифицировать по [ч. 3 ст. 30](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D74Ek007O) УК РФ (покушение на преступление) и соответствующей части [ст. 256](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA09kA08O) УК РФ. Кратко возражения сводятся к следующему. Как известно, покушение на преступление имеет место в том случае, когда лицо совершает умышленные действия по выполнению объективной стороны состава преступления, но оно не было доведено до конца по обстоятельствам, не зависящим от воли виновного ([ч. 3 ст. 30](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D74Ek007O) УК РФ). Начало установки орудий лова или приготовление снасти или взрывчатых веществ не является выполнением объективной стороны рассматриваемого преступления, поскольку добычи (лова) водных биоресурсов еще не происходит. Указанные действия могут образовать лишь состав приготовления к преступлению. Когда же орудия лова установлены, снасть заброшена, происходит лов (добыча) и преступление окончено.

Судам в каждом случае необходимо устанавливать и отражать в приговоре, в чем конкретно выразились незаконная добыча (вылов) или способ вылова водных биологических ресурсов с указанием нормы федерального закона, других нормативных правовых актов, регулирующих осуществление рыболовства, которые были нарушены.

При отнесении ущерба, причиненного незаконной добычей (выловом) водных биологических ресурсов **к крупному**, судам надлежит исходить из количества и стоимости добытого, поврежденного и уничтоженного, распространенности особей, их отнесения в установленном порядке к специальным категориям, а также учитывать нанесенный их добычей ущерб водным биологическим ресурсам. К такому ущербу следует, в частности, относить: гибель большого числа неполовозрелых рыб (мальков), вылов или уничтожение рыб и растений, занесенных в Красную книгу РФ или Красную книгу субъекта РФ, уничтожение мест нереста, зимовальных ям, нагульных площадей, ухудшение качества среды обитания водных биологических ресурсов и нарушение процесса их воспроизводства. Для правильной оценки причиненного ущерба могут привлекаться соответствующие специалисты или эксперты.

Под применением **самоходного транспортного плавающего средства** понимается использование его как орудия в процессе лова рыбы, добычи зверя, заготовки промысловых морских растений, а не как средства доставки добытого, перевозки браконьеров к назначенному месту. К самоходным транспортным плавающим средствам следует относить те из них, которые оснащены двигателями (например, суда, яхты, катера, моторные лодки), а также иные плавающие конструкции, приводимые в движение с помощью мотора.

Способы **массового истребления** ведут к уничтожению водных животных и растений в больших количествах, их калечению, гибельно действуют на всю биосферу. Зачастую не безопасны они и для людей, как то применение электротока; химических веществ, включая яды; взрывчатых веществ; лов рыбы гоном, багрением, при помощи бряцал и ботания, с применением огнестрельного или пневматического оружия, сетями (в некоторых регионах РФ их применение разрешено); путем заграждения протоков и водоемов более чем на две трети их ширины, прекращение доступа кислорода в водный объект посредством уничтожения или перекрытия источников его водоснабжения, спуск воды из водных объектов, перегораживание водоема (например, реки, озера) орудиями лова, применение крючковой снасти типа перемета, ахана и др.

**Местом нереста** следует признавать, например, море, реку, водоем или часть водоема, где рыба мечет икру, а под миграционным путем к нему - проходы, по которым рыба идет к месту нереста. Если водный объект имеет небольшие размеры (например, озеро, пруд, запруда) и нерест происходит по всему водоему, он с учетом установленных фактических обстоятельств может быть признан местом нереста.

Квалификация незаконной добычи (вылова) водных биологических ресурсов по признаку совершения деяния в местах нереста или на миграционных путях к ним возможна лишь при условии совершения этих действий в период нереста или миграции к местам нереста. Совершение такого деяния вне этих сроков или с помощью орудий лова, применение которых не причиняет вред нерестящимся особям, не подлежит признанию преступным по данному признаку ([п. 8](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149D808D2ED66E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Ek004O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 ноября 2010 г. N 26).

Понятия особо охраняемых территорий, зоны экологического бедствия, зоны чрезвычайной экологической ситуации давались [при рассмотрении ст. ст. 247](#Par9642), [262](#Par9761) УК РФ.

С субъективной стороны преступление может быть совершено только с прямым умыслом. Среди мотивов преобладают корыстные.

Субъект преступления общий - вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

**Квалифицирующими признаками** ([ч. 3 ст. 256](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D045k001O) УК РФ) преступлений, предусмотренных [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA09kA09O) и [2 ст. 256](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D045k003O) УК РФ, являются: совершение их лицом, с использованием своего служебного положения (см. определение этих лиц, данное в [параграфе первом данной главы](#Par9553)) либо группой лиц по предварительному сговору или организованной группой. Действия работников органов рыбоохраны, коммерческих промысловых и рыбохозяйственных организаций, органов власти, а также лиц, выполняющих управленческие функции в негосударственных организациях, использующих свое служебное положение для занятия незаконной добычей (выловом) животных и промысловых растений, надлежит квалифицировать только по [ч. 3 ст. 256](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D045k001O) УК РФ без ссылки на [ст. ст. 201](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D44Bk007O), [285](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0DE4Ak004O), [286](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0DE4Bk003O) УК РФ.

О понятии "группа лиц по предварительному сговору и организованная группа" ([ч. 3 ст. 256](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D045k001O) УК РФ) см. уголовно-правовую характеристику [ст. 35](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D748k005O) УК РФ.

Нарушение правил охраны

водных биологических ресурсов ([ст. 257](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA09kA07O) УК РФ)

Непосредственным объектом преступления являются отношения по охране рыбных запасов как части окружающей среды от истребления при осуществлении хозяйственной деятельности.

Под **правилами** охраны рыбных запасов следует понимать обязательные для исполнения нормы природоохранительного, природоресурсного и иного законодательства, направленные на обеспечение сохранности водной фауны и флоры. Следует подчеркнуть, что хотя по тексту [ст. 257](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA09kA07O) УК РФ речь идет об охране рыбных запасов, но по содержанию правила их охраны много шире, так как охрана рыбных запасов подразумевает и охрану среды их обитания, охрану кормовых организмов, животных и растительности, образующих кормовые цепи, и т.п.

К числу нормативных актов, содержащих указанные правила, следует отнести Федеральные законы ["Об охране окружающей среды"](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B818F2ED96E19A1763CE31Bk501O), ["О животном мире"](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A8141499818C2BD66E19A1763CE31Bk501O), "[О рыболовстве](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A858924DC6E19A1763CE31Bk501O) и сохранении водных биологических ресурсов", от 21 июля 1997 г. [N 117-ФЗ](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A8141498818B24D86E19A1763CE31Bk501O) "О безопасности гидротехнических сооружений", "[Об исключительной экономической зоне](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8E8B24D66E19A1763CE31Bk501O) Российской Федерации", ["О континентальном шельфе Российской Федерации"](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8E8B25DD6E19A1763CE31Bk501O); Водный [кодекс](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A85852CD96E19A1763CE31Bk501O) РФ; [Постановление](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A8141298818D24D43313A92F30E1k10CO) Правительства РФ от 13 августа 1996 г. N 997 "Об утверждении требований по предотвращению гибели объектов животного мира при осуществлении производственных процессов, а также при эксплуатации транспортных магистралей, трубопроводов, линий связи и электропередачи", а также другие нормативные правовые акты. Правила охраны рыбных запасов являются частью общих правил охраны окружающей среды при производстве работ. Поэтому [ст. 257](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA09kA07O) УК РФ конкурирует со [ст. 246](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D04Fk006O) УК РФ и является по отношению к ней специальной. По правилам конкуренции норм применению подлежит специальная.

**Предмет** преступления - водные животные и кормовые запасы, образующие биологические ресурсы. Водные животные - это не только рыбы различных видов, включая молодь (рыбные запасы), но и иные (раки, крабы, организмы "сидячих" видов, водные пушные млекопитающие и др.). Кормовые запасы образуют организмы животного происхождения и водная растительность, служащие пищей для рыб и других водных животных.

**Объективную сторону** преступления образуют:

1) действия (бездействие), которыми нарушаются правила охраны рыбных запасов при производстве лесосплава, строительстве мостов, дамб, транспортировке древесины и другой лесной продукции с лесосек, осуществлении взрывных и иных работ, эксплуатации водозаборных сооружений и перекачивающих механизмов;

2) преступные последствия;

3) причинная связь между ними и названными в законе нарушениями.

Так, запрещается молевой сплав древесины (т.е. россыпью) на судоходных путях и на водных объектах. Лесосплавляющие организации обязаны регулярно проводить чистку сплавных путей от затонувшей древесины. Запрещается устраивать на реках запани с ограждениями, занимающими более двух третей сечения реки. Не дозволена заготовка леса по берегам рек, являющихся местами нереста осетровых и лососевых рыб, на расстоянии менее одного километра от берега.

В обобщенном виде нарушения правил лесосплава составляют деяния, причиняющие вред рыбным запасам:

при осуществлении работ, связанных с подготовкой леса для сплава;

во время фактического сплава;

путем невыполнения работ по приведению водоемов в порядок в процессе их эксплуатации, которые надлежало выполнить.

В рыбохозяйственных водоемах запрещается проводить без разрешения органов рыбоохраны взрывные работы за исключением неотложных - дноуглубительных работ для поддержания лесосплава и судоходства на обмелевших участках рек, работ по принудительному вскрытию сплавных рек и предотвращению аварий и заторов. О проведении взрывных работ в указанных случаях органы рыбоохраны должны незамедлительно ставиться в известность.

Преступному нарушению правил охраны рыбных запасов может способствовать такое строительство мостов и дамб, которое приводит к уничтожению или существенному сокращению рыбных запасов (уничтожение нерестилищ, воспрепятствование проходу рыбы на нерест и т.д.). Транспортировка леса по лесным рекам большегрузными автомобилями либо тягачами, когда нерестовые реки буквально "растаптываются", а вода вместе с рыбой и икрой выплескивается на берега транспортом и так называемыми "хлыстами" (стволами срубленных деревьев), также отрицательно сказывается на рыбных запасах.

Эксплуатация водозаборных сооружений или перекачивающих механизмов с нарушением правил охраны рыбных запасов подразумевает, в частности, использование без защитных устройств, препятствующих выкачиванию рыбы и кормовых запасов, водозаборных механизмов станций, подающих воду для коммунальных и производственных нужд, а также для обеспечения населенных пунктов питьевой водой; мощных насосов электростанций, трубопроводов, шлюзовых сооружений и затворов для распределения воды между сельскохозяйственными водопользователями. Преступление может иметь место и в том случае, если защитные устройства имеются, но неисправны или не действуют. Практика показывает, что подобными деяниями причиняется колоссальный вред, исчисляемый порой сотнями миллионов рублей.

Перечень работ, которые могут осуществляться с нарушением правил охраны рыбных запасов, в [ст. 257](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA09kA07O) УК РФ не исчерпывающий. В качестве иных работ Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A8141498818B24D86E19A1763CE31Bk501O) "О безопасности гидротехнических сооружений" называет эксплуатацию иных, помимо водозаборных, гидротехнических сооружений и устройств, прокладку трубопроводов, строительство дорог, линий электропередачи, возведение производственных объектов и т.п.

Обязательным признаком состава преступления являются последствия в виде массовой гибели рыбы или других водных животных, уничтожения в значительных размерах кормовых запасов либо иных тяжких последствий.

Понятие массовой гибели рыбы рассматривается применительно к [ст. 250](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D049k006O) УК РФ.

Вопрос о признании размера уничтожения кормовых запасов значительным решается в каждом конкретном случае с учетом объема уничтоженного и поврежденного, экологической ценности этих запасов, их стоимости по соответствующим таксам, вреда природной среде.

Пленум Верховного Суда РФ в [п. 5](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149E818529DF6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Dk002O) Постановления от 18 октября 2012 г. N 21 "О применении судами законодательства об ответственности за нарушения в области охраны окружающей среды и природопользования" раскрывает понятие "иных тяжких последствий" применительно к [ст. 246](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D04Fk006O) УК РФ. Поскольку [ст. 257](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA09kA07O) УК РФ по отношению к [ст. 246](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D04Fk006O) УК РФ является специальной, думается, это разъяснение может быть распространено и на рассматриваемый состав преступления.

К иным тяжким последствиям при производстве работ следует отнести существенное ухудшение качества окружающей среды или состояния ее объектов, устранение которого требует длительного времени и больших финансовых и материальных затрат; уничтожение отдельных объектов; деградацию земель и иные негативные изменения окружающей среды, препятствующие ее сохранению и правомерному использованию.

Тяжкие последствия могут выражаться в уничтожении мест размножения рыбы или значительного количества выметанной икры; крупных убытках, связанных с восстановлением качества природной среды и численности водных животных; нарушении экологического равновесия биосистемы; экологической катастрофе в пределах водного объекта; распространении заболеваний рыбы, снижающем объемы промышленного рыболовства.

Состав преступления - материальный. Между деянием и последствиями необходимо установить причинную связь.

**С субъективной стороны** преступление характеризуется, как правило, неосторожным отношением к последствиям. Если отношение умышленное, то преобладает косвенный умысел.

**Субъект** преступления специальный - вменяемые физические лица, достигшие 16-летнего возраста: руководители хозяйствующих структур; предприниматели, занимающиеся осуществлением указанных выше работ, лица, фактически осуществляющие эти работы.

В случае если осуществление указанных в [ст. 257](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA09kA07O) УК РФ работ сопровождается загрязнением вод, на наш взгляд, содеянное полностью охватывается ею и квалификации дополнительно по [ст. 250](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D049k006O) УК РФ не требуется. В противном случае лицу дважды были бы необоснованно вменены одни и те же последствия: существенный вред животному или растительному миру водоемов, рыбным запасам и т.п.

Незаконная охота ([ст. 258](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D14Ck006O) УК РФ)

Непосредственный **объект** преступления - отношения по охране и рациональному использованию охотничьих ресурсов.

К специальным нормативным актам, которыми регулируется охота, относятся, прежде всего: Федеральные законы от 24 июля 2009 г. [N 209-ФЗ](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8E8B24D76E19A1763CE31Bk501O) "Об охоте и о сохранении охотничьих ресурсов и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" <1>; ["Об охране окружающей среды"](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B818F2ED96E19A1763CE31Bk501O); ["О животном мире"](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A8141499818C2BD66E19A1763CE31Bk501O); Приказы Министерства природных ресурсов и экологии Российской Федерации (далее Минприроды России).

--------------------------------

<1> Далее - Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8E8B24D76E19A1763CE31Bk501O) об охоте.

**Предмет** преступления составляют охотничьи ресурсы - объекты животного мира, которые в соответствии с Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8E8B24D76E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Dk006O) об охоте и (или) законами субъектов РФ используются или могут быть использованы в целях охоты. В соответствии со [ст. 11](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8E8B24D76E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Ak00EO) данного Закона к таковым относятся:

млекопитающие (копытные животные: кабаны, кабарги, дикие северные олени, косули, лоси, благородные олени, лани, серны, гибриды зубра с бизоном и домашним скотом; медведи; пушные животные: волки, шакалы, лисицы, корсаки, песцы, росомахи, барсуки, куницы, соболи, норки, выдры, белки, хомяки, ондатры и др.);

птицы (гуси, утки, казарки, глухари, тетерева, рябчики, куропатки, фазаны, улары, бекасы, дупеля, горлицы, голуби и др.).

В целях обеспечения ведения традиционного образа жизни и осуществления традиционной хозяйственной деятельности коренных малочисленных народов Севера, Сибири и Дальнего Востока РФ к охотничьим ресурсам также отнесены гагары, бакланы, поморники, чайки, крачки, чистиковые. Законами субъектов РФ допускается отнесение к охотничьим ресурсам млекопитающих и (или) птиц, не предусмотренных [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8E8B24D76E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Ak00EO) и [2 ст. 11](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8E8B24D76E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Bk002O) Федерального закона об охоте.

Ежи, змеи, крысы, мыши, вороны, сороки, воробьи, ласточки, стрижи, певчие птицы (зяблики, соловьи и др.), а также масса иных животных не упомянуты в Федеральном [законе](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8E8B24D76E19A1763CE31Bk501O) об охоте в качестве охотничьих ресурсов. Охота на тех из них, которые считаются вредными и достаточно распространены (крысы, мыши, вороны серые), не требует специального разрешения и нормативными актами никак не регулируется. Другие, полезные животные, не указанные в качестве охотничьих ресурсов, охраняются нормами природоохранного законодательства на общих основаниях как природные ресурсы. Представляется, что, исходя из перечня видов охоты, даваемого в [ст. 12](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8E8B24D76E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Bk00EO) названного Закона, такие животные также могут выступать в качестве охотничьих ресурсов, например, при охоте в научно-исследовательских, образовательных целях, целях акклиматизации и переселения, гибридизации. Косвенно это подтверждает и [ст. 11](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8E8B24D76E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Ak00FO) Федерального закона об охоте, говоря, что объектом охоты могут быть животные, которые "используются или **могут быть использованы в целях охоты**" (выделено нами. - Авт.). Например, лягушки в массовом количестве используются в образовательных и научных целях. Однако их отлов никак не контролируется, хотя он представляет собой один из видов охоты. Следовательно, [ст. 11](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8E8B24D76E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Ak00FO) названного Закона нуждается в расширении. Позволительно, как указывалось, регламентировать использование таких видов животных и в законах субъектов РФ.

Предметом рассматриваемого преступления могут быть как звери и птицы, обитающие в природной среде в естественном состоянии, так и выращенные трудом человека и выпущенные в нее в целях размножения.

Завладение животными, содержащимися в клетках, вольерах, огороженных территориях, в зоопарках, цирках или во владении граждан, квалифицируется как хищение чужого имущества, а отстрел или умерщвление таких зверей и птиц при наличии признаков состава - как умышленное уничтожение чужого имущества ([ст. 167](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D64Dk004O) УК РФ).

**Объективная сторона** преступления состоит в производстве незаконной охоты при наличии хотя бы одного из условий, указанных в [п. п. "а"](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D14Ck004O) - ["г" ч. 1 ст. 258](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DACkC03O) УК РФ.

Охотой признается деятельность, связанная с поиском, выслеживанием, преследованием охотничьих ресурсов, их добычей, первичной переработкой и транспортировкой ([п. 5 ст. 1](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8E8B24D76E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Dk002O) Федерального закона об охоте).

[Частью 2 ст. 57](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8E8B24D76E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D34Ek002O) Федерального закона об охоте и ведомственными нормативными актами к ней приравнивается пребывание в охотничьих угодьях с ружьями, собаками, ловчими птицами, капканами и другими орудиями охоты, с добытой продукцией охоты, а также с охотничьим огнестрельным оружием в собранном виде и на дорогах общего пользования. Так, нахождение А. в охотничьих угодьях с оружием в чехле было приравнено к охоте <1>. Однако представляется, что, исходя из определения охоты, данного в Федеральном [законе](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8E8B24D76E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Dk002O) об охоте, признание нахождения лица с оружием на территории охотничьего угодья преступлением является чрезмерно расширительным понятием охоты. Эти действия могут быть расценены лишь как приготовление к преступлению, но в силу [ч. 2 ст. 30](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D74Dk00EO) УК РФ они уголовно не наказуемы, поскольку незаконная охота не относится к числу тяжких и особо тяжких преступлений. Возможно только применение административной ответственности ([ст. 8.37](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829DA6E19A1763CE31B5177C8400DCA08AFC2kD06O) КоАП РФ).

--------------------------------

<1> См.: БВС РФ. 2004. N 34. С. 14.

Федеральный закон об охоте [(ст. 12)](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8E8B24D76E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Bk00EO) выделяет промысловую, спортивную, любительскую охоту, охоту в целях: осуществления научно-исследовательской и образовательной деятельности, регулирования численности охотничьих ресурсов, акклиматизации, переселения и гибридизации охотничьих ресурсов, их содержания и разведения в полувольных условиях или искусственно созданной среде обитания, обеспечения традиционного образа жизни и осуществления традиционной хозяйственной деятельности коренных малочисленных народов Севера, Сибири и Дальнего Востока РФ.

Основой осуществления охоты и сохранения охотничьих ресурсов являются правила охоты, утверждаемые уполномоченным федеральным органом исполнительной власти. На основе этих правил высшее должностное лицо субъекта РФ определяет виды разрешенной охоты и параметры ее осуществления в соответствующих охотничьих угодьях.

Преступлением может быть признана только незаконная охота. **Незаконной** считается охота без надлежащего на то разрешения, в запрещенных местах, в запрещенные сроки, запрещенными орудиями или способами в том числе, осуществляемая лицом, не имеющим права на охоту, либо получившим разрешение без необходимых оснований незаконным путем.

Охотником, т.е. лицом, имеющим право на охоту, признается физическое лицо, сведения о котором содержатся в государственном охотхозяйственном реестре, или иностранный гражданин, временно пребывающий в РФ и заключивший договор об оказании услуг в сфере охотничьего хозяйства. К охотнику приравнивается работник юридического лица или индивидуального предпринимателя, выполняющий обязанности, связанные с осуществлением охоты и сохранением охотничьих ресурсов, на основании трудового или гражданско-правового договора.

Охотник должен иметь охотничий билет (за исключением иностранных граждан) и разрешение на хранение и ношение охотничьего оружия.

Удостоверением на право охоты служат (в зависимости от вида охоты и категории охотника) по общему правилу путевка (документ, подтверждающий наличие договора об оказании услуг в сфере охотничьего хозяйства), а также разрешение на добычу охотничьих ресурсов, выданное охотнику. Для ведения промысловой, любительской и спортивной охоты в общедоступных охотничьих угодьях по смыслу [ст. ст. 13](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8E8B24D76E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D644k00EO) - [14](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8E8B24D76E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D645k000O) Федерального закона об охоте достаточно только разрешения, хотя очевидно, что ведение промысловой охоты без предварительного заключения договора вряд ли возможно. В любом случае основным документом является разрешение. В нем указываются: сведения об охотнике; вид охоты; сведения о добываемых охотничьих ресурсах; их количество; сроки и места охоты. Порядок выдачи разрешений на добычу охотничьих ресурсов и формы бланка разрешения утверждены ведомственными приказами Минприроды России.

Разрешения выдаются: охотникам в закрепленных охотничьих угодьях - юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, заключившими охотхозяйственные соглашения; в общедоступных охотничьих угодьях - органом исполнительной власти субъекта РФ; на особо охраняемых природных территориях - соответствующими природоохранными учреждениями. Работникам индивидуальных предпринимателей и юридических лиц - этими предпринимателями и юридическими лицами. Юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям на основе заключенных ими охотхозяйственных соглашений - органами государственной власти в пределах их полномочий ([ст. 31](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8E8B24D76E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D445k006O) Федерального закона об охоте).

Разрешение действует только в указанном в нем месте и в указанные даты и сроки, которые не могут превышать срок сезона охоты.

Охота без надлежащего разрешительного документа или с просроченным разрешением признается охотой без разрешения. Под признаки такой охоты подпадает также добыча зверя или птицы сверх установленной в разрешении нормы или не тех пород, на добычу которых выдано разрешение, либо с нарушением указанных в нем сроков или не в тех местах, которые указаны в разрешении.

Охота в целях обеспечения ведения традиционного образа жизни и осуществления традиционной хозяйственной деятельности осуществляется свободно (т.е. без каких-либо разрешений) в объеме добычи охотничьих ресурсов, необходимом для удовлетворения личного потребления ([ч. 2 ст. 19](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8E8B24D76E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D74Fk005O) Федерального закона об охоте), в том числе лицами, не относящимися к коренным малочисленным народам, но постоянно проживающими в местах традиционного проживания этих народов, если охота также является основой их существования.

К **запрещенным для охоты местам** относятся территории заповедников, заказников, зеленые зоны вокруг городов и других населенных пунктов, зоны расположения промышленных предприятий, транспортных путей, а также другие места, запрещенные соответствующими актами высших должностных лиц субъектов РФ (обычно указываются в приложениях к правилам охоты).

Охота **в запрещенные сроки** - это охота в то время, когда всякая охота запрещена, или в периоды, запрещенные для добычи отдельных видов охотничьих ресурсов. Они устанавливаются в нормативных правовых актах применительно к местным условиям. Например, повсеместно запрещается пускание огненных палов, использование оружия военного и спортивного образца, применение сетей, заганивание по насту, охота "из-под фар", добывание животных, находящихся в бедственном положении, выгон на гладкий лед, выжигание растительности в местах концентрации животных, охота на нелетающий молодняк или на взрослых линяющих птиц, разорение гнезд, раскапывание нор. В зависимости от местных условий эти перечни несколько могут сужаться или расширяться в нормативных актах, утверждаемых органами исполнительной власти субъектов РФ.

Под **механическим транспортным средством** следует понимать автомашины, мотоциклы, катера, моторные лодки и другие транспортные средства, приводимые в движение двигателем, включая тракторы и самоходные машины <1>.

--------------------------------

<1> См.: [Правила](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B828D2ED86E19A1763CE31B5177C8400DCA0EAEkC09O) дорожного движения РФ. М., 2013.

К **воздушному судну** могут быть отнесены самолеты, вертолеты и любые другие летательные аппараты в соответствии с [ч. 1 ст. 32](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8E8B25D76E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D048k000O) Воздушного кодекса РФ. Лицо может быть признано виновным в незаконной охоте, совершенной с применением механического транспортного средства или воздушного судна, только в случае, если с их помощью велся поиск животных, их выслеживание или преследование в целях добычи либо они использовались непосредственно в процессе их добычи (например, отстрел птиц и зверей производился из транспортного средства во время его движения), а также осуществлялась транспортировка незаконно добытых животных. Использование указанных средств для доставки людей или орудий охоты к месту ее проведения при наличии к тому оснований могут быть квалифицированы как соучастие в незаконной охоте в форме пособничества ([п. 10](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149E818529DF6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Ek002O) Постановления Пленума от 18 октября 2012 г. N 21).

Под **способами массового уничтожения птиц и зверей** понимаются действия, связанные с применением таких незаконных орудий или способов добычи, которые повлекли либо могли повлечь массовую гибель животных (например, пускание палов, устройство ловчих ям и загонов, применение сетей). При этом следует учитывать не только вид запрещенных орудия или способов добычи (например, взрывчатых веществ, газов), но и устанавливать, может ли их применение повлечь указанные последствия ([п. 11](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149E818529DF6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Ek00FO) указанного Постановления Пленума Верховного Суда).

Под **полным запрещением** понимается запрещение осуществлять в любое время года все виды охоты (промысловой, спортивной, любительской) на определенные виды птиц и зверей вследствие их особой ценности. Прежде всего это касается добывания птиц и зверей, занесенных в Красную книгу РФ. Полностью запрещена, например, охота на пятнистого оленя, леопарда, тигра, снежного барса, белого медведя, фламинго, аистов, журавлей. Общие требования к охране редких и находящихся под угрозой исчезновения животных (наряду с требованиями к охране таких же растений и других организмов) изложены в [ст. 60](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B818F2ED96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D24Dk006O) Федерального закона "Об охране окружающей среды".

Понятия "особо охраняемая природная территория", "зона экологического бедствия" и "зона чрезвычайной экологической ситуации" раскрывались [при изложении](#Par9642) составов преступлений, предусмотренных [ст. ст. 247](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D04Fk003O) и [262](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D14Fk007O) УК РФ.

Состав преступления формальный. Преступление (за исключением незаконной охоты, причинившей крупный ущерб) окончено с момента совершения действий, непосредственно направленных на поиск, выслеживание или преследование в целях добычи охотничьих ресурсов, а также на их добычу, первичную переработку, транспортировку ([п. 9](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149E818529DF6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Ek003O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 18 октября 2012 г. N 21). При решении вопроса о том, является ли ущерб, причиненный незаконной охотой, **крупным**, необходимо исходить не только из количества и стоимости добытых, поврежденных и уничтоженных животных, но и с учетом иных обстоятельств содеянного: экологической ценности, значимости для конкретного места обитания, численности популяции животных. Крупным, в частности, следует признавать ущерб, причиненный незаконным отстрелом лося, благородного оленя (марала, изюбря), овцебыка, бурого и белогрудого (гималайского) медведя.

Для признания преступления оконченным в этом случае обязательно причинение реального ущерба. Состав - материальный. Если лицо, занимаясь незаконной охотой, по независящим от него обстоятельствам не смогло достичь результата, содеянное образует покушение на незаконную охоту по признаку крупного ущерба.

Стоимость животных при исчислении ущерба определяется по специальным таксам, утверждаемым Правительством РФ. Действующими являются [Таксы](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814179E8F8B29D43313A92F30E11C5E28DF4744C60CAEC1D7k40AO) для исчисления размера взыскания за ущерб, причиненный юридическими и физическими лицами незаконным добыванием или уничтожением объектов животного мира, отнесенных к объектам охоты <1>.

--------------------------------

<1> Утверждены [Приказом](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814179E8F8B29D43313A92F30E11C5E28DF4744C60CAEC1D7k40CO) Минсельхоза РФ от 25 мая 1999 г. N 399.

С **субъективной стороны** преступление совершается с прямым умыслом. Лицо сознает, что охотится незаконно и желает этим заниматься.

**Субъект** общий. Ответственности подлежат лица, достигшие 16-летнего возраста.

Под использованием лицом своего служебного положения [(ч. 2 ст. 258)](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D14Ck00FO) понимается использование для занятия незаконной охотой прав и полномочий, которыми лицо наделено по службе или работе, например, работниками органов охотничьего контроля и надзора, руководителями заготовительных организаций или иных юридических лиц, осуществляющими промысловую охоту, органов управления охотничьим хозяйством, представителями администрации исполнительной власти, индивидуальными предпринимателями, заключившими охотхозяйственные соглашения <1>.

--------------------------------

<1> Подробнее понятие и условия ответственности такого лица изложены в [параграфе первом данной главы](#Par9553).

Понятия **"группа лиц по предварительному сговору" и "организованная группа"** даются в [ст. 35](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D748k005O) УК РФ. При совершении незаконной охоты группой лиц по предварительному сговору исполнителями преступления признаются лица, осуществлявшие поиск, выслеживание, преследование и добычу охотничьих ресурсов, производившие их первичную переработку и (или) транспортировку. Лица, непосредственно не участвовавшие в незаконной охоте, но содействовавшие совершению этого преступления советами, указаниями, предоставлением орудий охоты, транспортных средств, а также приобретающие, хранящие или сбывающие продукцию незаконной охоты по заранее данному обещанию, привлекаются к уголовной ответственности в качестве пособников со ссылкой на [ч. 5 ст. 33](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D74Fk002O) УК РФ при условии, что им было достоверно известно о незаконности охоты ([п. 12](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149E818529DF6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Fk007O) Постановления Пленума от 18 октября 2012 г. N 21).

Незаконные добыча и оборот особо ценных диких животных

и водных биологических ресурсов, принадлежащих к видам,

занесенным в Красную книгу Российской Федерации и (или)

охраняемым международными договорами

Российской Федерации ([ст. 258.1](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DADC7kD06O) УК РФ)

На сегодня в мире находятся под угрозой вымирания около тысячи видов позвоночных животных (почти 25%) и 25 тыс. видов растений. В Красной книге Российской Федерации значатся около 600 видов растений и около 300 видов животных. 67% видов животных включены в Красную книгу из-за разрушения мест обитания.

Опасность преступления, предусмотренного [ст. 258.1](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DADC7kD06O) УК РФ, состоит не только в том, что оно ведет к исчезновению животных и растений с лица Земли, но и в том, что утрачивается бесценный генофонд, идет вырождение видов. Однако нормы указанной [статьи](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DADC7kD06O) УК РФ направлены на охрану не всех видов организмов, принадлежащих к видам, занесенным в Красную книгу РФ и (или) охраняемым международными договорами РФ.

**Непосредственным объектом** преступления, как следует из содержания рассматриваемой нормы, являются лишь отношения по охране диких животных и водных биологических ресурсов, принадлежащих к видам, занесенным в Красную книгу РФ и (или) охраняемым международными договорами РФ.

**Предмет преступления** - указанные виды диких животных и водных биологических ресурсов, их части (например, лапы, рога, части туловища) и производные (например, шкуры, икра рыб, раковины моллюсков, молоко и шерсть животных) <1>.

--------------------------------

<1> Производные иначе называются дериватами (от латинского derivatum). Этот термин употребляется, в частности, в [ст. 8.35](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829DA6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D04Fk006O) КоАП РФ, которую мы будем рассматривать ниже.

Поскольку весь живой мир на планете состоит из животных, растений и грибов, понятие "дикие животные" в буквальном смысле слова включает в себя млекопитающих, приматов, грызунов, пресмыкающихся, земноводных, птиц, а также насекомых и множество других видов животных, обитающих в состоянии естественной свободы в окружающей среде. Термин включает и все виды водных биологических ресурсов, за исключением видов водных растений.

**Водные биологические ресурсы** состоят из животных и водных растений. К ним относятся рыбы, морские млекопитающие (моржи, тюлени, нерпы, дельфины, морские котики и морские бобры - каланы и др.), ракообразные (раки, крабы, креветки и др.), моллюски (кальмары, осьминоги, гребешки, мидии, устрицы и др.), иглокожие (трепанги, морские ежи, морские звезды и др.), кишечнополостные водные организмы, а также промысловые морские растения (например, "морская капуста" - ламинария). Так как к числу "водных биологических ресурсов" относятся и водные редкие, исчезающие виды растений, то законодатель подразумевает, очевидно, и их. Однако в [ст. 258.1](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DADC7kD06O) УК РФ ничего не говорится о "краснокнижных" растениях, произрастающих на суше. Они не являются предметом рассматриваемого преступления. Между тем таковых гораздо больше, чем водных.

Как следует из нового [п. 3 примечания к ст. 226.1](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DADC4kD0FO) УК РФ, Перечень особо ценных в экологическом плане диких животных и водных биологических ресурсов, принадлежащих к видам, занесенным в Красную книгу Российской Федерации и (или) охраняемым международными договорами Российской Федерации для целей данной [статьи](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DADC4kD01O) и [ст. 258.1](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DADC7kD06O) УК РФ, утверждается Правительством Российской Федерации.

Охрана редких и исчезающих видов животных и растений регулируется многочисленными общими и специальными нормативными правовыми актами, которые перечислены ниже [при рассмотрении ст. 259](#Par10084) УК РФ. К специальным, в частности, относится [Постановление](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A8141C9E86852789391BF02332kE06O) Правительства РФ от 19 февраля 1996 г. N 158 "О Красной книге Российской Федерации".

Красная книга - это и есть по сути перечень (своеобразный кадастр) редких и исчезающих видов растений и животных. Включение в Красную книгу означает: повсеместное изъятие животных и растений из хозяйственного оборота и полный запрет на какое-либо использование (сбор, заготовка ягод, растений, отстрел, отлов животных, изменение условий обитания и т.п.) за исключением использования в целях воспроизводства и сохранения видов, осуществляемого в специальном порядке на основе специальных разрешений. Категории (виды) растений и животных, включаемых в Красную книгу РФ, перечислены ниже [при изложении](#Par10084) содержания [ст. 259](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D14Dk007O) УК РФ.

Поскольку кроме Красной книги на сегодня никакого другого перечня редких и исчезающих особо охраняемых видов животных и растений нет, то при применении [ст. 258.1](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DADC7kD06O) УК РФ следует руководствоваться этим документом.

Следующим вопросом, который требует разрешения, является вопрос о том, каких особо охраняемых диких животных и представителей водных биологических ресурсов имел в виду законодатель: только находящихся в состоянии естественной свободы в окружающей среде или также и тех, которые находятся в неволе у человека? На наш взгляд, не имеет значения для квалификации **незаконного оборота** "краснокнижных" объектов окружающей среды по [ст. 258.1](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DADC7kD06O) УК РФ то обстоятельство, в свободном естественном состоянии находились ли в окружающей среде указанные виды диких животных и водных биологических ресурсов или они содержались в неволе (например, в зоопарке, на территории заповедника в специальных местах, частном владении). Поэтому, если, например, работник зоопарка, не являющийся должностным лицом, продал кому-либо "краснокнижное" животное, его действия следует квалифицировать по [ч. 1 ст. 258.1](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DADC7kD07O) УК РФ. Однако юридическая оценка **незаконного изъятия** такого животного зависит от того, откуда оно изъято: из окружающей среды или из владения какого-либо юридического или физического лица (в нашем примере - зоопарка). В первом случае содеянное, наряду с незаконным оборотом "краснокнижного" животного, следует квалифицировать как незаконную добычу по [ст. 258.1](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DADC7kD06O) УК РФ, а во втором - как хищение (например, кража) чужого имущества, поскольку, согласно изложенному по этому вопросу в [параграфе первом главы](#Par9553), в первом случае данное животное представляет собой элемент природной среды, а во втором - имущество, товар <1>.

--------------------------------

<1> Подробнее по этому вопросу см.: Жевлаков Э.Н. Уголовно-правовая охрана окружающей среды в Российской Федерации. М.: НИИПУЗИП ГП РФ, 2002; Он же. Экологические преступления (уголовно-правовой и криминологический аспекты). М.: УРАО, 2002.

Сопоставительный анализ названия и диспозиции [ст. 258.1](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DADC7kD06O) УК РФ приводит к выводу, что **объективная сторона** рассматриваемого преступления выражается, во-первых, только в действиях (хотя в этой [статье](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DADC7kD06O) употребляется термин "деяние", подразумевающий как действие, так и бездействие), во-вторых, эти действия состоят в добыче и (или) незаконном обороте указанных видов диких животных и водных биологических ресурсов, их частей и производных.

Под **незаконной добычей** (отловом, выловом) диких животных и водных биологических ресурсов понимаются действия, направленные на их изъятие из среды обитания и (или) завладение ими в нарушение норм экологического законодательства, например, незаконная охота.

**Незаконный оборот** составляют содержание, приобретение, хранение, перевозка, пересылка и продажа таких животных и водных биологических ресурсов, нарушающие нормы указанных выше нормативно-правовых актов.

**Содержание** образуют действия по уходу за животным, его кормлению, лечению и т.п. или уходу за водным растением. При этом виновный в отношении предмета преступления осуществляет полномочия, присущие праву собственности. Например, содержит зверя в домашнем зверинце, ловчую птицу для охоты, редкое пресмыкающееся в террариуме.

**Приобретение** - получение предмета преступления любым способом: путем покупки, в обмен, в подарок и др.

**Хранение** в отличие от содержания, на наш взгляд, заключается во временном или постоянном удержании животного, его частей или производных для последующего их отчуждения другим лицам или употребления в пищу либо использования иным образом, или в хранении животного, его частей или производных, переданных виновному другим лицом. Например, хранение шкуры животного, изготовление из него чучела с последующим его хранением.

**Перевозка** - перемещение предмета преступления из одного пункта в другой любым транспортным средством. К перевозке, по-нашему мнению, следует приравнять и переноску. Соответственно, рассматриваемую [статью](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DADC7kD06O) УК РФ необходимо дополнить указанием на такой способ перемещения указанных объектов окружающей среды.

**Пересылка** - перемещение предмета преступления из одного пункта в другой с использованием транспортных организаций, почты, посыльных.

**Продажа** предполагает возмездную передачу виновным предмета преступления другим лицам.

Окончено преступление с момента совершения хотя бы одного из перечисленных в [ст. 258.1](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DADC7kD06O) УК РФ действий. Состав преступления формальный.

**Субъективная сторона** преступления предполагает наличие у виновного прямого умысла. Лицо осознает общественную опасность своих действий, понимает их фактическую значимость и желает их совершить.

**Субъект** преступления общий - вменяемое, достигшее возраста 16 лет лицо. В [ч. 2 ст. 258.1](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DADC7kD05O) УК РФ - специальный: должностное лицо.

**Квалифицированный состав преступления** ([ч. 2 ст. 258.1](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DADC7kD05O) УК РФ) образуют действия, предусмотренные [частью первой данной статьи](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DADC7kD07O), совершенные должностным лицом с использованием своего служебного положения, а особо квалифицированный ([ч. 3 ст. 258.1](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DADC7kD03O) УК РФ) - действия, предусмотренные [частями первой](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DADC7kD07O) или [второй](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DADC7kD05O), совершенные организованной группой (понятие ее см. в [ст. 35](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D748k002O) УК РФ).

Почему законодатель акцентировал в [ч. 2 ст. 258.1](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DADC7kD05O) УК РФ внимание лишь на должностных лицах, совершенно непонятно. В соответствии с [примечанием к ст. 285](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA09kA0CO) УК РФ должностными лицами признаются лица, постоянно, временно или по специальному полномочию осуществляющие функции представителя власти либо выполняющие организационно-распорядительные, административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждениях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации.

Между тем при совершении указанных в [ст. 258.1](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DADC7kD06O) УК РФ действий использовать свое служебное положение могут и иные лица: работники зоопарков, заповедников и иных особо охраняемых территорий, научных организаций, специальных мест передержки, содержания и разведения животных, не относящиеся к числу должностных лиц; лица, выполняющие управленческие функции в коммерческой или иной организации, а также в некоммерческой организации, не являющейся государственным органом, органом местного самоуправления, государственным или муниципальным учреждением (см. [примечание к ст. 201](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC2D54Fk000O) УК РФ). Представляется, рассматриваемая [статья](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DADC7kD06O) и в этой части нуждается в дополнении.

Выше мы приводили пример разграничения рассматриваемого преступления с преступлениями против собственности. Однако [ст. 258.1](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DADC7kD06O) УК РФ в ее нынешней редакции порождает коллизии и с некоторыми нормами [главы 26](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D04Fk007O) УК РФ "Экологические преступления". Так, [п. "в" ч. 1 ст. 258](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D14Ck002O) УК РФ предусмотрена ответственность за незаконную охоту на птиц и зверей, охотиться на которых полностью запрещено. Под полным запрещением, как указывалось [при рассмотрении ст. 258](#Par10026) УК РФ, понимается запрещение осуществлять в любое время года все виды охоты (промысловой, спортивной, любительской) на определенные виды птиц и зверей вследствие их особой экологической ценности. Главным образом это касается добывания птиц и зверей, занесенных в Красную книгу РФ и (или) охраняемых международными договорами РФ. Однако незаконная добыча таких животных полностью охватывается [ст. 258.1](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DADC7kD06O) УК РФ и дополнительной квалификации по [п. "в" ч. 1 ст. 258](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D14Ck002O) УК РФ не требует. Эта норма становится "мертвой" и ее следует исключить из [ст. 258](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D14Ck006O) УК РФ.

Требует разграничения [ст. 258.1](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DADC7kD06O) УК РФ и со сходной [ст. 8.35](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829DA6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D04Fk006O) КоАП РФ, с которой она конкурирует. Причем здесь мы сталкиваемся с неожиданной ситуацией. [Статья 8.35](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829DA6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D04Fk006O) "Уничтожение редких и находящихся под угрозой исчезновения видов животных или растений" КоАП РФ в редакции Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A81414998F882ADD6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Ek00FO) от 2 июля 2013 г. N 150-ФЗ гласит: "Уничтожение редких и находящихся под угрозой исчезновения видов животных или растений, занесенных в Красную книгу Российской Федерации либо охраняемых международными договорами, а равно действия (бездействие), которые могут привести к гибели, сокращению численности либо нарушению среды обитания этих животных или к гибели таких растений, либо **добыча, хранение, перевозка, сбор, содержание, приобретение, продажа либо пересылка указанных животных или растений, их продуктов, частей либо дериватов** (выделено нами) без надлежащего на то разрешения или с нарушением условий, предусмотренных разрешением, либо с нарушением иного установленного порядка, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния, - влечет..."

Но выделенные в данной [статье](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829DA6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D04Fk006O) действия в соответствии со [ст. 258.1](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DADC7kD06O) УК РФ, как было показано выше, образуют оконченный состав преступления, если они совершаются незаконно, т.е. без надлежащего на то разрешения, с нарушением условий, указанных в разрешении, либо с нарушением иного установленного соответствующими нормативно-правовыми актами порядка. Разницу между административно-наказуемым проступком и преступлением в этом случае усмотреть невозможно. Слова в [ст. 8.35](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829DA6E19A1763CE31B5177C8400DCA08AEC8kD06O) КоАП РФ "если эти действия не содержат уголовно-наказуемого деяния" не наполнены конкретным содержанием и не несут в себе никакой смысловой нагрузки в плане разграничения проступка и преступления. Вместе с тем они означают, что норма [КоАП](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829DA6E19A1763CE31Bk501O) РФ может быть вменена лицу только в том случае, если содеянное не содержит признаков состава преступления. А коль указанные действия их содержат, применению подлежит [ст. 258.1](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DADC7kD06O) УК РФ. Получается, что [ст. 8.35](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829DA6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D04Fk006O) КоАП РФ заведомо "мертвая" и не подлежит использованию на практике до внесения в нее изменений, которые позволили бы реально разграничить административно-наказуемый проступок и преступление.

Уничтожение критических местообитаний для организмов,

занесенных в Красную книгу РФ ([ст. 259](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D14Dk007O) УК РФ)

Непосредственный **объект** преступления - отношения по охране редких и исчезающих видов животных и растений.

Охрана таких видов животных и растений регулируется многочисленными нормативными правовыми актами. Все их можно разделить на две группы: общие и специальные. К общим нормативным правовым актам относятся, в частности, Федеральные законы ["Об охране окружающей среды"](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B818F2ED96E19A1763CE31Bk501O), ["Об особо охраняемых природных территориях"](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A868E25DC6E19A1763CE31Bk501O), ["О животном мире"](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A8141499818C2BD66E19A1763CE31Bk501O), ["О континентальном шельфе Российской Федерации"](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8E8B25DD6E19A1763CE31Bk501O); [ВдК](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A85852CD96E19A1763CE31Bk501O) РФ; [ЛК](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8F8F2ADF6E19A1763CE31Bk501O) РФ.

К специальным нормативным правовым актам следует отнести, например, Постановления Правительства РФ от 19 февраля 1996 г. [N 158](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A8141C9E86852789391BF02332kE06O) "О Красной книге Российской Федерации", от 19 февраля 1996 г. [N 156](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B858D2DDF6E19A1763CE31Bk501O) "О порядке выдачи разрешений (распорядительных лицензий) на оборот диких животных, принадлежащих к видам, занесенным в Красную книгу Российской Федерации", от 6 января 1997 г. [N 13](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A8141499808F25DF6E19A1763CE31Bk501O) "Об утверждении Правил добывания объектов животного мира, принадлежащих к видам, занесенным в Красную книгу Российской Федерации".

**Красная книга РФ** - это своеобразный кадастр редких и исчезающих видов растений и животных. Порядок ведения Красной книги РФ определяется [Постановлением](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A8141C9E86852789391BF02332kE06O) Правительства РФ от 19 февраля 1996 г. N 158.

**Предмет** преступления - организмы, занесенные в Красную книгу РФ: животные различных видов (млекопитающие, рыбы, насекомые и т.п.) и различные виды растений.

**Критическое местообитание** - это специально выделяемые защитные участки природной среды (степные, лесные, акватории и др.), в которых организмы, занесенные в Красную книгу РФ, обитают (произрастают) в состоянии естественной свободы. Эти участки имеют защитный характер, в них запрещаются всякие виды хозяйственной деятельности, либо во все времена года отдельные виды хозяйственной деятельности или деятельность в отдельные времена года, либо регламентируются сроки, методы ее осуществления.

Местообитание называется критическим потому, что является средой обитания популяций редких или исчезающих видов организмов, занесенных в Красную книгу РФ.

По смыслу [ст. 259](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D14Dk007O) УК РФ и иных нормативных правовых актов критические местообитания подлежат охране не сами по себе, не ради их сохранения, а для сохранения и выживания обитающих в них популяций "краснокнижных" организмов, поэтому вряд ли их можно относить к предмету посягательства, как утверждается в некоторых изданиях. На наш взгляд, это место совершения преступления.

Включение в Красную книгу РФ означает: повсеместное изъятие животных и растений из хозяйственного оборота и полный запрет на какое-либо использование (сбор, заготовка ягод, растений, отстрел, отлов животных, изменение условий обитания и т.п.), за исключением использования в целях воспроизводства и сохранения видов, осуществляемого на основе специальных разрешений.

В Красной книге РФ в соответствии с Красной книгой Международного союза охраны природы и природных ресурсов выделяется пять категорий растений и животных:

1) находящихся под угрозой исчезновения, спасение которых невозможно без осуществления специальных мер;

2) численность которых относительно высока, но сокращается катастрофически быстро, что в недалеком будущем может поставить их под угрозу исчезновения;

3) редкие, которым не грозит исчезновение, но при неблагоприятном изменении среды обитания ввиду своей небольшой численности они могут оказаться под угрозой исчезновения;

4) биология которых изучена недостаточно, но состояние их вызывает тревогу;

5) восстановленные виды, состояние которых благодаря принятым мерам охраны не вызывает опасений, но за ними нужен постоянный контроль.

С **объективной стороны** преступление выражается:

1) в уничтожении критических местообитаний для организмов, занесенных в Красную книгу РФ;

2) последствиях в виде гибели популяций этих организмов;

3) причинной связи между уничтожением и последствиями.

**Уничтожение** - это приведение критических местообитаний в полную непригодность для существования указанных организмов, исключающее осуществление их жизненных циклов.

Способы уничтожения критического местообитания значения не имеют: отравление, загрязнение территории, сожжение или вырубка леса, затопление местообитания, создание фактора беспокойства путем осуществления хозяйственной деятельности и др. Если уничтожение мест обитания животных и растений, указанных в [ст. 259](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D14Dk007O) УК РФ, произошло при нарушении правил охраны окружающей среды при производстве работ ([ст. 246](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D04Fk006O) УК РФ), уничтожении или повреждении лесов ([ст. 261](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0EADkC06O) УК РФ), нарушении режима особо охраняемых природных территорий и природных объектов ([ст. 262](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D14Fk007O) УК РФ), нарушении правил охраны рыбных запасов ([ст. 257](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA09kA07O) УК РФ), загрязнении природной среды ([ст. ст. 250](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D049k006O) - [252](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D04Ak002O), [254](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D04Bk000O) УК РФ), то ответственность наступает как по [ст. 259](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D14Dk007O) УК РФ, так и по перечисленным статьям, поскольку они не охватывают уничтожение популяций "краснокнижных" животных и растений.

Последствия в виде гибели популяций организмов, занесенных в Красную книгу РФ, - обязательный признак преступления.

**Популяция** - совокупность особей одного вида, длительно занимающая определенное пространство и воспроизводящая себя в течение большого числа поколений. Популяция может занимать значительное пространство (ареал распространения), вплоть до всей территории РФ и за ее пределами.

При применении данной [статьи](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D14Dk007O), на наш взгляд, понятие "местообитание популяции" следует толковать ограниченно и считать таковым только территорию в определенных границах (водоема, леса, урочища, болотных угодий и т.п.). В противном случае [ст. 259](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D14Dk007O) УК РФ практически неприменима.

В законе говорится о популяциях во множественном числе, однако гибель хотя бы одной популяции должна влечь уголовную ответственность. В данном случае мы имеем дело с языковыми особенностями законодательной конструкции нормы, так же как и в [ст. ст. 256](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA09kA08O), [258](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D14Ck006O), [260](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA08kA0DO) УК РФ и др.

Состав преступления материальный. Преступление считается оконченным с момента наступления последствий. Между последствиями и деяниями необходимо установить причинную связь.

**Субъективная сторона** преступления предполагает умышленную или неосторожную форму вины.

**Субъект** преступления общий - вменяемое физическое, достигшее 16-летнего возраста лицо.

Преступления, посягающие на общественные отношения

по охране и рациональному использованию

растительного мира (флоры)

Нарушение правил, установленных для борьбы

с болезнями и вредителями растений ([ч. 2 ст. 249](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D048k00EO) УК РФ)

Это преступление имеет непосредственным **объектом** общественные отношения в сфере охраны флоры и обеспечения экологической безопасности.

**Предмет** преступления - растительность всякого рода: лесные, насаждения, посевы, сады, огородная растительность, травы, кустарники и т.д.

Правовую базу борьбы с болезнями и вредителями растений составляют международные конвенции, ратифицированные в свое время СССР, к которым присоединилась Россия (например, [Соглашение](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E70B62A1A814149885842AD43313A92F30E1k10CO) о сотрудничестве в области карантина и защиты растений от вредителей и болезней (1959 г.); Федеральные законы от 15 июля 2000 г. [N 99-ФЗ](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B828528DC6E19A1763CE31Bk501O) "О карантине растений", ["Об охране окружающей среды"](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B818F2ED96E19A1763CE31Bk501O), соответствующие положения [ЛК](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8F8F2ADF6E19A1763CE31Bk501O) РФ; [Постановление](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218EB1D66A1A814169E858B29DB6E19A1763CE31Bk501O) Правительства РФ от 11 мая 1993 г. N 437 "О мерах по санитарно-эпидемиологической, ветеринарной и фитосанитарной охране территории Российской Федерации" и др.

С **объективной стороны** преступление выражается:

1) в совершении действий, запрещенных правилами (например, использование для посева семян, зараженных болезнями), или в бездействии (например, непринятие мер по истреблению вредителей леса - дубового или сибирского шелкопряда, несоблюдении условий, порядка и допустимых пределов применения специальных средств - ядохимикатов, специальной техники);

2) наступлении тяжких последствий;

3) причинной связи между действиями (бездействием) и последствиями.

К тяжким последствиям по смыслу закона относятся массовое распространение болезней растений на значительных площадях (эпифитотия); полное или частичное вынужденное уничтожение или гибель большого количества сельскохозяйственных культур (например, виноградника, пораженного филлоксерой), гибель или порча семенного или элитного фонда, значительных площадей посевов, уничтожение или повреждение до степени прекращения роста леса, гибель животных, птиц, других элементов природы.

При причинении вреда здоровью человека вопрос решается так же, как при применении [ч. 1 ст. 249](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D048k000O) УК РФ. Состав преступления материальный.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется неосторожной формой вины.

**Субъект** преступления специальный - вменяемое, физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста: должностные лица федеральной службы по ветеринарному и фитосанитарному надзору РФ и иные лица, обязанные соблюдать указанные правила.

Незаконная рубка лесных насаждений ([ст. 260](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA08kA0DO) УК РФ)

Непосредственный **объект** преступления - общественные отношения в области охраны и рационального использования лесных насаждений или не отнесенных к лесным насаждениям деревьев, кустарников и лиан. Отношения по поводу использования и охраны лесных и иных насаждений регулируются Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B818F2ED96E19A1763CE31Bk501O) "Об охране окружающей среды", [ЛК](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8F8F2ADF6E19A1763CE31Bk501O) РФ, правовыми актами Правительства РФ, субъектов РФ и органов местного самоуправления, принятыми в пределах их компетенции, а также гражданским и земельным законодательством ([ст. ст. 3](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8F8F2ADF6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Ek000O), [81](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8F8F2ADF6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D24Bk00FO), [82](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8F8F2ADF6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D34Ek005O), [83](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8F8F2ADF6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D34Fk005O), [84](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8F8F2ADF6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D34Ak005O) ЛК РФ).

**Предметом** рассматриваемого преступления являются лесные насаждения, т.е. деревья, кустарники и лианы, произрастающие в лесах ([ст. 16](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8F8F2ADF6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D644k005O) ЛК), а также не отнесенные к таковым деревья, кустарники и лианы.

Леса располагаются на землях лесного фонда, находящихся в федеральной собственности ([ст. 3](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A858424D76E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Dk005O) Закона от 4 декабря 2006 г. N 201-ФЗ "О введении в действие Лесного кодекса Российской Федерации"), и землях иных категорий. К последним следует отнести земли обороны, транспорта, связи, населенных пунктов (поселений), водного фонда и др.

Границы земель лесного фонда и земель иных категорий, на которых располагаются леса, определяются в соответствии с лесным, земельным законодательством и законодательством о градостроительной деятельности.

В [ст. 5](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8F8F2ADF6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Fk004O) ЛК РФ "Понятие леса" лес рассматривается как экологическая система или как природный ресурс. С учетом этого не могут быть признаны предметом экологического преступления деревья и кустарники (фруктовые, ягодные и т.п.), произрастающие на землях сельскохозяйственного назначения (за исключением лесозащитных насаждений), на приусадебных, дачных и садовых участках, участках садоводства и огородничества, ветровальные, буреломные, сухостойные деревья и т.п., если иное не предусмотрено специальными правовыми актами. Рубка указанных насаждений, а равно их уничтожение или повреждение при наличии к тому оснований квалифицируется как преступление против собственности.

Комментируемая [статья](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA08kA0DO) устанавливает ответственность за незаконную рубку деревьев, кустарников и лиан, находящихся в естественном природном состоянии, включая как те, которые выросли сами по себе, так и те, которые высажены человеком для пополнения лесного и нелесного растительных фондов. Поэтому понятие "насаждения", употребляющееся в [ЛК](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8F8F2ADF6E19A1763CE31Bk501O) РФ и [ст. 260](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA08kA0DO) УК РФ, не вполне выражает предмет преступления.

Рубка не входящих в государственный лесной фонд защитных и озеленительных насаждений на землях обороны, транспорта, водного фонда и землях иных категорий квалифицируется как незаконная рубка лесных насаждений.

Исходя из природоохранного, экономического, экологического и социального значения, леса, расположенные на землях лесного фонда, делятся по целевому назначению на защитные, эксплуатационные и резервные ([ст. 10](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8F8F2ADF6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D648k001O) ЛК РФ). Леса, расположенные на землях иных категорий, могут быть отнесены к защитным. Особенности использования, охраны, воспроизводства лесов указанных категорий и содержание категорий лесов изложены в [ст. ст. 102](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8F8F2ADF6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D04Bk002O) - [109](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8F8F2ADF6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D14Fk00FO) ЛК РФ.

С **объективной стороны** преступление состоит: 1) в незаконной рубке, а равно повреждении до степени прекращения роста лесных насаждений и деревьев, кустарников, лиан, не отнесенных к таковым; 2) наступлении последствий в виде ущерба в значительном размере; 3) причинной связи между незаконной рубкой или и значительным размером ущерба.

**Рубками** лесных насаждений ЛК РФ [(ст. 16)](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8F8F2ADF6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D644k004O) признает "процессы их спиливания, срубания, срезания". По смыслу [ст. 260](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA08kA0DO) УК РФ рубкой следует считать и любой иной способ отделения дерева, кустарника, лианы от земли (корчевание, выпалывание, выдергивание и др.). Виды рубок, виды допустимых к рубке насаждений определяются [ст. ст. 16](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8F8F2ADF6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D644k005O), [17](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8F8F2ADF6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D644k00EO) ЛК РФ. Порядок осуществления рубок лесных насаждений определяется правилами заготовки древесины, правилами санитарной и пожарной безопасности в лесах, правилами ухода за лесами ([ч. 2 ст. 16](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8F8F2ADF6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D644k003O) ЛК РФ).

Использование лесов, представляющее собой предпринимательскую деятельность, осуществляется на землях лесного фонда лицами, зарегистрированными в России в соответствии с Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B818E2CD76E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Ak007O) от 8 августа 2001 г. N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" ([ч. 3 ст. 25](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8F8F2ADF6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D749k00EO) ЛК РФ). Для получения права на рубку лесных насаждений заявителю необходимо подать лесную декларацию (заявление) об использовании лесов в соответствии с проектом их освоения. Форма ее, порядок заполнения и подачи утверждаются уполномоченным на то федеральным органом исполнительной власти. Использование лесов может ограничиваться или приостанавливаться в случаях, предусмотренных [ЛК](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8F8F2ADF6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D74Ak003O) и другими федеральными законами. Порядок заготовки древесины, представляющий собой предпринимательскую деятельность, виды лесов, в которых она допускается, недопустимые к порубке общие объемы древесины, устанавливаются [ст. 29](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8F8F2ADF6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D74Bk004O) ЛК РФ. Перечень видов деревьев и кустарников, заготовка древесины которых не допускается, устанавливается Правительством РФ.

Юридические лица и граждане могут осуществлять заготовку древесины на основании договоров аренды лесных участков, а в случае осуществления заготовок без предоставления лесных участков - на основании договоров купли-продажи лесных насаждений.

Порядок предоставления лесных участков в пользование гражданам и юридическим лица определяется [ст. ст. 71](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8F8F2ADF6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D544k006O) - [80](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8F8F2ADF6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D24Ak002O) ЛК РФ.

Заготовка древесины гражданами для отопления, строительства и иных собственных нужд осуществляется на основании договоров купли-продажи лесных насаждений ([ст. 30](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8F8F2ADF6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D744k000O) ЛК РФ). Порядок и нормативы таких заготовок устанавливаются законами субъектов РФ.

**Незаконной** является рубка указанных насаждений с нарушением указанных требований законодательства, например рубка лесных насаждений без оформления необходимых документов (в частности, договора аренды, решения о предоставлении лесного участка, проекта освоения лесов, получившего положительное заключение государственной или муниципальной экспертизы, договора купли-продажи лесных насаждений, государственного или муниципального контракта на выполнение работ по охране, защите, воспроизводству лесов), либо в объеме, превышающем разрешенный, либо с нарушением породного или возрастного состава, либо за пределами отведенной лесосеки ([п. 16](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149E818529DF6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D648k007O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 18 октября 2012 г. N 21). Незаконной будет и рубка до или после сроков, указанных в разрешении, деревьев, кустарников и лиан, запрещенных к рубке, или после вынесения решения о приостановлении, ограничении или прекращении деятельности лесопользователя или права пользования участком лесного фонда.

В указанном [Постановлении](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149E818529DF6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D648k006O) Пленума Верховного Суда обращается также внимание на то, что договор аренды лесного участка или решение о предоставлении лесного участка на иных правах для заготовки древесины либо других видов использования лесов не являются достаточным правовым основанием для проведения рубок лесных насаждений. В частности, рубка лесных насаждений арендатором лесного участка считается незаконной в тех случаях, когда у такого лица отсутствуют документы для рубки лесных насаждений на арендованном участке (например, проект освоения лесов, получивший положительное заключение государственной или муниципальной экспертизы) либо были вырублены деревья, рубка которых не предполагалась проектом освоения лесов или произведена с нарушением сроков.

К **повреждениям до степени прекращения роста** лесных насаждений или не относящихся к лесным насаждениям деревьев, кустарников и лиан относятся такие повреждения, которые необратимо нарушают способность насаждений к продолжению роста (например, слом ствола дерева, ошмыг кроны, обдир коры).

Состав преступления по конструкции - материальный. Оконченным преступление признается с момента полного отделения дерева, кустарника или лианы от корня либо с момента повреждения их до степени прекращения роста (гибели), если эти деяния совершены в значительном размере.

Как следует из [примечания к ст. 260](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC2D54Ek006O) УК, размер рубки отождествляется с ущербом, причиненным лесным насаждениям и не отнесенным к ним деревьям, кустарникам и лианам. Значительным признается ущерб на сумму, превышающую пять тысяч рублей. В квалифицированном ([ч. 2 ст. 260](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA08kA0BO) УК РФ) и особо квалифицированном ([ч. 3 ст. 260](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D14Ek005O) УК РФ) составах выделяются также крупный (на сумму свыше 50 тыс. руб.) и особо крупный размеры (на сумму свыше 150 тыс. руб.).

При определении значительного, крупного, особо крупного размера порубки следует иметь в виду, что Постановлением Правительства РФ от 8 мая 2007 г. N 273 "Об исчислении размера вреда, причиненного лесам вследствие нарушения лесного законодательства" утверждены Таксы для исчисления размера ущерба, причиненного лесным насаждениям или не отнесенным к лесным насаждениям деревьям, кустарникам и лианам, вследствие нарушения лесного законодательства, заготовка которых допускается [(приложение N 1)](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8E842FD86E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Dk004O), Таксы для исчисления размера вреда, причиненного деревьям и кустарникам, заготовка древесины которых не допускается [(приложение N 2)](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8E842FD86E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Ek004O), а также Методика исчисления размера вреда [(приложение N 3)](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8E842FD86E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D649k003O).

При расчете ущерба по [Таксам](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8E842FD86E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Ek004O), указанным в приложении N 2, следует руководствоваться только этими Таксами без учета региональных норм, поскольку в данном приложении [Таксы](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8E842FD86E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Ek004O) изложены применительно к каждому субъекту РФ. Вместе с тем представляется, что при определении размера незаконной рубки следует, как и при определении ущерба вследствие незаконной добычи водных животных и растений и незаконной охоты, учитывать не только экономический ущерб, но и ущерб экологического характера <1>.

--------------------------------

<1> См.: Жевлаков Э.Н. Об исчислении размера ущерба, причиненного незаконной порубкой деревьев и кустарников // Законность. 2002. N 10.

С **субъективной стороны** рассматриваемое преступление совершается с прямым умыслом. Лицо, производящее рубку, сознает общественную опасность своих действий, предвидит, что ими будет причинен указанный в [ст. 260](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA08kA0DO) УК РФ ущерб, и желает наступления этих последствий. Мотивы преступления для квалификации значения не имеют.

Субъект преступления общий - вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

**Квалифицирующими признаками** преступления ([ч. 2 ст. 260](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA08kA0BO) УК РФ) являются: совершение преступления группой лиц, лицом, использующим свое служебное положение, крупный размер незаконной рубки. Под лицами, использующими свое служебное положение, понимаются как должностные лица государственных учреждений, организаций (лесхозов, органов управления лесным хозяйством, органов охраны лесов и т.п.), так и руководители хозяйствующих субъектов иных форм собственности и их структурных подразделений, осуществляющие пользование лесным фондом или производящие какие-либо работы (подробнее см. [параграф первый данной главы](#Par9553)).

При этом, как разъяснено в [п. 18](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149E818529DF6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D648k004O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 18 октября 2012 г. N 21, уголовная ответственность за незаконную рубку группой лиц или лицом с использованием своего служебного положения ([п. п. "а"](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D14Dk000O) и ["в" ч. 2 ст. 260](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D14Dk00EO) УК РФ) наступает вне зависимости от того совершена ли она в значительном размере.

Должностные лица или лица, выполняющие управленческие функции в негосударственных организациях, по распоряжению которых производится незаконная рубка лесных насаждений при лесозаготовках, а также при прокладке трасс для трубопроводов, линий электропередачи, геологоразведочных, строительных и иных работах, при наличии признаков состава преступления несут ответственность только по [ч. 2 ст. 260](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA08kA0BO) УК РФ. Квалификации по [ст. ст. 201](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D44Bk007O) и [285](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0DE4Ak004O) УК РФ по совокупности не требуется.

**Особо квалифицирующими признаками преступления** ([ч. 3 ст. 260](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D14Ek005O) УК РФ) являются: совершения деяний, предусмотренных [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA08kA0AO) или [2 ст. 260](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA08kA0BO) УК РФ, в особо крупном размере или группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

О понятиях **группы лиц, группы лиц по предварительному сговору, организованной группы** см. [ст. 35](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D748k005O) УК РФ.

Уничтожение или повреждение

лесных насаждений ([ст. 261](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0EADkC06O) УК РФ)

Непосредственным **объектом** преступления являются общественные отношения по обеспечению экологической безопасности населения, охране и рациональному использованию лесных и иных насаждений.

Правовая охрана указанных насаждений от пожаров и загрязнений регулируется Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848E2AD66E19A1763CE31Bk501O) от 21 декабря 1994 г. N 69-ФЗ "О пожарной безопасности", ЛК РФ ([ст. ст. 57](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8F8F2ADF6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1DF4Ek002O) - [59](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8F8F2ADF6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D54Ek005O)); [Правилами](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B86852ADB6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Dk006O) пожарной безопасности в лесах Российской Федерации <1> и другими нормативными актами. **Предмет** преступления - лесные насаждения и иные насаждения. Понятие лесных насаждений, деревьев, кустарников и лиан, не являющихся лесными насаждениями, изложено [при рассмотрении ст. 260](#Par10135) УК РФ.

--------------------------------

<1> Утверждены [Постановлением](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B86852ADB6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Ck002O) Правительства РФ от 30 июня 2007 г. N 417.

С **объективной стороны** преступление выражается в уничтожении или повреждении лесных и иных насаждений, в результате неосторожного обращения с огнем или иными источниками повышенной опасности ([ч. 1 ст. 261](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0EADkC09O) УК РФ) либо путем поджога, иным общеопасным способом либо в результате загрязнения или иного негативного воздействия ([ч. 3 ст. 261](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0EAAkC03O) УК РФ). Преступление может быть совершено как действием (поджог, выброс в лес загрязняющих веществ), так и бездействием (непринятие мер пожарной безопасности при использовании источника повышенной опасности).

**Под неосторожным обращением с огнем или иными источниками повышенной опасности** ([п. 23](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149E818529DF6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D649k005O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 18 октября 2012 г. N 21) понимается несоблюдение требований правил пожарной безопасности в лесах, повлекшее возникновение пожара (разведение и оставление непотушенных костров, выжигание хвороста, лесной подстилки, сухой травы, оставление горючесмазочных материалов, бросание горящих спичек, окурков и т.п.).

**Поджог** - действия, приводящие к воспламенению, намеренное с преступным умыслом учинение пожара <1>. Состоит в умышленных действиях, направленных на уничтожение или повреждение насаждений с помощью открытого огня (зажигание травы, разведение костров, разбрасывание факелов, использование горючих материалов и т.д.).

--------------------------------

<1> См.: Ожегов С.И. Указ. соч. С. 491.

К **иным общеопасным способам** относятся любые другие способы (кроме поджога), которые могут повлечь уничтожение либо повреждение лесных и иных насаждений (например, использование взрывчатых веществ, ядов, бактериологических и других биологических средств, дефолиантов, массовое распространение болезней и вредителей растений, выбросы, сбросы вредных веществ).

**Уничтожение** - полное сгорание лесного массива либо иных насаждений, не входящих в лесной фонд, или полное превращение их в сухостой в результате воздействия загрязняющих и отравляющих веществ, отходов производства и потребления, выбросов, отбросов.

**Повреждение** - сгорание указанной древесно-кустарниковой растительности частично, деградация ее на определенных участках до степени прекращения роста, заражение болезнями, существенная утрата ее качества в результате размножения вредителей в загрязненном лесу и т.п.

**Источники повышенной опасности** разнообразны: линии электропередачи, транспортные средства, легковоспламеняющиеся и взрывчатые вещества и др. Так, [Правилами](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B86852ADB6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Dk006O) пожарной безопасности запрещается использовать машины и тракторы без искрогасителя на выхлопной трубе, предписывается применять необходимые меры при корчевании пней с помощью взрывчатых веществ.

Понятие **загрязнения** дается [при рассмотрении ст. ст. 250](#Par10212), [251](#Par10294), [252](#Par10260) УК РФ.

Под **иным негативным воздействием** понимается, например, засорение леса отходами, отбросами, выбросами вредных веществ.

**Отходы** - это остатки производственной деятельности человека, еще пригодные для какой-нибудь цели. **Отбросы** - негодные остатки. Различие между отбросами и отходами относительно. Под **выбросами** понимается выпуск (сброс) в атмосферу загрязняющих веществ и отходов производства (дыма, газа, сажи и иных химических веществ).

Состав преступления по конструкции - материальный. Окончено преступление с момента уничтожения или повреждения лесных либо иных насаждений. Между действием (бездействием) лица и уничтожением или повреждением древесно-кустарниковой растительности необходимо установить причинную связь.

С субъективной стороны преступление, предусмотренное [ч. 1 ст. 261](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0EADkC09O) УК РФ, совершается только по неосторожности. Уничтожение или повреждение лесных и иных насаждений путем поджога, как указывалось, - только умышленно, а иным общеопасным способом либо в результате загрязнения или иного негативного воздействия ([ч. 3 ст. 261](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0EAAkC03O) УК РФ) - как умышленно, так и по неосторожности.

**Квалифицированный** состав преступления ([ч. 2 ст. 261](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0EAAkC01O) УК РФ) предусматривает ответственность за действия, предусмотренные [ч. 1 ст. 261](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0EADkC09O) УК РФ, если они причинили крупный ущерб, а особо квалифицированный ([ч. 4 ст. 261](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0EAAkC05O) УК РФ) - за действия, предусмотренные [ч. 3 ст. 261](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0EAAkC03O) УК РФ, также причинившие крупный ущерб.

Согласно [примечанию к ст. 261](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0EAAkC07O) УК РФ крупным признается ущерб, если стоимость уничтоженных или поврежденных лесных и иных насаждений, исчисленная по утвержденным Правительством РФ таксам, превышает пятьдесят тысяч рублей.

Преступления, посягающие на общественные отношения

по обеспечению экологической безопасности, охране

и рациональному использованию вод

и атмосферы загрязнение вод ([ст. 250](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D049k006O) УК РФ)

Непосредственным основным **объектом** преступления, предусмотренного [ст. 250](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D049k006O) УК РФ, являются отношения в сфере обеспечения экологической безопасности, охраны и рационального использования вод. Дополнительным непосредственным объектом выступают отношения по охране жизни и здоровья человека ([ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D049k003O) и [3 ст. 250](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D049k001O) УК РФ).

**Предмет** преступления - поверхностные или подземные воды, источники питьевого водоснабжения, воды рек, озер, прудов, водохранилищ, каналов, подземные воды, ледники. Сравнительный анализ [ст. ст. 250](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D049k006O) и [252](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D04Ak002O) УК РФ позволяет сделать вывод о том, что воды внутренних морей и территориальные воды РФ не являются предметом рассматриваемого преступления. Воды хранилищ, не имеющих экологического значения (отстойники, бассейны, резервуары, колодцы и т.д.), также не относятся к предмету рассматриваемого преступления. Их загрязнение, отравление, истощение в зависимости от характера деяния может образовать состав диверсии ([ст. 281](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0DE4Ek002O) УК РФ), преступления против жизни и здоровья ([гл. 16](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D34Fk004O) УК РФ), нарушения санитарно-эпидемиологических правил ([ст. 236](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D34Bk003O) УК РФ), нарушения правил охраны труда ([ст. 143](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DABC0kD00O) УК РФ).

Отношения по охране вод регулируются Федеральными законами ["Об охране окружающей среды"](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B818F2ED96E19A1763CE31Bk501O), ["О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения"](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848E2BD96E19A1763CE31Bk501O); [ВдК](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A85852CD96E19A1763CE31Bk501O) РФ; иными федеральными законами; законами субъектов РФ; многочисленными подзаконными нормативными правовыми актами, которые должны применяться в соответствии с [ВдК](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A85852CD96E19A1763CE31Bk501O) РФ (например, [Правила](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149887892CDB6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Ck00EO) пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в Российской Федерации <1>). Таковыми являются также санитарные правила и нормы: Гигиенические требования к охране поверхностных вод [(СанПиН 2.1.5.980-00)](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A8141C95868D2BD43313A92F30E1k10CO) <2>; Санитарные правила "Гигиенические требования к охране подземных вод от загрязнения" [(СП 2.1.5.1059-01)](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814169E868C2DD43313A92F30E11C5E28DF4744C60CAEC1D7k408O) <3>; Санитарно-эпидемиологические правила "Санитарная охрана территории Российской Федерации" [(СП 3.4.2318-08)](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814129A8F8C25D43313A92F30E11C5E28DF4744C60CAEC1D7k40AO) <4> и др.

--------------------------------

<1> Утверждены [Постановлением](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149887892CDB6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Ck002O) Правительства РФ от 12 февраля 1999 г. N 167.

<2> Утверждены Главным государственным санитарным врачом РФ 22 июня 2000 г.

<3> Утверждены Главным государственным санитарным врачом РФ 16 июля 2001 г.

<4> Утверждены Главным государственным санитарным врачом РФ 22 января 2008 г.

Конкретные нормативы предельно допустимых концентраций выбросов и сбросов загрязняющих веществ в водоемы утверждаются специально уполномоченными федеральными органами исполнительной власти в области охраны окружающей среды и санитарно-эпидемиологического надзора.

За пределами допустимых уровней загрязнение становится опасным и влечет уголовную либо административную ответственность ([ст. ст. 8.13](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829DA6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D34Ek000O) - [8.16](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829DA6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D348k001O) КоАП РФ).

**Объективная сторона** преступления состоит в: 1) загрязнении, засорении, истощении поверхностных или подземных вод, источников питьевого водоснабжения либо ином изменении их природных свойств; 2) последствиях в виде причинения существенного вреда животному или растительному миру, рыбным запасам, лесному или сельскому хозяйству; 3) причинной связи между деяниями и последствиями.

**Загрязнение** водных объектов - сброс или поступление иным способом в водные объекты, а также образование в них вредных веществ, которые ухудшают качество поверхностных и подземных вод, ограничивают использование либо негативно влияют на состояние дна и берегов водных объектов.

**Засорение** - сброс или поступление иным способом в водные объекты предметов или взвешенных частиц, ухудшающих состояние и затрудняющих использование водных объектов.

**Истощение вод** - устойчивое сокращение запасов и ухудшение качества поверхностных и подземных вод ([ст. 1](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A85852CD96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Ek004O) ВдК РФ).

Под **иным изменением природных свойств вод** понимается любое другое изменение их физических, химических или биологических свойств.

Различают также тепловое загрязнение, т.е. изменение теплового режима воды вследствие деятельности, например, тепловых и атомных электростанций. Такое загрязнение вредно для ряда организмов. Многие виды рыб (лососевые, форель, налим, хариус и др.) не только прекращают развитие и размножение в теплой воде, но и погибают. Поэтому установлены допустимые нормы подогрева вод: не более трех градусов летом и не более пяти градусов зимой.

Источники загрязнения водоема и вид загрязнения значения не имеют: промышленное, коммунальное, бытовое, сельскохозяйственное, диффузное (т.е. через поверхность земли и воздух).

Пленум Верховного Суда РФ в [п. 7](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149E818529DF6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Dk00EO) Постановления от 18 октября 2012 г. N 21 разъяснил, что загрязнение, засорение, истощение поверхностных или подземных вод, источников питьевого водоснабжения либо иное изменение их природных свойств может быть результатом нарушения не только правил водопользования (например, эксплуатация промышленных, сельскохозяйственных, коммунальных и других объектов с неисправными очистными сооружениями и устройствами, отключение очистных сооружений и устройств), но и иных правил в области охраны окружающей среды и природопользования (в частности, транспортировки, хранения, использования минеральных удобрений и препаратов).

При определении степени загрязнения, засорения или истощения водного источника необходима ссылка на соответствующие нормативные акты.

[Порядок](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814129C8F877A833142FC2135E94C1638910249C70CAEkC08O) разработки и утверждения экологических нормативов выбросов и сбросов загрязняющих веществ в окружающую природную среду, лимитов использования природных ресурсов, размещения отходов утвержден Постановлением Правительства РФ от 3 августа 1992 г. N 545, а также [Положением](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A8141098808C2BD43313A92F30E11C5E28DF4744C60CAEC0D7k408O) о государственном санитарно-эпидемиологическом нормировании, утвержденном Постановлением Правительства РФ от 24 июля 2000 г. N 554 <1>.

--------------------------------

<1> Указанный [Порядок](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814129C8F877A833142FC2135E94C1638910249C70CAEkC08O) утратил силу в части, касающейся разработки и утверждения лимитов на размещение отходов.

Вид загрязняющего вещества значения не имеет: сточные воды, отбросы, отходы, горюче-смазочные материалы, химические вещества, мусор, смеси и т.п. Радиоактивные вещества также могут служить средством загрязнения воды. При этом если в действиях виновного имеются признаки состава преступления, предусмотренного [ст. 236](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D34Bk003O) УК РФ, содеянное образует совокупность преступлений и подлежит квалификации по [ст. ст. 250](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D049k006O) и [236](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D34Bk003O) УК РФ.

Состав преступления материальный. Преступление считается оконченным с момента наступления последствий в виде существенного вреда животному или растительному миру, рыбным запасам, лесному или сельскому хозяйству.

Вопрос о признании вреда существенным решается в каждом конкретном случае исходя из фактических обстоятельств дела. При этом, в частности, следует учитывать: количество погибшей рыбы (включая молодь) или других водных животных, растительности, лесных деревьев, сельскохозяйственной продукции (посевов, насаждений, скота и птицы), экологическую значимость водоема (питьевой источник, место отдыха, нерестовое место, обиталище водоплавающих, особо охраняемый природный объект и т.п.), стоимость утраченного или поврежденного в денежном выражении по соответствующим таксам, площадь распространения загрязняющих веществ.

Так, существенный вред сельскому хозяйству означает гибель посевов на значительных площадях, падеж скота, усыхание лесов, повреждение береговых насаждений, выпаса для скота.

Последствия преступления охватывают и вред, причиненный диким или домашним водоплавающим, пушным зверям, гибель кормовых запасов, мест обитания животных, нерестилищ, зимовальных ям, нагульных площадей, существенное изменение вкусовых качеств рыбы и утраты ею значения продукта питания.

Между загрязнением водной среды и наступившими последствиями должна быть установлена причинная связь.

С **субъективной стороны** преступление может быть как умышленным, так и неосторожным.

**Субъект** преступления общий - вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

**Квалифицирующими признаками** ([ч. 2 ст. 250](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D049k003O) УК РФ) названы: причинение вреда здоровью человека; массовая гибель животных; совершение указанных в [ч. 1 статьи](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D049k005O) деяний на территории заповедника или заказника либо в зоне экологического бедствия или чрезвычайной экологической ситуации.

Понятие **вреда здоровью** излагалось [при рассмотрении ст. 246](#Par9634) УК РФ. Понятие **массовой гибели животных, зон экологического бедствия и чрезвычайной экологической ситуации** - [при рассмотрении ст. 247](#Par9642) УК РФ. Понятия **заповедника** и **заказника** изложены [при рассмотрении ст. 262](#Par9761) УК РФ.

Пленум Верховного Суда РФ в [п. 7](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149E818529DF6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Ek007O) Постановления от 18 октября 2012 г. N 21 дал не бесспорное разъяснение, что загрязнение, засорение, истощение поверхностных или подземных вод, источников питьевого водоснабжения либо иное изменение их природных свойств, совершенные на территории заповедника или заказника либо в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации, надлежит квалифицировать по [ч. 2 ст. 250](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D049k003O) УК РФ только в случае, когда содеянным причинен существенный вред животному или растительному миру, рыбным запасам, лесному или сельскому хозяйству. Во-первых, это разъяснение противоречит разъяснению, данному в [п. 18](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149E818529DF6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D648k004O) указанного Постановления. Во-вторых, говоря в [ч. 2 ст. 250](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D049k003O) УК РФ о "тех же деяниях", законодатель, на наш взгляд, имеет в виду действие (бездействие), а не весь состав преступления, предусмотренный [ч. 1 ст. 250](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D049k005O) УК РФ. Исходя из этого, загрязнение, засорение, истощение, иное изменение природных свойств вод, повлекшее причинение вреда здоровью человека или массовую гибель животных, имеет материальный состав и окончено с момента наступления такого вреда. Указанные деяния, совершенные в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации, имеют формальный состав. Преступление, на наш взгляд, окончено с момента их совершения.

С **субъективной стороны** эти преступления также могут быть как умышленными, так и неосторожными.

**Особо квалифицирующий признак** ([ч. 3 ст. 250](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D049k001O) УК РФ): причинение по неосторожности смерти человеку (одному или нескольким) в результате деяний, указанных в [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D049k005O) или [2 ст. 250](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D049k003O) УК РФ.

Загрязнение морской среды ([ст. 252](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D04Ak002O) УК РФ)

Непосредственный **объект** преступления - отношения по обеспечению глобальной экологической безопасности в сфере охраны вод и живых ресурсов моря. Безопасные условия пользования морскими водами зафиксированы в ряде международных договоров, участниками которых является Россия: [Конвенции](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E70B62A1A814139F80892789391BF02332kE06O) о гражданской ответственности за ущерб от загрязнения моря нефтью (1969 г.); Международной [конвенции](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E70B62A1A814149881852BD43313A92F30E1k10CO) по предотвращению загрязнения моря нефтью (1954 г.). В соответствии с ними страны - участники соглашений установили в национальном законодательстве перечни запрещенных к сбросу в океан веществ, нормы их допустимой концентрации в сбрасываемых смесях и ответственность за загрязнение вод внутренних и иных морей. Например, в [ст. ст. 34](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8E8B25DD6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D54Dk002O), [37](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8E8B25DD6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D54Ak003O), [38](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8E8B25DD6E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D54Bk006O) Федерального закона "О континентальном шельфе Российской Федерации" определяется порядок захоронения отходов и других материалов на шельфе.

Защита и сохранение морской среды и природных ресурсов внутренних морских вод и территориального моря регламентируются также Федеральными законами "О внутренних морских водах, территориальном море и прилежащей зоне Российской Федерации" ([ст. ст. 32](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A858929D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D449k004O) - [38](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A858929D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D44Bk00EO)), "[Об исключительной экономической зоне](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8E8B24D66E19A1763CE31Bk501O) Российской Федерации". Общие положения, касающиеся этих вопросов, изложены также в Федеральном [законе](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B818F2ED96E19A1763CE31Bk501O) "Об охране окружающей среды".

**Предмет** преступления: воды внутренних морей; воды территориального и открытого морей; воды исключительной экономической зоны РФ; живые ресурсы шельфа и всех перечисленных вод; рекреационные прибрежные зоны морей; объекты природной среды, расположенные в морях или в прибрежной зоне.

Не могут быть предметом рассматриваемого преступления воды рек, озер, водохранилищ и иные воды, указанные в [ст. 250](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A848829D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC0D049k006O) УК РФ.

Воды прилежащей зоны вряд ли стоит выделять отдельно, как это делают некоторые авторы <1>, так как они являются частью исключительной экономической зоны ([ст. 22](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A858929D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D74Bk001O) Федерального закона "О внутренних морских водах, территориальном море и прилежащей зоне Российской Федерации").

--------------------------------

<1> См.: Лопашенко Н.А. Экологические преступления. СПб., 2002. С. 125.

От предмета преступления следует отличать место его совершения. Предмет преступления отвечает на вопрос, что подверглось преступному воздействию (это указанные выше воды, живые ресурсы вод и проч.). Место отвечает на вопрос, где совершено преступление. Им являются указанные выше моря, морская исключительная зона, континентальный шельф.

Основные определения перечисленных вод, шельфа и объектов природной среды даны в названных федеральных законах, а также в [ВдК](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A85852CD96E19A1763CE31Bk501O) РФ.

Понятие внутренних морских вод определено в [ст. 1](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A858929D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Dk006O) Федерального закона "О внутренних морских водах, территориальном море и прилежащей зоне Российской Федерации": к ним относятся морские воды, расположенные в сторону берега от исходных линий, принятых для отсчета ширины территориального моря РФ.

Географически внутренние моря - это моря, глубоко вдающиеся в сушу и сообщающиеся с океаном или прилегающими к морю проливами. В зависимости от гидрологического режима они делятся на межматериковые (Средиземное, Красное моря) и внутриматериковые (Черное, Белое, Балтийское моря). Внутренние моря не следует путать с озерами, которые вследствие большой величины зачастую обозначают как море (Каспийское, Аральское моря) или водохранилищами (Московское море).

Территориальные воды РФ включают прибрежные морские воды по общему правилу шириной 12 морских миль, отсчитываемых от линии наибольшего отлива. В отдельных случаях ширина территориальных вод устанавливается международными договорами. Внешней границей территориального моря является Государственная граница РФ ([ст. ст. 2](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A858929D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Dk000O), [4](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149A858929D96E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Ek001O) Федерального закона "О внутренних морских водах, территориальном море и прилежащей зоне Российской Федерации").

Открытое море - это часть моря, на которую не распространяется юрисдикция никакого государства. Оно не входит ни в территориальные воды, ни во внутренние воды какого-либо государства. Режим его использования определяется нормами международного права.

Исключительная экономическая зона Российской Федерации - морской район, находящийся за пределами территориального моря РФ и прилегающий к нему, с особым правовым режимом, установленным законодательством РФ, международными договорами РФ и нормами международного права ([ст. 1](consultantplus://offline/ref=68422DE39FAD36F3E218E20461A1A814149B8E8B24D66E19A1763CE31B5177C8400DCA0DAEC1D64Dk006O) Федерального закона "Об исключительной экономической зоне Российской Федерации"). Внутренней границей исключительной экономической зоны является внешняя граница территориального моря, а ее внешняя граница находится на расстоянии 200 морских миль, отсчитываемых от исходных линий, от которых отмеряется ширина территориального моря. В отдельных случаях ширина морской исключительной зоны определяется международными договорами РФ.

Континентальный шельф РФ - морское дно и недра подводных районов, находящиеся за пределами территориального моря РФ на всем протяжении естественного продолжения ее сухопутной территории до внешней границы подводной окраины материка ([ст. 1](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A9B1A73D428D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37E93l20BO) Федерального закона "О континентальном шельфе Российской Федерации"). Подводной окраиной материка является продолжение континентального массива РФ, включающего в себя поверхность и недра континентального шельфа, склона и подъема. Если подводная окраина материка простирается на расстояние более 200 морских миль от указанных исходящих линий, внешняя граница континентального шельфа совпадает с внешней границей подводной окраины материка, определяемой в соответствии с нормами международного права.

Живые ресурсы континентального шельфа, территориального и иных вышеуказанных вод - это рыбы, морские звери и иные млекопитающие, моллюски, крабы, морские ежи и прочие так называемые организмы "сидячих" видов, обитающие на дне континентального шельфа и в его недрах, а также растительные организмы морских вод.

К рекреационным прибрежным зонам относятся пляжи, места организованного туризма и отдыха граждан, спортивные сооружения и т.п.

Объекты окружающей среды согласно [ст. 1](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A9BEA336468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37E93l20FO) Федерального закона "Об охране окружающей среды" включают: природные объекты, природно-антропогенные объекты, антропогенные объекты (см. их определение, изложенное [при рассмотрении ст. 246](#Par9616) УК РФ), расположенные в морях или прибрежной зоне.

**Объективная сторона** преступления выражается в загрязнении морской среды из находящихся на суше источников либо вследствие нарушения правил захоронения или сброса с транспортных средств или возведенных в море искусственных сооружений веществ и материалов, вредных для здоровья человека и живых ресурсов моря либо препятствующих правомерному использованию морской среды. Преступление может совершаться действиями (например, путем сброса загрязняющих веществ) или бездействием (например, непринятие мер по предотвращению загрязнения).

**Загрязнение** - это сброс или поступление иным способом в море, а также образование в его водах вредных веществ, которые ухудшают качество вод моря, ограничивают использование или негативно влияют на состояние его обитателей, растительности, дна и берегов.

В качестве **источников** загрязнения [ст. 252](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAFl809O) УК РФ называет береговые источники, транспортные средства, возведенные в море сооружения.

**Береговые источники** - это промышленные, сельскохозяйственные, коммунальные, портовые и иные предприятия, организации, учреждения независимо от форм собственности и любые другие источники загрязнения, находящиеся на суше.

Под **транспортными средствами** понимается любое морское транспортное самоходное или буксируемое (баржа) средство (грузовое, пассажирское, военное, научно-исследовательское и иное); другие плавучие средства - технические передвижные устройства, предназначенные для выполнения отдельных видов морских и иных работ (бурильные установки, подъемные краны, плавучие доки, гидронасосы, землечерпальные машины и т.д.); воздушные суда (летательные аппараты любого типа и назначения, пролетающие над морскими водами либо совершающие на них посадку).

**Искусственно возведенные в море сооружения** - это стационарные технические сооружения, предназначенные для работ в море (платформы, буровые установки), а также причалы, маяки и т.п.

В качестве **средств** загрязнения в законе названы вредные для здоровья людей и живых ресурсов моря либо способные воспрепятствовать правомерному использованию морской среды вещества и материалы. В качестве загрязняющих веществ следует рассматривать и радиоактивные материалы в твердом или жидком состоянии. В случае если они перед этим незаконно приобретались, хранились, использовались, кому-либо передавались или разрушались, содеянное следует также квалифицировать по [ст. 220](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27A91l20AO) УК РФ по совокупности преступлений. Способы совершения преступления - загрязнение морской среды, нарушение правил захоронения или сброса вредных веществ и материалов.

По международным правилам разрешается удаление отходов и материалов, являющихся следствием нормальной эксплуатации технических объектов либо непосредственно получаемых или возникающих в связи с исследованием или переработкой в море минеральных ресурсов морского дна.

Нарушение правил **сброса** считается законченным, если в море утапливаются вещества и материалы, сброс которых недопустим ни при каких обстоятельствах, либо иные вещества в количестве, превышающем допустимые нормы, либо на расстоянии от берега менее установленного предела, либо в местах, запрещенных для сброса, либо без соответствующей защиты.

**Захоронение** в отличие от сброса предполагает погружение в воду вредных веществ и материалов, предварительно помещенных в какую либо емкость (контейнер, бочку, затапливаемое судно) либо закапывание их в недрах морского дна, либо помещение в складки рельефа дна - щели, впадины, каньоны и т.п.

Под **воспрепятствованием** загрязнением правомерному **использованию морской среды** понимается, например, загрязнение зон отдыха и пляжей нефтью; уничтожение, повреждение особо охраняемых территорий, мест выращивания моллюсков, уничтожение рыбных запасов; порча вкусовых качеств рыбы, препятствующая использованию ее в пищу; повреждение или уничтожение плантаций морских промысловых водорослей, причинение вреда лежбищам морских зверей и т.п. деяния, делающие невозможным либо затрудняющие пользование морской средой.

Состав преступления формальный. **Окончено** преступление, предусмотренное [ч. 1 ст. 252](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAFl809O) УК РФ, с момента загрязнения морской среды.

Содержание **субъективной стороны** преступления аналогично рассмотренному [при анализе ст. 250](#Par10230) УК РФ.

**Субъект** преступления - вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста: капитаны, другие члены российского или находящегося в водах РФ иностранного судна или иного плавучего средства либо работники платформы или иных искусственно сооруженных в море конструкций, в чьи служебные обязанности входит недопущение сбросов в море вредных веществ, командиры воздушных судов, а также работники береговых предприятий и сооружений независимо от формы собственности и иные лица, по чьей вине произошло загрязнение морской среды.

Ответственность за загрязнение вод открытого моря распространяется только на российские суда и иные указанные в законе технические объекты и сооружения.

**Квалифицирующим признаком** преступления ([ч. 2 ст. 252](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAFl808O) УК РФ) является причинение загрязнением морской среды существенного вреда здоровью человека, животному или растительному миру, водным биологическим ресурсам, окружающей среде, зонам отдыха либо другим охраняемым законом интересам.

Понятие существенного вреда здоровью человека, существенного вреда окружающей среде, включая животный и растительный мир, водные биологические ресурсы, раскрыто [при изложении ст. ст. 246](#Par9616), [247](#Par9642) УК РФ.

Зонами отдыха являются, например, пляжи, территории отелей, кемпингов, курортные зоны и т.п., защита которых от загрязнения безусловно составляет охраняемый законом интерес.

Другие охраняемые законом интересы могут заключаться в различных видах иного правомерного использования морской среды, указанных выше (выращивание моллюсков, сохранение рыбных запасов и др.).

Оценивая размеры вреда зонам отдыха, другим охраняемым законом интересам как существенного необходимо учитывать стойкость загрязнения, вид загрязняющего вещества, площадь загрязнения, количество погибших живых организмов, ценность загрязненных участков в экологическом отношении (заповедник, заказник, нерестовое место), объем материальных затрат, необходимых для ликвидации загрязнения, и т.п.

Состав преступления материальный. Между деянием и наступившими последствиями необходимо установить наличие причинной связи.

**Особо квалифицирующим признаком** преступления ([ч. 3 ст. 252](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27895l20BO) УК РФ) в результате деяний, указанных в [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAFl809O) или [2 статьи](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAFl808O), закон называет наступление смерти человека по неосторожности. Состав преступления в этом случае также материальный, а содержание неосторожной вины идентично изложенному в [ст. ст. 250](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27897l20AO) и [251](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27897l203O) УК РФ.

Загрязнение атмосферы ([ст. 251](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27897l203O) УК РФ)

Основной непосредственный **объект** преступления, предусмотренного [ст. 251](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27897l203O) УК РФ, - отношения в сфере экологической безопасности, охраны и рационального использования атмосферы. Дополнительный ([ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27894l20AO) и [3 ст. 251](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27894l208O) УК РФ) - отношения по охране жизни и здоровья человека. **Предмет** преступления - атмосфера.

Отношения по охране атмосферы регулируются Федеральными законами ["Об охране окружающей среды"](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A9BEA336468D9E0144AB8204lF05O), от 4 мая 1999 г. [N 96-ФЗ](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A9BEA13D458D9E0144AB8204lF05O) "Об охране атмосферного воздуха", ["О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения"](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA233468D9E0144AB8204lF05O); [Постановлением](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C891502EEA907A36AEB0A431448D9E0144AB8204lF05O) Правительства РФ от 24 мая 1995 г. N 526 "О первоочередных мерах по выполнению Венской конвенции об охране озонового слоя и Монреальского протокола по веществам, разрушающим озоновый слой" и рядом других нормативных правовых актов.

С **объективной стороны** преступление состоит в:

1) нарушении действием или бездействием правил выброса в атмосферу загрязняющих веществ или в нарушении эксплуатации установок, сооружений и иных объектов;

2) последствиях в виде загрязнения или иного изменения природных свойств воздуха;

3) причинной связи между действием (бездействием) и последствием.

**Нарушение правил выброса в атмосферу загрязняющих веществ** - это выход, утечка в атмосферу загрязняющих веществ от какого-либо источника загрязнения в нарушение действующих правил.

Под **нарушением правил эксплуатации установок, сооружений и иных объектов** понимается неиспользование установленных сооружений, оборудования, аппаратуры, предназначенной для очистки и контроля выбросов в атмосферу либо эксплуатация таких неисправных объектов, когда они не обеспечивают соблюдение нормативов выбросов загрязняющих веществ в атмосферу.

Типичными нарушениями правил выброса в атмосферу загрязняющих веществ или нарушениями правил эксплуатации установок, сооружений и объектов, выявленными при анализе судебной практики, являются превышение установленных нормативов выбросов загрязняющих веществ в атмосферу; превышение нормативов физических воздействий; выброс загрязняющих веществ в атмосферу без разрешения специально уполномоченных на то государственных органов; вредное физическое воздействие на атмосферу без разрешения такого органа, когда получение его необходимо в соответствии с законодательством РФ.

Последствиями преступления закон называет загрязнение или иное изменение природных свойств воздуха.

**Загрязнение** - это поступление в воздух или образование в нем загрязняющих веществ (сажи, пыли, газов, кислот, иных химических веществ) в концентрациях, превышающих установленные санитарным и экологическим законодательством гигиенические и экологические нормативы качества атмосферного воздуха.

**Иное изменение природных свойств воздуха** - это порожденное физическим, химическим, биологическим, радиационным воздействием на него изменение качества атмосферного воздуха в результате совершения указанных в законе действий, также превышающее установленные нормативы вредного воздействия на окружающую среду, т.е. превышение допустимых воздействий шума, вибрации, ионизирующего излучения, изменение электромагнитных, тепловых свойств воздуха.

Между нарушением и преступным последствием должна быть установлена причинная связь.

Преступление имеет материальный состав и считается оконченным, если нарушение правил выброса в атмосферу загрязняющих веществ или нарушение эксплуатации указанных выше объектов повлекло загрязнение или иное изменение природных свойств воздуха.

С **субъективной стороны** преступление может быть совершено как умышленно, так и по неосторожности**.** Содержание вины при этом аналогично ее содержанию в преступлении, предусмотренном [ч. 1 ст. 250](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27897l209O) УК РФ.

**Субъект** преступления специальный - вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста, ответственное за эксплуатацию установок, очистных и иных сооружений и объектов и допустившее нарушение правил выброса в атмосферу загрязняющих веществ.

**Квалифицирующий признак** ([ч. 2 ст. 251](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27894l20AO) УК РФ) - причинение по неосторожности вреда здоровью человека. Понятие **вреда здоровью человека** излагалось [при рассмотрении ст. ст. 246](#Par9634), [247](#Par9667), [250](#Par10233) УК РФ.

**Особо квалифицирующий признак (**[**ч. 3 ст. 251**](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27894l208O) **УК РФ)** - причинение по неосторожности смерти человеку. Между нарушением правил и наступившими последствиями, указанными в [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27894l20AO) и [3 ст. 251](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27894l208O) УК РФ, необходимо установить причинную связь.

Вина в преступлениях, предусмотренных [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27894l20AO) и [3 статьи](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27894l208O), по отношению к причинению вреда здоровью или смерти человека может быть только неосторожной. Содержание ее аналогично содержанию вины в преступлении, предусмотренном [ч. 3 ст. 250](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27897l20DO) УК РФ.

Если загрязнение атмосферы сопряжено с уничтожением или повреждением лесов, причинением вреда особо охраняемым природным территориям, уничтожением критических мест обитаний для организмов, занесенных в Красную книгу РФ, содеянное помимо [ст. 251](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27897l203O) УК РФ следует квалифицировать соответственно по [ст. ст. 259](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27993l20BO), [261](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA88ElB04O), [262](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27991l20BO) УК РФ, поскольку указанные последствия выходят за рамки состава загрязнения атмосферы.

Глава 33. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ БЕЗОПАСНОСТИ

ДВИЖЕНИЯ И ЭКСПЛУАТАЦИИ ТРАНСПОРТА

§ 1. Понятие и виды преступлений против

безопасности движения и эксплуатации транспорта

Научно-технический прогресс, несомненно, является двигателем общественного развития и открывает перед человечеством огромные возможности в достижении общественно полезных целей.

Вместе с тем он порождает мощные силы (так называемые источники повышенной опасности), эксплуатация которых может повлечь причинение серьезного вреда жизни и здоровью людей. К таковым, в частности, относятся транспортные средства. Для предупреждения отрицательных последствий их использования разрабатываются правила безопасности и эксплуатации. За наиболее опасные нарушения таких правил предусмотрена уголовная ответственность нормами [гл. 27](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27991l208O) УК РФ (так называемые транспортные преступления).

Таким образом, видовым объектом транспортных преступлений является безопасность движения и эксплуатации транспорта (воздушного, водного, железнодорожного, трубопроводного).

**Объективная сторона** большинства транспортных преступлений предполагает совершение действий или бездействия. Некоторые из этих преступлений могут быть совершены только путем действия ([ст. 267](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27997l202O) УК РФ), другие - только бездействием ([ст. 270](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB2799Al20BO) УК РФ).

Характерной чертой большинства составов преступлений, предусмотренных [гл. 27](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27991l208O) УК РФ, является бланкетность их диспозиций. Поэтому для уяснения их содержания необходимо обращаться к тем законам и другим нормативным правовым актам, которые регламентируют соответствующие правила.

Составы большинства транспортных преступлений сформулированы по типу материального, т.е. предусматривают в качестве обязательного признака объективной стороны наступление общественно опасных последствий. Лишь два состава ([ст. ст. 270](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB2799Al20BO), [271](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB2799Al208O) УК РФ) по своей конструкции формальные.

**Субъективная сторона** преступлений с материальным составом характеризуется виной в форме неосторожности, а имеющих формальный состав - в форме умысла.

Субъект рассматриваемых преступлений - вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста. Исключение составляет [ст. 267](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27997l202O) УК РФ, субъектом которой признается 14-летний. В большинстве составов предусматривается ответственность специального субъекта ([ст. ст. 263](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB84lB00O), [263.1](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB88B7l707O), [264](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB07D94l20DO), [266](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27997l209O), [270](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB2799Al20BO) УК РФ).

Таким образом, **преступления против безопасности движения и эксплуатации транспортных средств - это общественно опасные деяния, посягающие на безопасность движения и эксплуатации транспорта и причиняющие или способные причинить вред жизни и здоровью граждан, а также крупный материальный ущерб**.

Все преступления, предусмотренные [гл. 27](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27991l208O) УК РФ, можно условно разделить на две группы:

1) преступления, непосредственно связанные с нарушением правил безопасности движения и эксплуатации транспорта ([ст. ст. 263](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB84lB00O), [264](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB07D94l20DO), [266](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27997l209O), [268](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27994l20DO) УК РФ);

2) иные преступления в сфере безопасности движения и эксплуатации транспорта ([ст. ст. 263.1](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB88B7l707O), [267](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27997l202O), [269](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27995l208O) - [271](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB2799Al208O) УК РФ).

§ 2. Преступления, непосредственно связанные с нарушением

правил безопасности движения

и эксплуатации транспортных средств

Нарушение правил безопасности движения и эксплуатации

железнодорожного, воздушного, морского и внутреннего

водного транспорта и метрополитена ([ст. 263](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB84lB00O) УК РФ)

**Основным объектом** данного преступления является безопасность движения и эксплуатации железнодорожного, воздушного, морского и внутреннего водного транспорта и метрополитена. **Дополнительный** объект - здоровье и жизнь человека, отношения собственности.

Железнодорожный транспорт в соответствии со [ст. 1](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35ABB0A931488D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37E93l209O) Федерального закона от 10 января 2003 г. N 17-ФЗ "О железнодорожном транспорте в Российской Федерации" состоит из железнодорожного транспорта общего пользования, железнодорожного транспорта необщего пользования, а также технологического железнодорожного транспорта организаций, предназначенного для перемещения товаров на территориях указанных организаций и выполнения начально-конечных операций с железнодорожным подвижным составом для собственных нужд этих организаций.

Воздушный транспорт - воздушные суда различного назначения (кроме военных): самолеты, вертолеты, планеры и другие летательные аппараты, принадлежащие как гражданскому воздушному флоту, так и различным организациям и отдельным гражданам.

Морской транспорт - самоходные или несамоходные плавучие сооружения, используемые в целях торгового мореплавания, а также обслуживающие рыбопромысловый комплекс суда, используемые для рыболовства, приемотранспортные, вспомогательные суда и суда специального назначения ([ст. 7](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA334478D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37E94l20AO) Кодекса торгового мореплавания РФ).

Внутренний водный транспорт включает суда, используемые во внутренних водах, - самоходные или несамоходные плавучие сооружения, используемые в целях судоходства, в том числе суда смешанного (река - море) плавания, паромы, плавучие краны и другие технические сооружения подобного рода ([ст. 3](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8B8A634448D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37E90l209O) Кодекса внутреннего водного транспорта РФ).

Метрополитен - вид электрифицированного городского внеуличного (подземного, наземного, надземного) пассажирского транспорта.

С **объективной стороны** рассматриваемое преступление выражается альтернативно:

а) в нарушении правил безопасности движения и эксплуатации указанных видов транспорта; либо

б) в отказе от исполнения своих трудовых обязанностей в случае, когда такой отказ запрещен законом.

В обоих случаях уголовная ответственность обусловлена наступлением указанных в законе последствий в виде причинения тяжкого вреда здоровью человека или крупного ущерба. В соответствии с [примечанием к ст. 263](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA88DlB03O) УК РФ под крупным ущербом понимается ущерб, сумма которого превышает 1 млн. рублей.

Состав преступления материальный.

При этом необходимо установить наличие причинной связи между фактом нарушения указанных правил (либо отказом от исполнения своих трудовых обязанностей) и наступившими вредными последствиями.

Нарушение указанных правил может быть совершено как путем действия (например, превышение установленной скорости движения, формирование железнодорожного состава из неисправных вагонов), так и бездействия (например, несвоевременная подача предупреждающего сигнала, непринятие мер к устранению неисправности железнодорожного пути, средств связи или сигнализации). Если имело место нарушение правил использования воздушного пространства РФ - содеянное квалифицируется по специальной норме - [ст. 271.1](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAF89lB04O) УК РФ.

Отказ от исполнения своих трудовых обязанностей - это бездействие, причем бездействие, которое запрещено на законодательном уровне. Так, например, [ст. 413](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A9BDA83C468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB17C95l20DO) Трудового кодекса РФ объявляет незаконным проведение забастовок в организациях авиационного, железнодорожного и водного транспорта, в случаях, если проведение забастовок создает угрозу обороне страны и безопасности государства, жизни и здоровью людей. Аналогичный запрет содержится в [ст. 52](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A9B1A73D488D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37C91l20BO) Воздушного кодекса РФ и [ст. 26](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35ABB0A931488D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37C96l209O) Федерального закона от 10 января 2003 г. 17-ФЗ "О железнодорожном транспорте в Российской Федерации".

Для признания преступления оконченным необходимо реальное наступление указанных последствий.

[Статья 263](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB84lB00O) УК РФ - норма бланкетная. Основными нормативными актами, регулирующими безопасность движения железнодорожного и воздушного транспорта, являются Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35ABB0A931488D9E0144AB8204lF05O) от 10 января 2003 г. N 17-ФЗ "О железнодорожном транспорте в Российской Федерации" и Воздушный [кодекс](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A9B1A73D488D9E0144AB8204lF05O) РФ, принятый 19 февраля 1997 г. (далее - ВК РФ).

Безопасность на морском транспорте регламентируется, в частности, [Конвенцией](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35ADB9A233408D9E0144AB8204lF05O) ООН по морскому праву (1982 г.) и Международной [конвенцией](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C89D462AEA907A35AAB0A6344BD094091DA780l003O) об охране человеческой жизни на море (1974 г.), [Кодексом](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA334478D9E0144AB8204lF05O) торгового мореплавания РФ. Правила безопасного использования внутреннего водного транспорта установлены [Кодексом](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8B8A634448D9E0144AB8204lF05O) внутреннего водного транспорта РФ.

С **субъективной стороны** преступление характеризуется неосторожной виной: лицо предвидит возможность причинения вредных последствий в виде тяжкого вреда здоровью, или крупного ущерба, но самонадеянно рассчитывает на их предотвращение (преступное легкомыслие) либо не предвидит эти последствия, хотя должно было и могло их предвидеть (преступная небрежность).

**Субъектом** преступления (субъект специальный) может быть только работник железнодорожного, водного морского и внутреннего или воздушного транспорта, а также метрополитена, на которого непосредственно возложена обязанность по соблюдению правил безопасности движения и эксплуатации этого транспорта. Это прежде всего лица, непосредственно управляющие транспортным средством (машинисты, помощники машиниста, капитаны судов, пилоты), а также иные лица, отвечающие за соблюдение правил безопасности движения и эксплуатации транспорта (диспетчеры, стрелочники, механики).

[Часть 2 ст. 263](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB84lB05O) УК РФ предусматривает ответственность за то же деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека, а [ч. 3](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB84lB0BO) - смерть двух или более лиц.

Нарушение правил дорожного движения и эксплуатации

транспортных средств ([ст. 264](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB07D94l20DO) УК РФ)

**Основной объект** преступления - безопасность дорожного движения и эксплуатации транспортных средств. Дополнительный объект - здоровье и жизнь человека.

С **объективной стороны** данное преступление состоит в нарушении правил дорожного движения или эксплуатации транспортных средств, влекущем наступление тех или иных (установленных [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB07D94l20CO), [3](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB07D95l20AO) и [5 ст. 264](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB07D95l20EO) УК РФ) общественно опасных последствий. Между деянием и последствиями должна быть установлена причинная связь. Состав преступления материальный.

[Статья 264](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB07D94l20DO) имеет бланкетную диспозицию. Поэтому для уяснения признаков состава предусмотренного ею преступления необходимо обратиться к нормам, устанавливающим правила дорожного движения и эксплуатации транспортных средств. К ним прежде всего относятся [Правила](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A9BDA136478D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37E93l20EO) дорожного движения РФ и [Основные положения](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A9BDA136478D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37997l209O) по допуску транспортных средств к эксплуатации и обязанности должностных лиц по безопасности дорожного движения, утвержденные Постановлением Совета Министров - Правительства РФ от 23 октября 1993 г. N 1090 "О правилах дорожного движения" <1>.

--------------------------------

<1> САПП РФ. 1993. N 47. Ст. 4531.

Состав преступления охватывает нарушение правил движения и эксплуатации определенных видов механических транспортных средств. К ним относятся автомобили, трамваи либо другие механические транспортные средства. Под другими механическими транспортными средствами согласно [примечанию к ст. 264](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB07D95l202O) УК РФ понимаются троллейбусы, тракторы, самоходные машины, мотоциклы и иные механические транспортные средства. Иные механические транспортные средства - это любые дорожные, строительные, сельскохозяйственные и другие специальные машины (экскаватор, грейдер, автокран, скрепер, автопогрузчик и т.п.).

Не относятся к механическим транспортным средствам мопеды и другие транспортные средства, приводимые в движение двигателем с рабочим объемом не более 50 кубических сантиметров и имеющие максимальную конструктивную скорость не более 50 километров в час, а также велосипеды с подвесным двигателем, мокики и другие транспортные средства с аналогичными характеристиками ([п. 2](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35AFB0A93D428D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37E92l20CO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 9 декабря 2008 г. N 25 "О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с нарушением правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств, а также с их неправомерным завладением без цели хищения").

К нарушению [Правил](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A9BDA136478D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37E93l20EO) дорожного движения относятся, например, превышение установленной скорости, неправильный обгон, выезд на встречную полосу, управление автомобилем в состоянии опьянения. Нарушения правил эксплуатации транспортных средств выражаются в выезде на технически неисправном транспортном средстве, перевозке людей на необорудованном для этого транспорте, в превышении тоннажа и габаритов перевозимых грузов и т.п.

Ответственность по [ст. 264](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB07D94l20DO) УК РФ обусловлена наступлением тяжкого вреда здоровью потерпевшего. Таковым признается любой участник дорожного движения (за исключением лица, управляющего транспортным средством). При отсутствии этих последствий состав преступления отсутствует, однако возможно привлечение лица, причинившего вред, к административной, дисциплинарной, а также гражданско-правовой ответственности.

В случае причинения указанных последствий в результате нарушения иных правил, например погрузки или выгрузки грузов, ремонта транспортного средства, производства строительных, дорожных, сельскохозяйственных и иных работ, содеянное не должно квалифицироваться по [ст. 264](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB07D94l20DO) УК РФ. Подобные деяния в зависимости от формы вины следует рассматривать как соответствующие преступления против личности либо как нарушение правил при производстве различного вида работ ([ст. 216](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27A93l208O) УК РФ).

В тех случаях, когда лицо, управлявшее транспортным средством, умышленно использовало его в целях причинения вреда здоровью потерпевшего, содеянное влечет уголовную ответственность по статьям [Особенной части](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37B91l20AO) Уголовного кодекса Российской Федерации о преступлениях против личности ([п. 15](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35AFB0A93D428D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37E90l20DO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 9 декабря 2008 г. N 25 "О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с нарушением правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств, а также с их неправомерным завладением без цели хищения").

Особое внимание при анализе состава преступления, предусмотренного [ст. 264](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB07D94l20DO) УК РФ, следует обратить на установление причинной связи между нарушением указанных правил и наступлением вредных последствий. Неисследованность этого важного обстоятельства приводит к ошибкам в квалификации.

**Субъективная сторона** преступления - вина в форме неосторожности. Определяющим моментом при установлении субъективной стороны состава преступления является психическое отношение лица, управляющего транспортным средством, к наступившим вредным последствиям. Преступление может быть совершено в результате как преступного легкомыслия, так и преступной небрежности.

**Субъект** преступления - любое лицо, достигшее 16 лет, управляющее транспортным средством. Как указано в [п. 2](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35AFB0A93D428D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37E92l20DO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 9 декабря 2008 г. N 25 "О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с нарушением правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств, а также с их неправомерным завладением без цели хищения" им признается как водитель, сдавший экзамены на право управления указанным видом транспортного средства и получивший соответствующее удостоверение, так и любое другое лицо, управлявшее транспортным средством, в том числе лицо, у которого указанный документ был изъят в установленном законом порядке за ранее допущенное нарушение пунктов [Правил](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A9BDA136478D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37E93l20EO), лицо, не имевшее либо лишенное права управления соответствующим видом транспортного средства, а также лицо, обучающее вождению на учебном транспортном средстве с двойным управлением.

[Частью 3 ст. 264](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB07D95l20AO) УК РФ предусмотрена ответственность за те же действия, повлекшие по неосторожности смерть потерпевшего, а [частью 5](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB07D95l20EO) - за причинение смерти двум или более лицам. Если нарушение правил дорожного движения повлекло причинение последствий, предусмотренных разными частями [ст. 264](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB07D94l20DO) УК РФ (тяжкого вреда здоровью и смерти), нескольким потерпевшим, содеянное следует квалифицировать только по той части [ст. 264](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB07D94l20DO) УК РФ, которая предусматривает ответственность за наиболее тяжкое из них.

В [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB07D94l202O), [4](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB07D95l208O) и [6](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB07D95l20CO) установлена ответственность за деяния, предусмотренные [частью первой настоящей статьи](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB07D94l20CO), совершенные лицом, находящимся в состоянии опьянения и повлекшим по неосторожности причинение соответственно тяжкого вреда здоровью, смерти, смерти двух и более лиц.

Таким образом, в данной [статье](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB07D94l20DO) совершение преступления в состоянии опьянения (алкогольного, наркотического или вызванного употреблением других одурманивающих веществ) рассматривается в качестве обстоятельства, влекущего более строгое наказание (квалифицирующего признака).

Недоброкачественный ремонт транспортных средств

и выпуск их в эксплуатацию

с техническими неисправностями ([ст. 266](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27997l209O) УК РФ)

**Основной объект** преступления - безопасность эксплуатации транспортных средств. **Дополнительный** объект - здоровье и жизнь человека.

Предмет преступления - все виды транспорта (железнодорожный, автомобильный, морской, речной и воздушный), пути сообщения, средства сигнализации или связи или иное транспортное оборудование.

**Объективная сторона** преступления может заключаться в любом из двух указанных в законе способов его совершения, а именно:

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.

Под недоброкачественным следует понимать такой ремонт, после которого транспортное средство, пути сообщения, средства связи и сигнализации предъявляются заказчику с неустраненными неисправностями, препятствующими его использованию по назначению.

Под выпуском транспортного средства в эксплуатацию понимается выдача компетентным лицом, которому известно о неисправности транспортного средства, разрешения или предписания выехать в рейс, дача заключения о его технической исправности, непринятие мер к запрещению его эксплуатации. То есть необходимо, чтобы транспортное средство было неисправным. [Перечень](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A9BDA136478D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37693l202O) неисправностей, при которых запрещается эксплуатация транспортных средств, содержится в приложении к Основным положениям по допуску транспортных средств к эксплуатации обязанностям должностных лиц по обеспечению безопасности дорожного движения, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 23 октября 1993 г. N 1090.

Обязательными признаками состава рассматриваемого преступления являются последствия в виде тяжкого вреда здоровью, а также причинная связь между деянием и этими последствиями. Состав преступления материальный.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется неосторожной виной в виде легкомыслия или небрежности.

**Субъект** преступления - лицо, достигшее 16 лет. Пленум Верховного Суда РФ в [п. 18](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35AFB0A93D428D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37E91l20FO) Постановления от 9 декабря 2008 г. N 25 "О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с нарушением правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств, а также с их неправомерным завладением без цели хищения" разъяснил, что субъектами данного преступления могут быть как работники автотранспортных организаций, осуществляющих перевозки пассажиров и грузов автомобильным и городским электрическим транспортом, так и работники других организаций, на которых возложена ответственность за техническое состояние или эксплуатацию транспортных средств, а также владельцы-предприниматели либо работники авторемонтных мастерских, имеющие лицензию на осуществление предпринимательской деятельности, которые произвели недоброкачественный ремонт, повлекший по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью человека или его смерть.

[Часть 2 ст. 266](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27997l20EO) УК РФ предусматривает ответственность за те же деяния, повлекшие смерть человека, а [ч. 3 этой статьи](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27997l20CO) - смерть двух и более лиц.

Нарушение правил, обеспечивающих

безопасную работу транспорта ([ст. 268](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27994l20DO) УК РФ)

Данная [статья](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27994l20DO) устанавливает ответственность пассажира, пешехода, другого участника движения (кроме лиц, указанных в [ст. ст. 263](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB84lB00O) и [264](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB07D94l20DO) УК РФ) за нарушение правил безопасности движения или эксплуатации любых видов транспорта, если это повлекло причинение тяжкого вреда здоровью или гибель одного или нескольких лиц.

**Основной объект** преступления - безопасность движения и эксплуатации транспорта. **Дополнительный** объект - здоровье и жизнь человека.

Диспозиция [ст. 268](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27994l20DO) УК РФ - бланкетная: в ней не содержится конкретный перечень правил, нарушение которых влечет ответственность. Эти правила устанавливаются специальными нормативными правовыми актами, к числу которых относятся, например, [Правила](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A9BDA136478D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37E93l20EO) дорожного движения РФ, а также правила поведения пассажиров на различных видах транспорта.

**Объективная сторона** преступления состоит в нарушении указанных правил и может выразиться, например, в переходе улицы в неустановленном месте или на запрещающий сигнал светофора, в посадке или высадке пассажиров при движении транспорта, в езде на велосипеде без тормозов или с превышением установленного расстояния от обочины (тротуара) и т.п.

Уголовная ответственность наступает при наличии указанных в [статье](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB07E93l20CO) последствий в виде тяжкого вреда здоровью человека, а также причинной связи между этими последствиями и конкретным нарушением действующих правил безопасности движения или эксплуатации транспорта. Состав преступления материальный.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в форме неосторожности (как легкомыслием, так и небрежностью).

**Субъектом** преступления (субъект специальный) являются пешеходы, пассажиры, велосипедисты, водители скутеров (мотороллеров), погонщики скота и иные лица, за исключением перечисленных в [ст. ст. 263](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB84lB00O) и [264](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB07D94l20DO) УК РФ.

По [ч. 2 ст. 268](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27994l202O) УК РФ квалифицируется то же деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека, а по [ч. 3](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27995l20AO) - смерть двух и более лиц.

§ 3. Иные преступления в сфере безопасности движения

и эксплуатации транспорта

Неисполнение требований по обеспечению транспортной

безопасности на объектах транспортной инфраструктуры

и транспортных средствах ([ст. 263.1](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35AABCA831438D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA88DlB02O) УК РФ)

**Основной объект** преступления - транспортная безопасность. **Дополнительный** объект - здоровье и жизнь человека, отношения собственности.

Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35AAB0A536448D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37E93l202O) от 9 февраля 2007 г. N 16-ФЗ "О транспортной безопасности" <1> определяет понятие "транспортная безопасность" как состояние защищенности объектов транспортной инфраструктуры и транспортных средств от актов незаконного вмешательства.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2007. N 7. Ст. 837.

Этот же нормативный акт дает и понятие "объект транспортной инфраструктуры". Под ним понимается технологический комплекс, включающий в себя железнодорожные, трамвайные и внутренние водные пути, контактные линии, автомобильные дороги, тоннели, эстакады, мосты, вокзалы, железнодорожные и автобусные станции, метрополитены, морские торговые, рыбные, специализированные и речные порты, портовые средства, судоходные гидротехнические сооружения, аэродромы, аэропорты, объекты систем связи, навигации и управления движением транспортных средств, а также иные обеспечивающие функционирование транспортного комплекса здания, сооружения, устройства и оборудование.

Акт незаконного вмешательства - противоправное действие (бездействие), в том числе террористический акт, угрожающее безопасной деятельности транспортного комплекса, повлекшее за собой причинение вреда жизни и здоровью людей, материальный ущерб либо создавшее угрозу наступления таких последствий.

**Объективная сторона** выражается в бездействии - неисполнении требований по обеспечению транспортной безопасности на объектах транспортной инфраструктуры и транспортных средствах, наступлении последствий в виде тяжкого вреда здоровью или крупного ущерба и причинной связи между ними. Состав по конструкции материальный.

В [примечании к ст. 263.1](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB88B6l706O) УК РФ дается понятие крупного ущерба: под ним понимается ущерб, сумма которого превышает 1 млн. рублей.

[Статья 263.1](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB88B7l707O) УК РФ - норма бланкетная. Требования по обеспечению транспортной безопасности, учитывающие уровни безопасности для различных категорий объектов транспортной инфраструктуры и различных видов транспорта утверждены Приказами Минтранса России от 8 февраля 2011 г. [N 40](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35AABCA735438D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37E92l202O) - [43](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35AEB9A03D468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37E92l202O), от 29 апреля 2011 г. [N 130](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35AEBCA932478D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37E92l202O), от 5 августа 2011 г. [N 209](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35ADB8A030478D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37E92l202O) <1>.

--------------------------------

<1> СПС "КонсультантПлюс".

Неисполнение соответствующих требований может, например, выражаться в отсутствии реагирования (несвоевременном реагировании) на проявление угроз транспортной безопасности Российской Федерации; в приеме на работу, непосредственно связанную с обеспечением транспортной безопасности, лиц, имеющих непогашенную или неснятую судимость за совершение умышленного преступления; невоспрепятствовании проникновению лиц в зону транспортной безопасности вне установленных (обозначенных) КПП (постов); непроведении досмотра в целях обеспечения транспортной безопасности и т.п.

**Субъективная сторона** характеризуется неосторожной виной в виде легкомыслия или небрежности.

**Субъект** преступления специальный - лицо, ответственное за обеспечение транспортной безопасности, т.е. лицо, в обязанности которого должностными инструкциями вменена указанная функция. Это могут быть как должностные лица, так и лица, выполняющие управленческие функции в коммерческих организациях.

[Часть 2 ст. 263.1](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB88B6l70CO) УК РФ предусматривает ответственность за те же деяния, повлекшие смерть человека, а [ч. 3 этой статьи](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB88B6l70AO) - смерть двух и более лиц.

Приведение в негодность транспортных средств

или путей сообщения ([ст. 267](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27997l202O) УК РФ)

**Основной объект** преступления - безопасность движения и эксплуатации транспорта. **Дополнительный** объект - здоровье и жизнь человека, отношения собственности.

Предметом преступления могут быть транспортные средства, пути сообщения, средства сигнализации или связи либо другое транспортное оборудование, а также транспортные коммуникации.

С **объективной стороны** преступление выражается в:

а) разрушении;

б) повреждении;

в) приведении иным способом в негодное для эксплуатации состояние транспортного средства, путей сообщения, средств сигнализации или связи либо другого транспортного оборудования;

г) блокировании транспортных коммуникаций.

**Разрушение** означает, что транспортные средства, пути сообщения, средства сигнализации или связи либо другое транспортное оборудование, а также транспортные коммуникации приведены в полную непригодность, после чего они не могут быть восстановлены и использованы по назначению.

**Повреждение** их - это такая порча (поломка), в результате которой они приводятся лишь в частичную негодность, сохраняя в известной мере свою хозяйственную ценность и полезность.

Разрушение и повреждение указанных предметов могут совершаться различными способами (поджог, механическое разрушение, затопление, разборка рельсов и т.п.). Эти способы не влияют на квалификацию, но могут быть учтены при назначении наказания.

Под иным способом приведения в негодность предметов преступления понимается совершение действий, которые по сути не являются ни разрушением, ни повреждением, но приводят к невозможности их использования по назначению (например, удаление сигнальных знаков, предназначенных для обеспечения безопасности движения).

Блокирование транспортных коммуникаций представляет собой создание на путях и маршрутах движения транспортных средств значительных препятствий, исключающих их нормальное функционирование. Для этого могут быть использованы самые разные предметы, в том числе и сами транспортные средства. Блокированием является также перекрытие коммуникаций людьми.

По своей конструкции состав рассматриваемого преступления - материальный. Его обязательными признаками являются наступление указанных в законе последствий в виде тяжкого вреда здоровью человека либо крупного ущерба, а также причинная связь между преступным деянием и наступившими последствиями.

Согласно [примечанию к ст. 267](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA88DlB0AO) УК РФ крупный ущерб определяется суммой, превышающей 1 млн. рублей.

**Субъективная сторона** - вина в форме неосторожности по отношению к наступившим вредным последствиям.

**Субъект** - как работники транспорта, так и другие лица, достигшие 14 лет.

Квалифицирующим признаком данного преступления ([ч. 2 ст. 267](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27994l209O) УК РФ) является наступление смерти человека, а особо квалифицирующим ([ч. 3 ст. 267](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27994l20FO) УК РФ) - смерть двух и более лиц.

Нарушение правил безопасности при строительстве,

эксплуатации или ремонте

магистральных трубопроводов ([ст. 269](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27995l208O) УК РФ)

**Основным объектом** преступления является безопасность магистральных трубопроводов в процессе строительства, ремонта и эксплуатации. **Дополнительный** объект - жизнь и здоровье человека.

Предмет преступления - магистральный трубопровод, по которому передается природное сырье (нефть, иные нефтепродукты, газ), а также технологически жестко связанные с ним различные объекты и сооружения, средства автоматики и связи.

Трубопроводный транспорт, предназначенный для передачи на расстояние различных жидких и газообразных материалов, получил в последнее время значительное развитие. Выведение его из строя в результате нарушения различных правил безопасности может привести к гибели людей, заражению окружающей среды и огромному материальному ущербу.

**Объективная сторона** преступления заключается в нарушении правил безопасности при строительстве, эксплуатации и ремонте магистральных трубопроводов. Диспозиция [статьи](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27995l208O) - бланкетная, поэтому для уяснения признаков состава преступления необходимо обратиться к нормативным правовым актам ведомственного характера.

Нарушение указанных правил может быть признано преступлением лишь при условии, если оно повлекло причинение тяжкого вреда здоровью. Обязательным признаком объективной стороны является также наличие причинной связи между фактом нарушения соответствующих правил и наступившими последствиями.

Состав преступления материальный.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется неосторожной формой вины по отношению к наступившим последствиям.

**Субъектом** преступления, предусмотренного [ст. 269](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27995l208O) УК РФ, являются работники, обеспечивающие эксплуатацию (ремонт, строительство) магистральных трубопроводов (субъект специальный). Так, по [ч. 3 ст. 269](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27995l203O) УК РФ был осужден Л., работавший прорабом и руководивший бригадой рабочих, проводивших ремонт магистрального нефтепровода "Александровское - Анжеро-Судженск" <1>.

--------------------------------

<1> [Определение](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8955A3CEA907A3DA6B1A3334BD094091DA780l003O) Верховного Суда РФ от 13.11.2008 N 88-О08-38 // СПС "КонсультантПлюс".

[Часть 2 ст. 269](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27995l20DO) УК РФ содержит квалифицированный состав и устанавливает ответственность за те же действия, повлекшие смерть человека, а [ч. 3 ст. 269](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27995l203O) УК РФ - особо квалифицированный состав, охватывающий смерть двух и более лиц.

Неоказание капитаном судна

помощи терпящим бедствие ([ст. 270](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB2799Al20BO) УК РФ)

**Объектом** преступления является безопасность движения морского и речного транспорта.

**Объективная сторона** преступления состоит в бездействии - неоказании капитаном судна помощи людям, терпящим бедствие на море или на ином водном пути.

Обязанность капитана принять необходимые меры для спасения терпящих бедствие людей вытекает из ряда международных конвенций (например, [Конвенции](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35ADB9A233408D9E0144AB8204lF05O) ООН по морскому праву) и национальных нормативных правовых актов (например, [КВВТ](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8B8A634448D9E0144AB8204lF05O) РФ).

Ответственность наступает за непринятие мер по оказанию помощи именно людям, терпящим бедствие вместе с судном либо вне его. Место совершения преступления - не только море (акватория, причал, рейд), но и иной водный путь.

Условием наступления ответственности является то, что помощь терпящим бедствие людям могла быть оказана без серьезной опасности для собственного судна, его экипажа и пассажиров. Оценка конкретной сложившейся обстановки и возможностей капитана по оказанию помощи производится путем экспертизы с учетом соответствующих судоходных правил, профессиональных и моральных норм, а также морских обычаев.

Последствия неоказания помощи на квалификацию влияния не оказывают. По конструкции состав рассматриваемого преступления формальный.

Преступление считается оконченным с момента непринятия необходимых мер по оказанию помощи людям, терпящим бедствие.

С **субъективной стороны** преступление может быть совершено только умышленно. Виновный сознает, что люди терпят бедствие, им необходима помощь, которая может быть оказана без серьезной опасности для собственного судна, экипажа и пассажиров, и никаких мер по оказанию помощи не предпринимает.

**Субъект** преступления - специальный. Им может быть только капитан судна или лицо, в установленном порядке исполняющее его обязанности.

Нарушение правил международных полетов ([ст. 271](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB2799Al208O) УК РФ)

**Объект** преступления - установленный порядок международных полетов, обеспечивающий безопасность движения воздушного транспорта.

Международным полетом признается полет, во время которого судно последовательно находится в воздушном пространстве более чем одного государства. Правила международных полетов изложены в Воздушном [кодексе](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A9B1A73D488D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37D91l20FO) РФ, а также международных договорах о воздушном сообщении, заключенных РФ с другими государствами.

**Объективная сторона** преступления может быть выполнена как путем действия, так и бездействия и характеризуется:

а) несоблюдением указанных в полетном задании маршрутов, мест посадки, воздушных ворот, высоты полета;

б) иным нарушением правил международных полетов.

К иным нарушениям следует отнести, например, полет другого типа воздушного судна, нежели обозначено в разрешении; отсутствие надлежащих опознавательных знаков; сбрасывание на землю без соответствующего разрешения грузов или парашютистов и т.д.

Состав преступления по своей конструкции - формальный.

Оконченным преступление будет считаться с момента совершения любого из вышеуказанных действий.

Нарушение правил полета в силу крайней необходимости, например, в связи с метеорологической обстановкой или неисправностью воздушного судна, не образует состава данного преступления.

С **субъективной стороны** преступление может быть совершено только с прямым умыслом.

**Субъект** преступления специальный - лицо, управляющее воздушным судном (члены экипажа).

Нарушение правил использования воздушного пространства

Российской Федерации ([ст. 271.1](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAF89lB04O) УК РФ)

**Основной объект** преступления - общественные отношения в сфере безопасного использования воздушного пространства РФ. **Дополнительный** объект - жизнь и здоровье человека.

Под воздушным пространством Российской Федерации понимается воздушное пространство над ее территорией, в том числе воздушное пространство над внутренними водами и территориальным морем РФ ([ст. 1](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A9B1A73D488D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37E93l209O) ВК РФ).

**Объективная сторона** состоит в использовании воздушного пространства без разрешения в случаях, когда такое разрешение требуется в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Использование воздушного пространства представляет собой деятельность, в процессе которой осуществляются перемещение в воздушном пространстве различных материальных объектов (воздушных судов, ракет и других объектов), а также другая деятельность (строительство высотных сооружений, деятельность, в процессе которой происходят электромагнитные и другие излучения, выброс в атмосферу веществ, ухудшающих видимость, проведение взрывных работ и т.п.), которая может представлять угрозу безопасности воздушного движения ([ч. 1 ст. 11](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A9B1A73D488D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37E97l20AO) ВК РФ).

Диспозиция рассматриваемой нормы - бланкетная. В соответствии со [ст. 16](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A9B1A73D488D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37896l208O) ВК РФ порядок использования воздушного пространства (он может быть разрешительным или уведомительным) устанавливается Федеральными [правилами](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35ACBBA035498D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37D97l20BO) использования воздушного пространства (утв. Постановлением Правительства РФ от 11 марта 2010 г. N 138).

Обязательными признаками состава рассматриваемого преступления являются последствия в виде тяжкого вреда здоровью или смерти человека, а также причинная связь между деянием и этими последствиями. При отсутствии этих последствий состав преступления отсутствует, однако возможно привлечение лица к административной ([ст. 11.4](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431458D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB3799Al208O) КоАП РФ) и (или) к дисциплинарной ответственности.

С **субъективной стороны** преступление характеризуется неосторожной виной: лицо предвидит возможность причинения вредных последствий в виде тяжкого вреда здоровью или смерти потерпевшего, но самонадеянно рассчитывает на их предотвращение (преступное легкомыслие) либо не предвидит эти последствия, хотя должно было и могло их предвидеть (преступная небрежность).

**Субъект** преступления специальный - пользователь воздушного пространства РФ, т.е. лицо, наделенное в установленном порядке правом на осуществление деятельности по использованию воздушного пространства ([ч. 2 ст. 11](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A9B1A73D488D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37E97l209O) ВК РФ). Это может быть как гражданин, так и должностное лицо, а также лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой организации.

[Часть 2 ст. 271.1](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAF88lB03O) УК предусматривает ответственность за те же деяния, повлекшие смерть двух и более лиц.

Глава 34. ПРЕСТУПЛЕНИЯ В СФЕРЕ КОМПЬЮТЕРНОЙ ИНФОРМАЦИИ

§ 1. Общая характеристика преступлений

в сфере компьютерной информации

В [гл. 28](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB2799Al20DO) УК РФ включены преступления в сфере компьютерной информации (компьютерные преступления), представляющие собой общественно опасные деяния, посягающие на общественные отношения, обеспечивающие права и законные интересы граждан и организаций, охраняемые законом интересы общества и государства в сфере создания, использования и обращения компьютерной информации.

Современный период развития цивилизации характеризуется переходом от индустриального общества к информационному, поэтому информация признается все более значимым видом общественных ресурсов, требующим, как и любая другая ценность, принятия соответствующих мер защиты от неправомерных посягательств. Высокий уровень развития электронной техники и информационных технологий, их широкое распространение за счет появления все новых и новых, более усовершенствованных ЭВМ, обладающих огромными техническими возможностями, во многом актуализировали проблему конфиденциальности обращаемой в обществе информации.

Внедрение средств ЭВМ и информационных технологий практически во все сферы жизни (экономику, финансы, производство, управление и др.) породило новый вид преступности - компьютерный, темпы роста которого в последнее десятилетие значительно увеличились. При этом следует отметить высокий процент латентности данных преступлений.

По мере развития компьютерных сетевых технологий, подключения к глобальным компьютерным сетям пользователей из различных стран все чаще совершаются преступления с применением компьютеров. Соответственно, проблема борьбы с преступлениями в сфере компьютерной информации из внутригосударственной превратилась в международную. Однако необходимо отметить, что до настоящего времени международным правом эти деяния не были отнесены к транснациональным преступлениям (преступлениям международного характера), ответственность за совершение которых была бы установлена нормами международных договоров либо национальным уголовным законодательством в соответствии с такими договорами.

Термин "компьютерная преступность" первоначально появился в американской, а затем и другой зарубежной литературе в начале 1960-х годов, когда были выявлены первые случаи преступлений, совершенных с использованием ЭВМ. В СССР одно из первых компьютерных преступлений - автоматизированное хищение 78584 рублей, совершенное в Вильнюсе в 1979 г., - удостоилось занесения в международный реестр подобных правонарушений. Постепенно термин "компьютерная преступность" широко стал использоваться практическими работниками правоохранительных органов и учеными, хотя первоначально для этого отсутствовали как криминологические, так и правовые основания.

Стремительное развитие компьютерных технологий и международных сетей как неотъемлемой части современной телекоммуникационной системы, без использования возможностей которой уже нельзя представить деятельность абсолютного большинства финансовых, экономических, управленческих и оборонных институтов различных стран мира, является одним из основных факторов, способствующих росту преступности в киберпространстве.

Ныне во всех телекоммуникационных системах доступа к спутниковым каналам, сотовых системах мобильной связи, системах передачи изображений и других используется цифровая технология, что обеспечивает создание открытых сетей. Одной из них является Интернет, включающий в себя разветвленную систему серверов, поставляющих информацию, тем самым создавая мировое информационное пространство. Через открытые информационные сети иногда возможен доступ к национальным, в том числе специально защищаемым, информационным ресурсам различных государств. Именно эти сети чате всего являются каналом, используемым для совершения различных противоправных деяний.

Относительная новизна и отсутствие должного правового регулирования общественных отношений, возникающих в сети Интернет, породили множество проблем, негативно влияющих на становление цивилизованных отношений в сфере коммуникаций. Международное сообщество высказывает озабоченность тем фактом, что уникальные технические возможности и огромный информационный потенциал Сети все чаще и чаще используются в криминальных целях, что создает угрозу как интересам отдельной личности, так и информационной безопасности целых государств.

Таким образом, информационная безопасность как квинтэссенция нормального функционирования всех без исключения областей деятельности человека только сегодня становится объектом охраны международного и национального права. В частности, [ст. 19](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35ADB8A834458D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37E97l20DO) Всеобщей декларации прав человека от 10 декабря 1948 г. провозглашает право каждого на свободу информации. В [ст. 24](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A36A7BFA53F16DA9C5011A5870CA595EDC319B7AA8DBAl709O) и [ч. 4 ст. 29](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A36A7BFA53F16DA9C5011A5870CA595EDC319B7AA8CB2l70AO) Конституции РФ право на информационную безопасность рассматривается в качестве неотъемлемого компонента правового статуса личности. Более того, в современной России информация приобрела значение особо охраняемого блага общества, имеющего материальную оценку и выступающего предметом различного рода преступных посягательств.

Определенным этапом стало принятие в 1992 г. [Закона](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A31A7BAA4344BD094091DA78003FA82EA8A15B6AA8DB27Cl901O) РФ "О правовой охране программ для электронно-вычислительных машин и баз данных" <1>, содержащего положение о том, что выпуск под своим именем чужой программы для ЭВМ или базы данных либо незаконное воспроизведение или распространение таковых влечет уголовную ответственность. Однако таких изменений в [УК](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204lF05O) РФ внесено не было.

--------------------------------

<1> ВСНД и ВС РФ. 1992. N 42. Ст. 2325.

В 1994 г. был принят Гражданский [кодекс](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A9BAA730428D9E0144AB8204lF05O) РФ, который содержит ряд норм, связанных с компьютерной информацией, а в 1995 г. - Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A30AFBDA4354BD094091DA780l003O) "Об информации, информатизации и защите информации" <1>, затем - Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A9BDA933418D9E0144AB8204lF05O) от 27 июля 2006 г. N 149-ФЗ <2> "Об информации, информационных технологиях и защите информации" (в ред. от 6 апреля 2011 г.) (далее - Закон об информации). Логическим развитием правовой системы, создающей условия безопасности автоматизированной обработки информации, стало включение в УК РФ от 13 июня 1996 г. группы статей ([ст. ст. 272](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA38BlB0AO) - [274](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA385lB04O) УК РФ), предусматривающих основания уголовной ответственности за нарушения в сфере компьютерной информации.

--------------------------------

<1> Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A30AFBDA4354BD094091DA780l003O) от 20 февраля 1995 г. N 24-ФЗ "Об информации, информатизации и защите информации" с изм., внесенными Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A9BDA134408D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAlA0FO) от 10 января 2003 г. N 15-ФЗ // СЗ РФ. 1995. N 8. Ст. 609; 2003. N 2. Ст. 167.

<2> СЗ РФ. 2006. N 31 (ч. 1). Ст. 3448.

Однако при рассмотрении дел, связанных с компьютерными преступлениями, суды чувствуют себя еще недостаточно уверенно, так как четких законов, защищающих государственную, экономическую, политическую и другую ценность информационных ресурсов и технологий, пока еще нет ни в одной стране. Представляется, что основной трудностью в разработке правоохранительных законов в сфере компьютерной преступности является то, что неправомерное использование компьютера не оставляет никаких видимых следов. Уголовное преследование же традиционно строится на наличии внешних материальных свидетельствах преступления.

В правоведении до настоящего времени ведется полемика о том, какие действия следует относить к разряду компьютерных преступлений, сложность заключается в широком диапазоне противоправных действий, совершаемых с использованием ЭВМ. Так, например, существует точка зрения, что компьютерных преступлений как специфических в юридическом смысле преступлений не существует и следует говорить лишь о компьютерных аспектах преступлений.

И тем не менее **родовым объектом** компьютерных преступлений являются именно общественные отношения, обеспечивающие права и законные интересы граждан и организаций, охраняемые законом интересы общества и государства и сфере создания и обращения компьютерной информации.

Вместе с тем многие специалисты в данной области пришли к выводу, что непосредственным объектом компьютерных преступлений является компьютерная информация, определение которой впервые содержится в [примечании к ст. 272](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA38AlB0BO) УК РФ (в редакции Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35AABEA53D418D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37991l208O) от 7 декабря 2011 г. N 420-ФЗ).

**Объективная сторона** компьютерных преступлений может характеризоваться деянием как в форме действия (например, неправомерный доступ к охраняемой законом информации - [ст. 272](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA38BlB0AO) УК), так и акта бездействия (например, невыполнение необходимых сервисных процедур, своевременной антивирусной проверкой - [ст. 274](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA385lB04O) УК). По конструкции объективной стороны все составы преступлений являются материальными, т.е. включающими в качестве обязательных признаков последствия и причинно-следственную связь между деянием и последствием.

**Субъект** компьютерных преступлений, предусмотренных в [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA38AlB03O) и [2 ст. 272](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA38AlB01O), [ч. 1 ст. 273](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA385lB02O) и [ст. 274](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA385lB04O) УК РФ - общий - физическое вменяемое лицо, достигшее 16 лет. В [ч. ч. 3](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA38AlB07O) и [4 ст. 272](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA38AlB05O) и [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA385lB00O) и [3 ст. 273](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA385lB06O) УК РФ определен специальный субъект как лицо, имеющее в силу своего служебного положения доступ к ЭВМ.

**Субъективная сторона** состава преступлений, предусмотренного [ст. ст. 272](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA38BlB0AO) - [274](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA385lB04O) УК РФ, характеризуется виной в виде прямого умысла.

Согласно УК РФ выделяются три вида компьютерных преступлений: 1) неправомерный доступ к компьютерной информации ([ст. 272](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA38BlB0AO) УК РФ); создание, использование и распространения вредоносных программ ([ст. 273](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA385lB03O) УК РФ); нарушение правил эксплуатации средств хранения, обработки или передачи компьютерной информации и информационно-телекоммуникационных сетей ([ст. 274](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA385lB04O) УК РФ).

§ 2. Характеристика отдельных видов преступлений

в сфере компьютерной информации

Неправомерный доступ

к компьютерной информации ([ст. 272](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA38BlB0AO) УК РФ)

**Основной объект** данного преступления - общественные отношения, обеспечивающие правомерный доступ, создание, обработку, преобразование и использование компьютерной информации самим создателем. Данное преступление, совершенное лицом с использованием своего служебного положения, предусмотренное [ч. 3 ст. 272](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA38AlB07O) УК РФ, посягает еще и на второй непосредственный объект - общественные отношения, обеспечивающие интересы службы ([ч. 3 ст. 272](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA38AlB07O) УК РФ). Дополнительным непосредственным объектом преступления являются личные права и интересы граждан, интересы собственности.

Предметом преступления является компьютерная информация, ограниченного доступа, т.е. сведения (сообщения, данные) независимо от формы их представления.

Впервые в редакции Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35AABEA53D418D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37996l208O) от 7 декабря 2011 г. N 420-ФЗ "О внесении изменений в Уголовный кодекс РФ и отдельные законодательные акты РФ" законодатель дал определение компьютерной информации: "Под компьютерной информацией понимаются сведения (сообщения, данные), представленные в форме электрических сигналов, независимо от средств их хранения, обработки, передачи". Законодательство России знает немало определений компьютерной информации, но для целей уголовного преследования следует применять именно это определение.

**Объективная сторона** состава преступления включает в себя действия, состоящие в неправомерном доступе к охраняемой законом компьютерной информации (информации ограниченного доступа); последствие - альтернативно - в виде уничтожения, блокирования, модификации, копирования информации; причинно-следственную связь между указанным действием и любым из названных последствий.

К информации ограниченного доступа относится компьютерная информация, для которой законом установлен специальный правовой режим. Исходя из смысла рассматриваемой [статьи](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA38BlB0AO) и [ст. 4](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A9BDA933418D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37E91l203O) Закона об информации защите подлежит только зафиксированная на материальном носителе информация с реквизитами, позволяющими ее идентифицировать, т.е. документированная информация. По условиям ее правового режима информация ограниченного доступа подразделяется на:

1) отнесенную к государственной тайне ([ст. 2](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35AABEA035488D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37E93l208O) Закона от 21 июля 1993 г. N 5485-1 "О государственной тайне");

2) конфиденциальную, т.е. документированную, информацию, доступ к которой ограничивается в соответствии с законодательством Российской Федерации ([ст. 2](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A9BDA933418D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37E90l209O) Закона об информации). Режим доступа к конфиденциальной информации может быть установлен как ее собственником ([ст. 139](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A33ACB8A1314BD094091DA78003FA82EA8A15B6AA8DBB7Cl90AO) ГК РФ), так и непосредственно в соответствии с действующим законодательством. Исчерпывающий [перечень](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A31AABFA9314BD094091DA78003FA82EA8A15B6AA8DB37Fl903O) и категории сведений конфиденциального характера определены в Указе Президента РФ от 6 марта 1997 г. N 188 "Об утверждении перечня сведений конфиденциального характера": а) персональные данные (сведения о фактах, событиях и обстоятельствах жизни гражданина, позволяющие идентифицировать его личность, - [ст. 2](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A30AFBDA4354BD094091DA78003FA82EA8A15B6AA8DB37Cl900O) Закона об информации), за исключением сведений, подлежащих распространению в средствах массовой информации в установленных федеральными законами случаях; б) сведения, составляющие тайну следствия и судопроизводства;

в) служебные сведения, доступ к которым ограничен органами государственной власти в соответствии с [ГК](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A33ACB8A1314BD094091DA78003FA82EA8A15B6AA8DBB7Cl905O) РФ и федеральными законами (служебная тайна);

г) сведения, связанные с профессиональной деятельностью, доступ к которым ограничен в соответствии с [Конституцией](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A36A7BFA53F16DA9C5011A5870CA595EDC319B7AA8DBAl70AO) РФ и иными федеральными законами (врачебная, нотариальная и адвокатская тайны, тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых отправлений, телеграфных или иных сообщений и др.);

д) сведения, связанные с коммерческой деятельностью, доступ к которым ограничен в соответствии с [ГК](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA53D418D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAF8FlB00O) РФ и иными федеральными законами (коммерческая тайна);

е) сведения о сущности изобретения, полезной модели или промышленного образца до официальной публикации информации о них.

Относительно такой информации собственником или иным управомоченным лицом должны быть приняты меры специальной защиты машинной информации (например, введена система паролей доступа или определенная дисциплина работы с информацией), ограничивающие к ней доступ. Неправомерным считается доступ к конфиденциальной информации или информации, составляющей государственную тайну, лица, не обладающего необходимыми полномочиями (без согласия собственника или его законного представителя) при условии обеспечения специальных средств ее защиты.

Неправомерный доступ к компьютерной информации - это незаконное либо не разрешенное собственником или иным ее законным владельцем использование возможности получения информации. При этом под доступом к компьютерной информации подразумевается любая форма проникновения в источник информации, позволяющая манипулировать полученной информацией (копировать, модифицировать, блокировать либо уничтожать ее).

Вместе с тем завладение персональным компьютером либо машинным носителем информации (дискетой, диском) как имуществом не может квалифицироваться как доступ к компьютерной информации и влечет ответственность за преступление против собственности или самоуправство. Аналогично не образует объективной стороны рассматриваемого преступления факт уничтожения или искажения содержащейся на машинном носителе компьютерной информации путем внешнего воздействия на него теплом, магнитными волнами, причинения механических повреждений иным способом. Неправомерный доступ к компьютерной информации вменяется соответствующему лицу по совокупности с теми преступлениями, ради совершения которых такой доступ осуществлялся.

Правила доступа могут устанавливаться не только нормативным правовым актом, но и алгоритмом работы ЭВМ. Копирование, модификация, блокирование, уничтожение информации в результате получения доступа к информации в обход алгоритма такой работы либо с использованием чужих реквизитов доступа к информации (логин и пароль), также следует квалифицировать по [ст. 272](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA38BlB0AO) УК РФ.

Ранее признавались преступлениями деяния, приводившие к нарушению работы ЭВМ, системы ЭВМ или их сети, что имеет место в случае, когда компьютерная система не выполняет своих функций, выполняет их не должным образом или в случае заметного уменьшения производительности системы. Классическим примером такого нарушения является результат атаки на отказ в обслуживании - DOS. В новой редакции эти деяния не образуют состава преступления, предусмотренного [ст. 272](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA38BlB0AO) УК РФ.

Состав данного преступления носит материальный характер и предполагает обязательное наступление одного из следующих последствий.

1. Уничтожение информации - это приведение информации или ее части в непригодное для использования состояния, независимо от возможности ее восстановления. Перевод информации на другой машинный носитель не считается в контексте уголовного закона уничтожением компьютерной информации лишь в том случае, если в результате этих действий доступ правомерных пользователей к информации не оказался существенно затруднен либо исключен. Уничтожением информации не является переименование файла, где она содержится, а также само по себе автоматическое вытеснение старых версий файлов последними по времени.

2. Блокирование информации - это создание условий недоступности, невозможности ее использовать, в результате которого в течение некоторого времени или постоянно невозможно осуществлять требуемые операции над компьютерной информацией полностью или в требуемом режиме. Другими словами, блокирование информации - это совершение действий, приводящих к ограничению или закрытию доступа к компьютерной системе и предоставляемым ею информационным ресурсам, искусственное затруднение доступа законных пользователей к компьютерной информации, не связанное с ее уничтожением.

От уничтожения и блокирования компьютерной информации следует отличать вывод из строя компьютерной программы. Вывод из строя компьютерной программы может рассматриваться в соответствующих случаях как преступление, предусмотренное [ст. ст. 141](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB3799Bl20CO), [267](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27997l202O), [273](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA385lB03O), [281](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27690l20EO) и другими статьями [УК](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204lF05O) РФ. В случае если причиной выхода из строя компьютерной программы оказались уничтожение или блокирование компьютерной информации, которой должна оперировать программа, деяние следует квалифицировать как неправомерный доступ к компьютерной информации.

3. Модификация информации - внесение изменений в компьютерную информацию (в том числе изменение ее параметров) без согласия ее законного обладателя. Действующим законодательством разрешены следующие виды легальной модификации программ, баз данных лицами, правомерно владеющими этой информацией: а) модификация в виде исправления явных ошибок; б) модификация в виде внесения изменений в программы, базы данных для их функционирования на технических средствах пользователя; в) модификация в виде частной декомпиляции программы для достижения способности к взаимодействию с другими программами.

4. Копирование информации - создание копий имеющейся информации на другом носителе, т.е. перенос информации на другой обособленный от ЭВМ носитель при сохранении неизменной первоначальной информации, воспроизведение информации в любой материальной форме: от руки, путем фотографирования текста с экрана дисплея, а также считывания информации путем перехвата излучений ЭВМ и т.д.

От копирования компьютерной информации следует отличать размножение информации. В последнем случае информация повторяется не на обособленном от оригинального носителе, а на оригинальном носителе (например, в дисковой памяти ЭВМ организуются несколько файлов одного и того же содержания) либо на однородном носителе, оставшемся в распоряжении пользователя (например, копия располагается в дисковой памяти, образующей с данным компьютером систему, либо на дискете, сознательно оставленной в компьютере).

Преступление окончено с момента наступления любого из указанных последствий. При установлении причинной связи между несанкционированным доступом и наступлением вредных последствий следует иметь в виду, что в компьютерных системах возможны уничтожение, блокирование компьютерной информации в результате технических неисправностей или ошибок при функционировании аппаратно-программных средств. В этих случаях лицо, совершившее неправомерный доступ к компьютерной информации, не подлежит ответственности по данной [статье](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA38BlB0AO) ввиду отсутствия причинной связи между его действиями и наступившими последствиями. Не будет нести ответственность лицо за просмотр информации, хранящейся в оперативной памяти компьютера.

Ранее признавались преступлениями деяния, приводившие к нарушению работы ЭВМ, системы ЭВМ или их сети, что имеет место в случае, когда компьютерная система не выполняет своих функций, выполняет их не должным образом или в случае заметного уменьшения производительности системы. Классическим примером такого нарушения является результат атаки на отказ в обслуживании - DOS. В новой редакции эти деяния не образуют состава преступления, предусмотренного [ст. 272](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA38BlB0AO) УК РФ.

**Субъективная сторона** рассматриваемого преступления характеризуется виной в форме умысла (прямо или косвенно).

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

В [ч. 2 ст. 272](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA38AlB01O) УК РФ предусмотрены такие квалифицирующие признаки, как совершение преступления: а) причинившее крупный ущерб, б) из корыстной заинтересованности.

Ущерб, превышающий 1 млн. рублей, и корыстный мотив являются квалифицирующими признаками по [ч. 2 ст. 272](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA38AlB01O) УК РФ. Корыстный мотив также является квалифицирующим признаком по [ч. 2 ст. 274](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA384lB03O) УК РФ. Другие мотивы этого преступления: желание получить какую-нибудь информацию либо желание причинить вред - не влияют на квалификацию. Субъект преступления общий.

Квалифицирующие признаки, предусмотренные [ч. 3 ст. 272](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA38AlB07O) УК РФ, представляют собой совершение данного преступления: а) группой лиц по предварительному сговору; б) организованной группой; в) лицом с использованием своего служебного положения.

Значительное число компьютерных преступлений относится к групповым, причем чаще всего речь идет о таких формах группового взаимодействия, как организованная группа или преступное сообщество. В группу может входить всего один программист-профессионал, а остальные ее члены могут выполнять иные элементы объективной стороны.

Под использованием служебного положения понимается осуществление преступных действий лицом, которое в силу занимаемой должности либо выполняемых трудовых обязанностей может использовать ЭВМ, их систему либо сеть. При этом следует отличать это понятие от понятий "должностное положение" и "должностное лицо" из [примечания к ст. 285](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAFl80FO) УК РФ. Использование служебного положения включает в себя должностные полномочия, возможности, предоставленные трудовым договором в той или иной организации. Примером лица, обладающего таким служебным положением, может быть администратор системы ЭВМ. В его обязанности обычно входит запись в систему новых пользователей, установка алгоритма доступа к файлам и т.д.

Состав [ч. 3 ст. 272](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA38AlB07O) УК РФ предусматривает специального субъекта - лицо, использующее свое служебное положение.

Квалифицирующими признаками по [ч. 4 ст. 272](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA38AlB05O) УК РФ являются наступление тяжких последствий или опасность их наступления. Это оценочный критерий, хотя, безусловно, к таким последствиям следует относить гибель человека, экологические катастрофы. К опасности наступления тяжких последствий можно отнести, например, вмешательство в систему управления полетами в аэропорту и нарушение ее работы, не связанное с человеческими жертвами.

Создание, использование и распространение вредоносных

компьютерных программ ([ст. 273](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA385lB03O) УК РФ)

Общественная опасность данного вида преступления определяется тем, что вредоносные программы способны в самый неожиданный момент парализовать работу компьютерной системы, что может привести к неблагоприятным и даже катастрофическим последствиям.

Основной **объект** преступления - общественные отношения, обеспечивающие безопасность в сфере компьютерной информации.

Дополнительный объект преступления, предусмотренный [ч. 3 ст. 273](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA385lB06O) УК РФ, - общественные отношения, обеспечивающие в зависимости от характера последних иные значимые социальные ценности (жизнь человека, здоровье многих людей, собственную безопасность и т.п.).

Предмет преступления по содержанию совпадает с предметом преступления, предусмотренного [ст. 272](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA38BlB0AO) УК РФ.

**Объективная сторона** преступления включает альтернативные действия, состоящие: а) в создании компьютерных программ либо иной компьютерной информации, заведомо способных приводить к несанкционированному уничтожению, блокированию, модификации, копированию компьютерной информации или нейтрализации средств защиты компьютерной информации; б) использовании компьютерных программ либо иной компьютерной информации; в) распространении таких программ либо иной компьютерной информации.

В редакции Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35AABEA53D418D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37991l208O) от 7 декабря 2011 г. N 420-ФЗ "О внесении изменений в Уголовный кодекс РФ и отдельные законодательные акты РФ" исключена ответственность за такие деяния, как: а) внесение в существующую программу изменений, делающих ее вредоносной; б) использование машинных носителей с такими программами; в) распространение таких носителей.

Термин "программа" (греч. programme) означает содержание или план какой-либо работы. Под компьютерной программой понимается описание алгоритма определенной задачи электронным устройством (ПЭВМ, мобильным телефоном и т.п.).

Для создания компьютерных программ применяются так называемые языки программирования, которые позволяют описывать алгоритм в доступном для восприятия человеком виде - в виде исходного текста. Создание программы - это ввод в ЭВМ на языке программирования алгоритма ее работы. Программу для ЭВМ можно считать созданной в момент завершения ввода текстового файла, верно реализующей алгоритм ее работы на любом языке ее программирования, независимо, была ли она преобразована в машинный код. В случае вредоносной программы это и будет моментом окончания преступления.

[Статья 1261](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA53D418D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37C9Al202O) ГК РФ дает определение компьютерной программы как представленной в объективной форме совокупность данных и команд, предназначенных для функционирования ЭВМ и других компьютерных устройств в целях получения определенного результата, включая подготовительные материалы, полученные в ходе разработки компьютерной программы.

Таким образом, данные, содержащиеся в файле программы, на основе которых программа выводит текст, графическую информацию, звук, также являются частью программы. Изменение этих данных с целью, например, введения в заблуждение пользователя образует состав рассматриваемого преступления. То есть компьютерная программа - это не только алгоритм, но и данные, предназначенные для взаимодействия с пользователем.

Под иной компьютерной информацией следует понимать различные инструкции и описания о конкретных способах, которыми можно несанкционированно уничтожить, блокировать, модифицировать компьютерную информацию.

Использование программы - это работа с программой, применение ее по назначению и иные действия по введению ее в хозяйственный оборот в изначальной или модифицированной форме. Под использованием вредоносных компьютерных программ понимается их применение (в том числе их создателем), при котором активизируются из вредные свойства. Под распространением таких программ понимается предоставления доступа к ним любому постороннему лицу любым из возможных способов, включая продажу, прокат, бесплатную рассылку по электронной сети. Распространением программы являются любые действия по предоставлению доступа к программе сетевым или иным способом.

Под нейтрализацией средств защиты информации подразумевается приведение их в нерабочее состояние, например, отключение антивирусного программного обеспечения, системы обнаружения вторжения или системы шифрования, межсетевого фильтра.

Для окончания преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 273](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA385lB02O) УК РФ, нет необходимости дожидаться общественно опасных последствий, характерных для преступлений в сфере компьютерной информации (копирование, модификация, блокирование, уничтожение и т.д.). Поэтому по конструкции - состав преступления формальный. Находящаяся в компьютере вредоносная программа может благополучно бездействовать в течение долгого времени и сработать тогда, когда ее автора будет сложно найти.

Таким образом, обязательными признаками объективной стороны [ч. 1 ст. 273](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA385lB02O) УК РФ являются два признака, характеризующих способ и средство совершения преступления. Это, во-первых, то, что последствия должны быть несанкционированными, во-вторых, наличие самой вредоносной программы или иной компьютерной программы.

Компьютерная программа представляет собой объективную форму представления совокупности данных и команд, предназначенных для функционирования ЭВМ и других компьютерных устройств с целью получения определенного результата.

Под вредоносными программами в смысле данной [статьи](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA385lB03O) УК РФ понимаются программы специально созданные (в т.ч. модифицированные из не вредоносных). К числу наиболее распространенных вредоносных программ относятся компьютерные вирусы (логические бомбы, черви, троянские кони и др.). Некоторые вредоносные программы обладают специфическими свойствами, предназначенными для выполнения неправомерных или даже преступных действий (хищения денег с банковских счетов, укрытия средств от налогообложения, мести, хулиганства и др.). Данные программы обладают способностью переходить через коммуникационные сети из одной системы в другую, проникать в ЭВМ и распространяться как вирусное заболевание.

Вирусная программа - это специальная вредоносная программа, способная самопроизвольно присоединяться к другим программам (т.е. "заражать" их) и при запуске последних выполнять различные деструктивные действия: порчу файлов, искажение результатов вычислений, стирание памяти и т.п. В течение определенного периода времени она не обнаруживает себя, но затем компьютер "заболевает" и внешне беспричинно выходит из строя.

**Субъективная сторона** состава преступления, предусмотренного в [ч. 1 ст. 273](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA385lB02O) УК РФ, характеризуется виной в виде прямого умысла. Мотив и цель не влияют на квалификацию преступления.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

[Частью 2 ст. 273](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA385lB00O) УК РФ предусмотрены квалифицирующие признаки: а) совершение группой лиц по предварительному заговору; б) совершение организованной группой лиц; в) использование служебного положения; г) крупный ущерб; д) корыстная заинтересованность. Содержание данных понятий было раскрыто в [комментарии к ст. 272](#Par10541) УК РФ.

[Частью 3 ст. 273](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA385lB06O) УК РФ криминализируется более опасное преступление: те же деяния, повлекшие тяжкие последствия или опасность их наступления. Это умышленное преступление с материальным составом. В прежней редакции [ст. 273](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35ADB9A930488D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB2799Bl209O) УК РФ преступление было с двумя формами вины: по отношению к действиям присутствовал умысел, а к общественно опасным последствиям - неосторожность.

Тяжкие последствия - оценочное понятие, наличие их в каждом конкретном случае определяется исходя из особенностей дела. Например, под тяжкими последствиями можно понимать смерть одного или нескольких человек, причинение тяжкого вреда здоровью, катастрофы и т.п., кроме крупного материального ущерба, который квалифицируется по [ч. 2 ст. 273](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA385lB00O) УК РФ.

Нарушение правил эксплуатации средств хранения,

обработки или передачи компьютерной информации

и информационно-телекоммуникационных сетей ([ст. 274](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA385lB04O) УК РФ)

(наименование в ред. Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35AABEA53D418D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37997l20FO)

от 7 декабря 2011 г. N 420-ФЗ)

([статья](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA385lB04O) в ред. Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35AABEA53D418D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37997l208O)

от 7 декабря 2011 г. N 420-ФЗ)

**Основной объект** преступления - общественное отношение, обеспечивающее безопасность в сфере компьютерной информации.

Непосредственный объект преступления - отношения по соблюдению правил эксплуатации средств хранения, обработки или передачи охраняемой компьютерной информации, либо информационно-телекоммуникационных сетей и оконечного оборудования, а также правил доступа к информационно-телекоммуникационным сетям.

Под этими правилами понимаются техническая документация на приобретаемые компьютеры, а также конкретные локальные нормативные акты, которые должны быть своевременно доведены до сведения соответствующих работников. Отсутствие таких правил может впоследствии исключить уголовную ответственность лица, действия которого повлекли неблагоприятные последствия.

Деяния, предусмотренные данным преступлением, включают в себя нарушение правил:

а) эксплуатации: средств хранения, обработки или передачи охраняемой компьютерной информации; информационно-телекоммуникационных сетей; оконечного оборудования.

б) доступа к информационно-телекоммуникационным сетям.

Предметом рассматриваемого преступления являются электронные устройства, в которых обрабатывается информация в форме электрических сигналов.

С объективной стороны преступление выражается в следующих трех условиях, выполненных одновременно:

а) лицо нарушило Правила эксплуатации указанного оборудования;

б) деяние повлекло уничтожение, блокирование или модификацию компьютерной информации;

в) деяние причинило крупный ущерб (свыше 1 млн. рублей).

Таким образом, преступление состоит в том, что в результате его совершения наносится серьезный ущерб функционированию информационных коммуникаций, разрушаются информационные ресурсы, нарушается нормальная работа технологического оборудования. При ущербе менее 1 млн. рублей нет состава преступления. В сравнении с прежней редакцией в объективной стороне добавлено копирование информации. Теперь данное преступление уже может являться способом совершения другого преступления, посягающего на правовой режим тайны.

Для правильного определения признаков объективной стороны преступления необходимо установление конкретных нормативных правовых актов, в которых регламентированы технические предписания (правила).

Что касается доступа к электронному устройству, здесь следует понимать не только непосредственный, физический доступ, но и доступ посредством использования сети (удаленный). В случае если такой доступ осуществляется неправомерно, то деяние следует квалифицировать по [ст. 272](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA38BlB0AO) УК РФ.

Состав преступления по конструкции материальный. Обязательным признаком преступления является существенный вред, причиненный владельцу ЭВМ, либо пользователю, или же третьим лицам.

**Субъектом** преступления является вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

**Субъективная сторона** выражается в форме умысла. При этом мотив и цель противоправного деяния виновного на квалификацию преступления влияния не оказывают, но должны учитываться при назначении наказания.

Квалифицированный состав преступления предусмотрен в [ч. 2 ст. 274](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAA384lB03O) УК РФ - умышленное причинение тяжких последствий или создание угрозы их возникновения. Тяжкие последствия могут выражаться в различных формах: дезорганизации деятельности предприятия или учреждения, безвозмездной утрате ценной компьютерной информации.

Субъективная сторона квалифицированного состава преступления может характеризоваться только умышленной формой вины.

Глава 35. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ОСНОВ КОНСТИТУЦИОННОГО СТРОЯ

И БЕЗОПАСНОСТИ ГОСУДАРСТВА

§ 1. Общая характеристика преступлений против основ

конституционного строя и безопасности государства

Уголовный кодекс РФ в [гл. 29](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27692l208O) предусматривает ответственность за преступления против основ конституционного строя и безопасности государства. За период действия [УК](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204lF05O) РФ 1996 г. преступления против основ конституционного строя и безопасности государства демонстрируют весьма негативные тенденции роста.

Однако статистические показатели в социально-криминологической и социально-правовой оценке преступлений против основ конституционного строя и безопасности государства в определенной мере условны, поскольку общественная опасность государственной преступности определяется не столько ее объемом и уровнем, сколько ценностью поставленных под охрану уголовного закона объектов и характеристикой вызываемых преступлениями социальных последствий. Каждое из государственных преступлений способно принести чрезвычайный, а иногда и непоправимый ущерб интересам внутренней и внешней безопасности страны.

Исходя из названия [гл. 29](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27692l208O) УК РФ, описанные в ней преступления посягают на основы конституционного строя и безопасность государства.

В литературе по конституционному праву под основами конституционного строя Российской Федерации понимаются главные устои государства, его основные принципы, которые призваны обеспечить Российской Федерации характер конституционного государства, т.е. государства, которое, с одной стороны, выполняет функции управления обществом, а с другой - находится в зависимости от саморегулирующегося гражданского общества и его потребностей <1>. В Конституции РФ основы конституционного строя регламентированы [гл. 1](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A36A7BFA53F16DA9C5011A5870CA595EDC319B7AA8DB2l708O), в которой определены носитель суверенитета и источник власти в России, заложены основы правового статуса личности в государстве, закреплена форма правления и тип государственного устройства, указаны иные принципиальные характеристики Российского государства как демократического, светского, социального. Очевидно, что задача охраны столь широко определенного круга общественных отношений может быть под силу только всей системе права России; а охрана этих отношений от криминальных посягательств сродни задачам, стоящим перед Уголовным [кодексом](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204lF05O) РФ в целом. В силу этого стоит согласиться с имеющимся в науке мнением о том, что родовой объект преступлений [гл. 29](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27692l208O) УК РФ определен глобально и не соответствует той системе составов преступлений, которые в ней предусмотрены <2>.

--------------------------------

КонсультантПлюс: примечание.

[Учебник](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C897453CEA907A3CAABBA53F16DA9C5011A5870CA595EDC319B7AA85B1l70DO) Е.И. Козловой, О.Е. Кутафина "Конституционное право России" включен в информационный банк согласно публикации - Юристъ, 2004 (3-е издание, переработанное и дополненное).

<1> См.: Козлова Е.И., Кутафин О.Е. Конституционное право России: Учеб. М., 1995. С. 78, 79.

<2> См.: Дьяков С.В. Государственные преступления (против основ конституционного строя и безопасности государства) и государственная преступность. М., 1999. С. 12.

Более адекватным и точным будет определение объекта анализируемых преступлений с использованием только категории "безопасность государства". В самом общем смысле безопасность государства может быть понята как состояние защищенности национальных интересов страны. Согласно [Стратегии](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A9BDA033428D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37E91l20AO) национальной безопасности РФ до 2020 г. <1>, утвержденной Указом Президента РФ от 12 мая 2009 г. N 537, национальная безопасность России означает состояние защищенности личности, общества и государства от внутренних и внешних угроз, которое позволяет обеспечить конституционные права, свободы, достойные качество и уровень жизни граждан, суверенитет, территориальную целостность и устойчивое развитие Российской Федерации, оборону и безопасность государства.

--------------------------------

<1> РГ. 2009. 19 мая.

Нетрудно заметить, что интересы государства состоят в незыблемости тех отношений, которые отнесены [Конституцией](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A36A7BFA53F16DA9C5011A5870CA595EDC319B7AA8DB2l708O) РФ к основам конституционного строя. С учетом изложенного в основном можно согласиться с определением государственной безопасности как состояния стабильности, прочности и защищенности конституционного строя от тех источников опасности, которые реально имеются в современных условиях перехода России к новому общественно-экономическому строю <1>.

--------------------------------

<1> См.: Дьяков С.В. Указ. соч. С. 13.

Важно обратить внимание, что состояние защищенности конституционного строя выступает одновременно и как результат, и как условие обеспечения безопасности государства. Такая трактовка государственной безопасности позволяет выделить два главных направления ее обеспечения: 1) защиту от угроз и опасностей; 2) создание условий надежного существования и прогрессивного развития. Первое предполагает создание и функционирование системы противодействия, адекватной угрозам и опасностям; второе - деятельность по созданию и накоплению материального и духовного потенциалов для реализации государственных интересов. Упрощенно говоря, безопасность достигается не только запрещением определенных видов поведения, но также развитием и стимулированием иных видов деятельности. Очевидно, что система правовых предписаний, предусмотренных [гл. 29](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27692l208O) УК РФ, является одним из возможных (наряду с политическими, международно-правовыми и иными) средств, обеспечивающих реализацию первого из обозначенных направлений. Специфика данного средства состоит в том, что оно применяется для защиты интересов государства лишь от одного вида опасности - опасности совершения преступлений.

Высокая общественная опасность преступлений против безопасности государства обусловливается не только объектом посягательства, но и рядом внутренних характеристик составов преступлений. Как правило, эти преступления совершаются в форме активных действий, причем в силу специфики объекта посягательства законодатель, описывая их объективную сторону, не предусматривает в соответствующих статьях обязательности наступления последствий; большинство составов преступлений сконструированы по типу формальных. Соответственно, форма вины в анализируемых преступлениях, как правило, умышленная (исключение составляет преступление, предусмотренное [ст. 284](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27697l202O) УК РФ).

Субъектом преступлений против безопасности государства выступает физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста (гражданство субъекта является обязательным и разграничительным признаком преступлений, предусмотренных [ст. ст. 275](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27692l20FO) и [276](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27692l203O) УК РФ). Согласно общей теории квалификации преступлений в случае совершения уголовно-противоправных деяний против безопасности государства лицами в возрасте 14 - 15 лет привлечение их к ответственности по нормам [гл. 29](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27692l208O) УК РФ невозможно, но если в действиях таких лиц содержится состав иного преступления, последнее может быть им инкриминировано (например, в случае посягательства на жизнь государственного или общественно деятеля 14 - 15-летние подростки способны нести ответственность по [ст. 105](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37B91l20FO) УК РФ). В некоторых случаях обязательным признаком субъекта преступления является его служебное положение ([ст. ст. 283](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27697l20FO), [284](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27697l202O) и [ч. 3 ст. 282.1](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB88BAl709O) УК РФ).

Важно обратить внимание, что анализируемые преступления относятся к разряду деяний, привлечение к ответственности за которые возможно на основании реального принципа действия уголовного закона по кругу лиц. Согласно [ч. 3 ст. 12](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB07C92l20CO) УК РФ иностранные граждане и лица без гражданства, не проживающие постоянно в Российской Федерации, совершившие преступление вне пределов Российской Федерации, подлежат ответственности по [УК](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204lF05O) РФ в случаях, если совершенное ими преступление направлено "против интересов Российской Федерации", при условии, если они не были осуждены в иностранном государстве и привлекаются к ответственности на территории России.

Единство объекта посягательства и внутренней социально-политической сущности преступлений против безопасности государства не исключает теоретической возможности и практической необходимости их классификации. В настоящее время юристами разработано несколько вариантов деления преступлений, предусмотренных [гл. 29](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27692l208O) УК РФ <1>. Любая классификация носит условный характер. Однако ее построение не только облегчает познание изучаемого объекта, но и может способствовать дальнейшему его развитию, прогнозируя содержание возможных направлений уголовной политики в сфере обеспечения государственной безопасности. Представляется, что универсальным критерием классификации преступлений, давно признанным наукой, является непосредственный (видовой) объект посягательства. Исходя из этого можно предложить следующую классификацию преступлений против безопасности государства:

--------------------------------

<1> Подробный анализ имеющихся подходов к классификации см.: Кузнецов А.П., Кузнецова Н.Н. Проблемы классификации преступлений против государственной власти. Теоретический анализ // "Черные дыры" в российском законодательстве. 2006. N 1. С. 279 - 288.

1) преступления против безопасности суверенитета, территориальной целостности и неприкосновенности государства, которые в зависимости от сферы проявлений последствий подразделяются на преступления, угрожающие внешней безопасности ([ст. ст. 275](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27692l20FO), [276](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27692l203O) УК РФ), и преступления, угрожающие внутренней безопасности ([ст. ст. 277](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27693l20AO), [278](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27693l20FO), [279](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27693l20CO), [280](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27690l20BO) УК РФ);

2) преступления против безопасности основ конституционного статуса личности ([ст. ст. 282](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB07E90l202O), [282.1](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27691l203O), [282.2](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27696l20CO) УК РФ);

3) преступления против основ экономической безопасности государства ([ст. 281](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27690l20EO) УК РФ);

4) преступления против основ информационной безопасности государства ([ст. ст. 283](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27697l20FO), [284](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27697l202O) УК РФ).

Перечень непосредственных (видовых) объектов преступлений против безопасности государства свидетельствует, что законодатель отнес к ним наиболее опасные посягательства, угрожающие конституционным основам существования самого Российского государства. В отличие от УК РСФСР 1960 г., где [глава](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8915B2BEA907A37A9B1A1354BD094091DA78003FA82EA8A15B6AA8DB07Cl907O) о государственных преступлениях открывала Особенную часть закона, в [УК](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27692l208O) РФ она находится на одном из последних мест. В науке можно встретить аргументы за и против такого законодательного решения. На первых порах становления демократии и отхода от советской идеологии выдвижение на первый план задачи охраны личности приветствовалось как преодоление командно-административной и тоталитарной системы и утверждение международно принятых аксиологических оценок приоритета прав человека <1>. В последнее время необходимость приоритетной охраны государственных интересов объясняется тем, что без первоочередного обеспечения основ конституционного строя, целостности и безопасности государства охрана интересов отдельных лиц может оказаться пустой фикцией в стихии социальных катаклизмов <2>. Однако нам представляется, что споры о системе [Особенной части](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37B91l20AO) УК РФ имеют скорее политический, нежели собственно правовой характер, поскольку в конечном итоге степень защищенности того или иного объекта определяется не местом того или иного преступления в системе [УК](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204lF05O) РФ, а качеством соответствующей нормы (объективностью диспозиции в описании деяния и объективностью санкции в оценке его общественной опасности) и совершенством практики ее применения.

--------------------------------

<1> См.: Уголовное право. Общая часть / Под ред. Н.И. Ветрова, Ю.И. Ляпунова. М., 1997. С. 33 (автор - Ю.И. Ляпунов).

<2> См.: Мальцев В.В. Введение в уголовное право. Волгоград, 2000. С. 141.

§ 2. Преступления против безопасности, суверенитета,

территориальной целостности

и неприкосновенности государства

К преступлениям против безопасности суверенитета, территориальной целостности и неприкосновенности Российского государства следует относить деяния, предусмотренные [ст. ст. 275](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27692l20FO) - [279](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27693l20CO) УК РФ. Они нарушают единый комплекс общественных отношений. Отличие же этих преступлений состоит в сфере проявления социальных последствий: если ущерб суверенитету и территориальной целостности проявляется в сфере международных отношений, мы говорим о преступлениях, угрожающих внешней безопасности ([ст. ст. 275](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27692l20FO), [276](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27692l203O) УК РФ), если же ущерб проявляется во внутриполитической сфере - о преступлениях, угрожающих внутренней безопасности ([ст. ст. 277](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27693l20AO), [278](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27693l20FO), [279](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27693l20CO) УК РФ).

Понятие суверенитета государства определяется конституционно-правовой наукой как свойство государства самостоятельно и независимо от власти других государств осуществлять свои функции на его территории и за ее пределами, в международном общении <1>. Из этого определения следует, что государственный суверенитет имеет два аспекта - внутренний (территориальное верховенство) и внешний (независимость в международных делах), при этом суверенитет как качественное явление возможен только в совокупности двух вышеуказанных аспектов. Суверенитет государства проявляется в верховенстве государственной власти, ее единстве и независимости ([ст. ст. 3](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A36A7BFA53F16DA9C5011A5870CA595EDC319B7AA8DB1l70CO), [4](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A36A7BFA53F16DA9C5011A5870CA595EDC319B7AA8DB1l709O) Конституции РФ). Наличие государственного суверенитета означает, что с юридической точки зрения публично-территориальное образование обладает территориальным верховенством и международной правосубъектностью.

--------------------------------

КонсультантПлюс: примечание.

[Учебник](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C897453CEA907A3CAABBA53F16DA9C5011A5870CA595EDC319B7AB8DBBl707O) Е.И. Козловой, О.Е. Кутафина "Конституционное право России" включен в информационный банк согласно публикации - Юристъ, 2004 (3-е издание, переработанное и дополненное).

<1> См.: Козлова Е.И., Кутафин О.Е. Указ. соч. С. 120.

Территориальная целостность и неприкосновенность государства тесно связана с государственным суверенитетом, является одновременно его отражением и условием. В уголовно-правовой науке утверждается, что требования принципа территориальной целостности и неприкосновенности состоят в следующем: 1) не приобретать чужой территории путем угрозы силой или ее применения (т.е. отказаться от завоеваний как средства приращения территории государства и решать все территориальные споры исключительно мирными средствами); 2) уважать неприкосновенность государственных границ (т.е. считать незыблемой саму линию государственной границы на местности, не допускать пересечения границы без разрешения властей и вне установленных правил, не допускать пограничных инцидентов); 3) не инспирировать и не поддерживать сепаратистских движений (т.е. не допускать пропаганды сепаратизма, не создавать сепаратистские организации и не поощрять их деятельность, не оказывать помощи сепаратистским движениям); 4) не использовать иностранной территории без согласия ее суверена (т.е. полностью подчиняться национальному законодательству при транзите товаров, услуг, разработке природных ресурсов и т.д. в каком-либо государстве); 5) не использовать своей территории таким образом, чтобы этим наносился ущерб территориям других государств (т.е. осуществление суверенных прав на собственной территории, как то: разработка природных ресурсов, возведение и эксплуатация промышленных, ирригационных и иных объектов и т.п., не должно причинять ущерба суверенным правам соседних государств на использование международных рек, на чистый воздух и т.д.) <1>.

--------------------------------

<1> См.: Биккинин И.А., Блинников С.А., Пудовочкин Ю.Е. Обеспечение территориальной целостности и неприкосновенности Российского государства: сравнительно правовые и уголовно-правовые аспекты. Ростов н/Д, 2004. С. 24, 25.

Нормативные предписания [ст. ст. 275](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27692l20FO) - [279](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27693l20CO) УК РФ призваны охранять безопасность суверенитета, территориальную целостность и неприкосновенность Российского государства от наиболее опасных посягательств.

Государственная измена ([ст. 275](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27692l20FO) УК РФ)

**Объектом** преступления выступают общественные отношения, складывающиеся во внешнеполитической сфере по поводу обеспечения безопасности суверенитета, территориальной целостности и неприкосновенности Российского государства. По своей сути государственная измена представляет собой враждебную, совместную с иностранным государством, иностранной организацией или их представителями деятельность гражданина Российской Федерации, направленную в ущерб суверенитету и территориальной целостности Российской Федерации.

По конструкции объективной стороны состав преступления является формальным (законодатель не требует наступления последствий для признания преступления оконченным) и альтернативным (для возложения ответственности достаточно совершения хотя бы одного из перечисленных в диспозиции [статьи](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8CBAl706O) действий).

В диспозиции [ст. 275](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8CBAl706O) УК РФ перечислены следующие действия, признаваемые наукой формами совершения государственной измены: шпионаж, выдача государственной тайны, иное оказание помощи иностранному государству, иностранной организации или их представителям в проведении враждебной деятельности в ущерб внешней безопасности Российской Федерации. Указанные формы отличаются как по характеристике действия, так и по особенностям предмета преступления.

**Шпионаж** как форма государственной измены с объективной стороны идентичен шпионажу как самостоятельному преступлению, предусмотренному [ст. 276](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27692l203O) УК РФ. Он определяется законом как 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 России.

Предметом преступления выступают сведения, составляющие государственную тайну, действия с которыми криминализированы независимо от наличия задания иностранных организаций, и иные сведения, криминализация действий с которыми поставлена в зависимость от наличия специального задания со стороны иностранной разведки.

Сведения, составляющие государственную тайну Российской Федерации, согласно [Закону](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35AABEA035488D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37E93l208O) РФ от 21 июля 1993 г. N 5485-1 "О государственной тайне" (в ред. Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8B8A531448D9E0144AB8204lF05O) от 8 ноября 2011 г.) <1> - это защищаемые государством сведения в области его военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб безопасности Российской Федерации. [Перечень](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A9B1A432458D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27E92l20BO) таких сведений утвержден Указом Президента РФ от 30 ноября 1995 г. N 1203 (в ред. [Указа](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35AEB1A733438D9E0144AB8204lF05O) Президента РФ от 21 сентября 2011 г.) <2>. В частности, государственную тайну составляют сведения о дислокации, организационной структуре, вооружении и состоянии боевого обеспечения войск; о достижениях науки и техники, имеющих важное оборонное или экономическое значение; о финансовой политике в отношении иностранных государств; о лицах, сотрудничающих на конфиденциальной основе с органами, осуществляющими разведывательную, контрразведывательную или оперативно-розыскную деятельность, и т.д. В целях регламентации порядка оборота и защиты сведений, составляющих государственную тайну, нормативными актами Российской Федерации утвержден перечень лиц, наделенных правом отнесения тех или иных сведений к государственной тайне; разработаны правила доступа к таким сведениям, порядок их оборота и рассекречивания. По общему правилу сведения, составляющие государственную тайну, не могут быть достоянием гласности и не должны быть известны посторонним лицам, в том числе и представителям иностранных государств. В то же время в определенных случаях согласно утвержденному Постановлением Правительства РФ от 2 августа 1997 г. N 973 [Положению](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35ABBCA830478D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37E97l20AO) о подготовке к передаче сведений, составляющих государственную тайну, другим государствам или международным организациям <3> (в ред. [Постановления](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35AFB0A237458D9E0144AB8204lF05O) Правительства РФ от 18 декабря 2010 г.) сведения, составляющие государственную тайну, могут быть предоставлены Правительством РФ иностранному государству.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1997. N 41. Ст. 8220.

<2> СЗ РФ. 2006. N 8. Ст. 892.

<3> СЗ РФ. 1997. N 32. Ст. 3786.

Любые действия в отношении сведений, составляющих государственную тайну, совершенные в нарушение установленного порядка их оборота, признаются опасными и влекут за собой ответственность.

К "иным сведениям", которые могут стать предметом шпионажа (и в [ст. 275](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27692l20FO), и в [ст. 276](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27692l203O) УК РФ), относятся любые сведения, не составляющие государственной тайны, использование которых иностранной разведкой способно причинить ущерб безопасности страны. Эти сведения могут касаться различных сторон жизни государства и общества: политики, хозяйства, культуры, науки, организации транспортных перевозок, сети дорог автомобильного и железнодорожного транспорта, порядка оформления документов и т.д. Они могут носить ограниченный характер либо находиться в свободном доступе, почерпнуты из средств массовой информации или получены в частных беседах. Характер сведений и источник их получения не влияют на квалификацию содеянного.

В зависимости от особенностей предмета преступления законодатель различным образом конструирует признаки объективной стороны шпионажа. В отношении сведений, составляющих государственную тайну, уголовно наказуемыми признаются следующие действия: передача, собирание, похищение или хранение; в отношении "иных сведений" - передача или собирание. Судебная практика и отечественная наука выработали однозначное понимание указанных действий.

**Передача** - это действия, состоящие в незаконном предоставлении сведений, составляющих предмет шпионажа, лицами, у которых находятся эти сведения, посторонним лицам для временного использования или хранения. Как передачу сведений следует рассматривать и иные разновидности действий, состоящие в любых способах их возмездного либо безвозмездного сбыта другим лицам (продажу, дарение, обмен и т.д.).

**Собирание** - это действия, состоящие в различных (кроме похищения) способах завладения и приобретения сведений, составляющих предмет шпионажа: покупка, получение в дар или в уплату долга, в обмен на товары и вещи, присвоение найденного и т.п., а также незаконное временное завладение этими сведениями в преступных либо иных целях, когда в действиях виновного не установлено признаков хищения. Собирание сведений может быть совершено способом, составляющим самостоятельное преступление (например, применение насилия к лицу с целью получения от него соответствующих сведений). В этом случае виновный несет ответственность по правилам совокупности преступлений.

**Похищение** - это действия, заключающиеся в изъятии у юридических или физических лиц носителей информации, составляющей государственную тайну, независимо от того, владеют ли эти лица соответствующими предметами законно или незаконно; это противоправное завладение носителями информации любым способом с намерением присвоить похищенное либо передать его другому лицу, а равно распорядиться им по своему усмотрению иным образом. При этом очевидно, что похищение сведений, составляющих государственную тайну, предполагает хищение носителей таких сведений. В силу чего при наличии соответствующих оснований содеянное виновным может быть квалифицировано по совокупности с преступлениями против собственности (например, [ст. 164](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB3779Al208O) УК РФ).

**Хранение** - это действия, связанные с незаконным владением сведениями, составляющими государственную тайну, и сокрытие носителей соответствующей информации в помещениях, тайниках, а также в иных местах, обеспечивающих их сохранность.

Обратим внимание на то, что ответственность за шпионаж в форме собирания, похищения или хранения сведений, составляющих государственную тайну, возможна в случае совершения указанных действий с целью передачи этих сведений определенным в статье уголовного закона адресатам. В то же время собирание по заданию иностранной разведки сведений, не относящихся к государственной тайне, наказуемо независимо от наличия цели их последующей передачи (например, когда лицо по заданию иностранной разведки собирает и хранит соответствующие сведения).

Адресаты, которым передаются сведения, составляющие предмет шпионажа, четко определены в [ст. 276](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27692l203O) УК РФ. Ими являются иностранное государство, иностранная организация, их представители, иностранная разведка.

**Иностранное государство** - это любая (кроме Российской Федерации) политико-правовая организация конкретного общества с соответствующей формой правления вне зависимости от того, входит ли она в ООН, имеются ли у нее дипломатические отношения с Россией и признана ли она международным сообществом в качестве субъекта международного права.

**Иностранная организация** - это объединение людей, созданное за рубежом, совместно реализующее определенную программу, действующее как на территории Российской Федерации, так и за ее пределами. К иностранной может быть приравнена и международная (межгосударственная, межправительственная) организация независимо от факта участия в ней Российской Федерации.

**Представители** иностранного государства или иностранной организации - это лица, которые наделены правом принимать решения, выступать от имени и в интересах такого государства или организации. Исходя из смысла закона передача сведений частному лицу, не представляющему интересы иностранного государства или организации, не образует состава преступления, предусмотренного [ст. 275](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27692l20FO) или [ст. 276](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27692l203O) УК РФ, но при определенных обстоятельствах может квалифицироваться как пособничество в указанных преступлениях либо как разглашение или выдача государственной тайны.

**Иностранная разведка** - это разновидность спецслужбы иностранного государства, государственный орган (их система или структурное подразделение государственного органа), наделенное полномочиями по осуществлению разведывательной (контрразведывательной) деятельности.

Государственная измена в форме шпионажа (и шпионаж как самостоятельное преступление) окончены с момента совершения соответствующих действий: передача - в момент отчуждения сведений; собирание и похищение - в момент завладения сведениями; хранение - с момента начала хранения независимо от его продолжительности.

Поскольку действия, образующие шпионаж, перечислены законодателем как альтернативные варианты поведения, последовательное собирание, хранение и передача лицом сведений, составляющих единый предмет преступления, квалифицируется как единое преступление.

Второй формой государственной измены является **выдача государственной тайны**. Основная проблема в ее понимании состоит в необходимости отграничения выдачи тайны как самостоятельной формы государственной измены от передачи сведений, составляющих государственную тайну, как разновидности шпионажа. В науке утвердилось мнение, что выдача государственной тайны отличается от ее передачи особыми качествами субъекта преступления и его предварительной деятельностью. Считается, что государственная измена в форме выдачи государственной тайны может быть совершена лицом, которое располагает соответствующими сведениями по службе, работе или в силу иных законных оснований, в то время как при шпионаже лицо, не имеющее доступа к государственной тайне, предварительно собирает или похищает соответствующие сведения <1>. Вместе с тем имеется более убедительное мнение, что выдача и передача сведений, составляющих государственную тайну, - тождественные понятия, а их параллельное существование является дефектом законодательной техники <2>.

--------------------------------

<1> См.: Дьяков С.В. Указ. соч. С. 19; Клягин В.С. Ответственность за особо опасные государственные преступления. Мн., 1973. С. 20 - 21.

<2> См.: Курс уголовного права. Особенная часть: Учеб. для вузов / Под ред. Г.Н. Борзенкова, В.С. Комиссарова. М., 2002. Т. 5. С. 17 (авторы - Ю.М. Ткачевский, И.М. Тяжкова).

Третьей формой государственной измены закон называет **оказание помощи иностранному государству, иностранной организации или их представителям** в проведении враждебной деятельности в ущерб внешней безопасности Российской Федерации. Оказание помощи может выражаться в различных действиях: укрывательстве агентов иностранных спецслужб, пособничестве в осуществлении ими своей разведывательной и иной деятельности, вербовке агентов для иностранных спецслужб, переходе на сторону врага в военное время, собирании и передаче иностранным службам сведений, не относящихся к государственной тайне, совершенных по собственной инициативе, совершении каких-либо преступлений по заданию иностранного государства или его спецслужб и т.д. В случаях, когда конкретные действия, состоящие в оказании помощи иностранному государству, содержат признаки каких-либо самостоятельных составов преступлений, содеянное подлежит квалификации по правилам идеальной совокупности преступлений. При этом не имеет значения место оказания помощи, им может выступать как территория Российской Федерации, так и территория иностранного государства.

Для квалификации преступления по анализируемому признаку [ст. 275](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27692l20FO) УК РФ необходимо установить, что совершаемые виновным действия представляли собой осознанную и реальную помощь иностранному государству или организации в проведении ими конкретной враждебной деятельности против Российской Федерации. Враждебной следует признавать различные виды деятельности: а) вмешательство в дела Российской Федерации, которое подрывает ее суверенитет; б) иные политические акции в отношении Российской Федерации, которые ведут к созданию кризисной ситуации; в) угрожающую Российской Федерации военную активность, провокации вооруженного конфликта, приготовление к совершению акта агрессии против Российской Федерации; г) применение неправомерных экономических санкций против Российской Федерации; д) информационную экспансию; е) разведывательно-подрывную деятельность и т.д. <1>. Субъект преступления должен хотя бы в общих чертах осознавать факт того, что деятельность, которой он оказывает пособничество, наносит ущерб безопасности Российского государства.

--------------------------------

<1> См.: Преступления против основ конституционного строя и безопасности государства: комментарий к гл. 29 УК РФ. С постатейным приложением нормативных правовых актов и документов / Авт.-сост. А.Ю. Шумилов. М., 2001. С. 11.

Выдача государственной тайны и иное оказание помощи иностранному государству, организации или их представителям окончены с момента совершения указанных действий, независимо от наступления общественно опасных последствий.

С **субъективной стороны** государственная измена характеризуется виной в виде прямого умысла. Субъект преступления осознает, что совершаемые действия причиняют или способны причинить ущерб безопасности Российской Федерации, и желает совершить соответствующие действия.

На это обратил внимание Верховный Суд РФ в Кассационном определении от 6 ноября 2003 г. N 5-003-234 по делу А.И. Бабкина Признавая его виновным в совершении государственной измены, Верховный Суд РФ посчитал неубедительными доводы адвокатов о том, что не доказан умысел А.И. Бабкина на совершение инкриминируемого ему преступления, поскольку, как указал суд в приговоре, имея корыстный мотив, желая осуществить выполнение действий по собиранию, передаче и хранению с целью передачи секретных сведений представителю иностранного государства, с которым он установил контакт и получил от него конкретное задание, А.И. Бабкин свои преступные действия продолжал на протяжении длительного времени и, выполнив реально ряд заданий по собиранию, передаче и хранению секретных и совершенно секретных сведений, составляющих государственную тайну, не выказывал желания прекратить преступные действия и не прекратил их, что доказывает прямую направленность его умысла на совершение государственной измены в форме шпионажа.

Мотивы и цели государственной измены могут быть разнообразными (корыстные, политические, националистические, трусость и малодушие и т.д.). Они не влияют на квалификацию, но подлежат обязательному установлению, поскольку могут отражать направленность умысла виновного и в любом случае значимы для определения меры его ответственности.

Субъектом (исполнителем) преступления является физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста и являющееся гражданином Российской Федерации. Субъект специальный. Бипатриды также несут ответственность за государственную измену по [ст. 275](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27692l20FO) УК РФ, поскольку наличие у гражданина Российской Федерации гражданства иностранного государства не освобождает его от обязанностей, вытекающих из российского гражданства ([ч. 2 ст. 62](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A36A7BFA53F16DA9C5011A5870CA595EDC319B7AA8FB1l707O) Конституции РФ). Граждане иных государств, лица без гражданства при совершении действий, описанных в диспозиции [ст. 275](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8CBAl706O) УК РФ, могут нести ответственность в зависимости от ситуации либо по [ст. 276](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27692l203O) УК РФ, либо, согласно [ч. 4 ст. 34](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37F96l20BO) УК РФ, за соучастие (как организаторы, подстрекатели или пособники) в государственной измене.

В [примечании к ст. 275](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27692l20CO) УК РФ законодатель предусмотрел поощрительную норму, согласно которой лицо, совершившее государственную измену, должно быть освобождено от уголовной ответственности, если оно: а) добровольным и своевременным сообщением органам власти или б) иным способом способствовало предотвращению дальнейшего ущерба интересам Российской Федерации и если в его действиях не содержится состава иного преступления.

Добровольность сообщения органам власти о совершенном преступлении не связывается законом с мотивами поведения лица, а также с обстоятельствами, предшествовавшими такому поведению или повлиявшими на принятое решение. Согласно устоявшейся практике применения аналогичных поощрительных норм добровольность предполагает отсутствие принуждения со стороны кого-либо, неосведомленность органов власти о совершенном преступлении или лице, его совершившем, наличие у субъекта преступления реальной возможности продолжать свою преступную деятельность. Вместе с тем следует заметить, что добровольное сообщение о совершенном преступлении в смысле [примечания к ст. 275](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27692l20CO) УК РФ не предполагает обязательного наличия известных закону признаков деятельного раскаяния (способствование раскрытию преступления, возмещение ущерба). Соответствующие действия могут иметь место, но их отсутствие не препятствует при наличии иных требуемых обстоятельств применению анализируемого [примечания](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27692l20CO).

Своевременность сообщения предполагает, что оно сделано в срок, разумно достаточный для того, чтобы компетентные органы имели возможность предотвратить наступление дальнейшего ущерба интересам Российской Федерации. Исходя из текста закона своевременность сообщения не зависит от стадии совершения преступления; она может быть установлена как на стадии покушения, так и после совершения оконченного преступления.

Добровольное и своевременное сообщение должно быть сделано, согласно [примечанию к ст. 275](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27692l20CO) УК РФ, в орган власти. Законодатель сознательно не конкретизирует уровень власти и место в ней этого органа. Сообщение может быть сделано как в любой государственный, так и в муниципальный орган власти.

Иное способствование предотвращению ущерба интересам России как альтернативное основание освобождения от ответственности за государственную измену, как правило, имеет место после соответствующего сообщения о совершенном преступлении. Оно может выражаться в изобличении соучастников, раскрытии каналов связи с иностранными спецслужбами, перевербовке и т.д.

Освобождение от уголовной ответственности за государственную измену возможно при наличии всех обязательных условий, указанных в [примечании](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27692l20CO). Отсутствие или нарушение какого-либо из этих условий исключает применение нормы об освобождении от ответственности, но имеющееся позитивное постпреступное поведение может быть учтено судом в качестве смягчающего наказание обстоятельства.

Шпионаж ([ст. 276](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27692l203O) УК РФ)

Данное преступление по признакам объекта, объективной и субъективной сторон идентично рассмотренным выше признакам шпионажа как формы государственной измены. Отличие указанных преступлений проводится законодателем на основании признаков субъекта преступления. Субъектом шпионажа выступает иностранный гражданин или лицо без гражданства (в том числе постоянно проживающее на территории Российской Федерации).

Определенные сложности возникают в ситуации, когда шпионажем против России занимаются иностранные граждане, имеющие дипломатический статус. Согласно [ч. 4 ст. 11](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37E96l209O) УК РФ вопрос об уголовной ответственности дипломатических представителей иностранных государств и иных граждан, которые пользуются иммунитетом, в случае совершения этими лицами преступления на территории Российской Федерации разрешается в соответствии с нормами международного права. Таких лиц нельзя привлечь к ответственности по [УК](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204lF05O) РФ без их согласия или согласия страны или организации, которую они представляют. Поэтому с учетом сложившейся международной практики обладающие иммунитетом иностранные шпионы объявляются персоной "нон грата" и подлежат выдворению за пределы страны. Лишение же их дипломатического статуса дает основание Российской Федерации требовать выдачи указанных лиц для осуществления правосудия по российским законам.

На лиц, виновных в шпионаже, распространяется действие поощрительной нормы, содержащейся в [примечании к ст. 275](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27692l20CO) УК РФ.

Посягательство на жизнь государственного

или общественного деятеля ([ст. 277](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27693l20AO) УК РФ)

**Основным объектом** преступления выступают общественные отношения, складывающиеся во внутриполитической сфере реализации государственного суверенитета. **Дополнительным** объектом посягательства принято считать жизнь государственного или общественного деятеля. Представляется все же, что такая позиция требует уточнения. В решении проблемы объекта посягательства на жизнь государственного или общественного деятеля может оказаться плодотворной идея дифференцированного анализа в зависимости от того, осуществляется ли посягательство на жизнь с целью прекращения деятельности потерпевшего или из мести за такую деятельность. Суть этой идеи, высказанной применительно к схожему по конструкции преступлению против порядка управления ([ст. 317](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB17E97l20AO) УК РФ), состоит в следующем: в ситуации посягательства на жизнь потерпевшего с целью прекращения его профессиональной деятельности лишение жизни является необходимым условием посягательства на отношения, которые реализуются деятельностью потерпевшего, а потому концепция составного объекта в данном случае вполне приемлема (в рассматриваемом преступлении такой объект будет состоять из отношений, гарантирующих суверенитет государства и безопасность жизни личности); а если виновный мстит за уже осуществленную законную деятельность потерпевшего, то он по логике вещей уже не в состоянии нарушить отношения по поводу деятельности, имевшей место в прошлом, и тогда по сути деяние виновного направлено на один объект - жизнь потерпевшего (в связи с чем, кстати, возникает вопрос о целесообразности квалификации посягательства на жизнь государственного деятеля из мести за его деятельность по нормам о преступлениях против безопасности государства) <1>.

--------------------------------

<1> См.: Саруханян А.Р. Преступления против порядка управления. Ставрополь, 2003. С. 44, 45.

Обязательным признаком рассматриваемого состава преступления являются особые характеристики потерпевшего. Согласно закону таковым может выступать государственный или общественный деятель. Нормативного определения данных понятий не существует; по сути, в данном случае правоприменитель имеет дело с оценочным признаком, поскольку определяющим в характеристике потерпевшего является не столько его должностное или общественное положение, сколько характер его служебных функций, масштабность и активность их осуществления, значимость деятельности потерпевшего для реализации тех или иных направлений внутренней или внешней политики государства.

Представляется, что в отношении характеристики деятельности государственного или общественного деятеля применимо требование, высказанное Верховным Судом РФ в утратившем силу [Постановлении](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A33ABBDA03F16DA9C5011A5l807O) от 24 сентября 1991 г. N 3 (с посл. изм.) "О судебной практике по делам о посягательстве на жизнь, здоровье и достоинство работников милиции, народных дружинников и военнослужащих в связи с выполнением ими обязанностей по охране общественного порядка", согласно которому по каждому делу данной категории судам необходимо выяснять, были ли законными действия потерпевшего. В случае установления факта незаконности его действий суд при наличии к тому оснований должен решить вопрос о квалификации содеянного подсудимым по соответствующей статье [УК](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204lF05O) РФ, предусматривающей ответственность за преступление против личности.

Общепризнано, что к государственным деятелям относятся Президент РФ, члены Совета Федерации, депутаты Государственной Думы, члены Правительства РФ, судьи Конституционного Суда, Верховного Суда и Высшего Арбитражного Суда РФ, Генеральный прокурор РФ, руководители органов власти субъектов Федерации и другие высокопоставленные лица, в частности занимающие государственные должности категории "А". К государственным деятелям следует относить также депутатов, официально зарегистрированных кандидатов для избрания в органы власти, их доверенных лиц, членов избирательных комиссий и т.п.

Общественные деятели - это руководители и видные функционеры органов местного самоуправления, политических партий, других общественных объединений, массовых движений, профессиональных, религиозных организаций, иных общественных объединений федерального или регионального значения. К общественным деятелям по функционально-политическому признаку могут быть отнесены широко известные, влиятельные в обществе представители средств массовой информации, культуры, науки, образования.

В связи с характеристикой потерпевшего важно обратить внимание на некоторые моменты квалификации рассматриваемого преступления.

Во-первых, не всякое посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля может быть квалифицировано по [ст. 277](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27693l20AO) УК РФ. Обязательным признаком состава является связь посягательства именно с государственной или иной политической деятельностью потерпевшего. В связи с этим, например, посягательство на жизнь общественного деятеля из числа представителей средств массовой информации или науки, совершенное в связи с его профессиональной (журналистской, научной) деятельностью, не образует признаков состава преступления, предусмотренного [ст. 277](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27693l20AO) УК РФ. Характер деятельности потерпевшего является одним из основных признаков, позволяющих отграничивать анализируемое преступление от убийства, совершенного в связи с выполнением потерпевшим служебной деятельности или общественного долга ([п. "б" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37B91l202O) УК РФ). Государственная или общественная деятельность - более широкое по своему объему и содержанию понятие, нежели понятие служебной деятельности и общественного долга, и присуще только узкой группе лиц - государственным или общественным деятелям.

Во-вторых, государственный или общественный деятель в смысле [ст. 277](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27693l20AO) УК РФ не должен являться представителем иностранного государства или сотрудником международной организации, пользующимся международной защитой (их перечень определен [Конвенцией](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C89D462AEA907A35AABCA2374BD094091DA780l003O) ООН о предотвращении и наказании преступлений против лиц, пользующихся международной защитой, в том числе дипломатических агентов (1973 г.)). Посягательства на жизнь указанных лиц рассматриваются УК РФ в качестве преступлений против мира ([ст. 360](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB07F97l20EO) УК РФ).

В-третьих, посягательство на жизнь близких государственному или общественному деятелю лиц, совершенное в целях прекращения его политической деятельности, не может быть, согласно закону, квалифицировано по [ст. 277](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27693l20AO) УК РФ. Такое деяние заслуживает правовой оценки по [п. "б" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37B91l202O) УК РФ.

С **объективной стороны** посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля может быть выражено в убийстве или покушении на убийство (см. [п. 9](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A33ABBDA03F16DA9C5011A5870CA595EDC319B7AA8DB1l70CO) цитированного Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24 сентября 1991 г. N 3). Применительно к посягательству на жизнь сотрудника правоохранительных органов такая позиция была подтверждена кассационной практикой Верховного Суда РФ в определении по делу Угурчиева, в котором Верховный Суд признал неправильной и невозможной квалификацию содеянного виновным по [ч. 3 ст. 30](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37F90l20BO) и [ст. 317](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB17E97l20AO) УК РФ именно в силу того, что покушение на убийство образует оконченный состав посягательства <1>. Это толкование сохраняет свое значение и применительно к преступлению, предусмотренному [ст. 277](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27693l20AO) УК РФ.

--------------------------------

<1> [Обзор](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8955A3CEA907A35ACBCA03D4BD094091DA78003FA82EA8A15B6AA8DB379l904O) кассационной практики Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации за 2004 год // БВС РФ. 2005. N 8.

Посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля имеет усеченный состав и признается оконченным с момента начала действий виновного независимо от факта наступления общественно опасных последствий.

В силу указанной особенности объективной стороны причиненный в процессе посягательства на жизнь государственного или общественного деятеля вред его здоровью (в ситуации, когда посягательство не привело к наступлению смерти) не требует дополнительной квалификации по статьям [УК](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37B91l208O) РФ, предусматривающим ответственность за преступления против здоровья, он полностью охватывается диспозицией [ст. 277](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB07C96l20FO) УК РФ. Отсутствие фактического вреда здоровью государственного или общественного деятеля (например, в ситуации, когда виновный, совершая выстрел, промахнулся) не исключает квалификации содеянного при наличии иных требуемых законом признаков по [ст. 277](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27693l20AO) УК РФ. Вместе с тем характер и объем реально наступивших последствий может учитываться судом при назначении уголовного наказания.

В то же время следует обратить внимание, что посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля может образовывать совокупность с иными преступлениями. Например, если посягательство совершается гражданином Российской Федерации по заданию иностранной разведки, содеянное может быть дополнительно квалифицировано как государственная измена; если посягательство на жизнь главы государства сопровождалось захватом власти - по совокупности с преступлением, предусмотренным [ст. 278](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27693l20FO) УК РФ; если посягательство совершено путем взрыва и преследует помимо прочего цель оказания воздействия на принятие решения органами власти - по совокупности со [ст. 205](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB07C90l20DO) УК РФ.

С **субъективной стороны** посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля характеризуется умышленной формой вины. Такой вывод обусловлен конструкцией усеченного состава преступления. По вопросу о виде умысла позицию судебной практики нельзя признать однозначной. Ввиду отсутствия прямых указаний Верховного Суда РФ о виде умысла в преступлении, предусмотренном [ст. 277](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27693l20AO) УК РФ, обратимся к анализу его позиции по аналогичным преступлениям. В Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 24 сентября 1991 г. указывается, что, обосновывая в приговоре установленный по делу о посягательстве на жизнь сотрудника милиции характер вины, суд должен учитывать, что убийство сотрудников милиции совершается как с прямым, так и с косвенным умыслом, а покушение на их убийство - лишь с прямым умыслом. В то же время в Определении Судебной коллегии Верховного Суда по делу Садиева от 30 сентября 1998 г. подчеркнуто, что по смыслу закона лицо может быть признано виновным в посягательстве на жизнь сотрудника правоохранительного органа только при наличии прямого умысла, т.е. когда действия виновного свидетельствуют о том, что он предвидел наступление смерти и желал этого <1>.

--------------------------------

<1> БВС РФ. 1999. N 6.

Последнее утверждение представляется в большей степени основанным на законе. Допущение косвенного умысла в анализируемом преступлении противоречит конструкции усеченного состава. УК РФ в [ст. 277](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27693l20AO) в качестве обязательных признаков субъективной стороны состава преступления предусматривает специальную цель - прекращение деятельности потерпевшего или мотив - месть за указанную деятельность. Наличие такого указания предопределяет вывод о прямоумышленном характере вины субъекта преступления, который осознает общественно опасный характер посягательства на жизнь государственного или общественного деятеля, предвидит факт наступления смерти и желает его наступления.

При квалификации посягательства на жизнь государственного или общественного деятеля важно установить, что умысел виновного был направлен именно на лишение жизни потерпевшего. Как указывается в [Постановлении](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A3DABBDA4304BD094091DA78003FA82EA8A15B6AA8DB37El90BO) Пленума Верховного Суда РФ от 27 января 1999 г. N 1 "О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)" (с посл. изм.), при решении вопроса о направленности умысла виновного следует исходить из совокупности всех обстоятельств содеянного и учитывать, в частности, способ и орудие преступления, количество, характер и локализацию телесных повреждений (например, ранения жизненно важных органов человека), а также предшествующее преступлению и последующее поведение виновного и потерпевшего, их взаимоотношения. Если будет установлено, что умысел виновного был направлен не на убийство, а на причинение вреда здоровью, содеянное должно быть квалифицировано по соответствующим статьям закона об ответственности за преступления против здоровья личности или против порядка управления ([ст. 318](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB17E97l20FO) УК РФ).

Субъект также должен осознавать, что совершаемое им деяние направлено именно против государственного или общественного деятеля. Если лицо, имея умысел на лишение жизни частного лица, по ошибке причиняет смерть государственному или общественному деятелю, содеянное квалифицируется в соответствии с направленностью умысла как преступление против личности. В иной ситуации, когда, имея умысел на убийство государственного или общественного деятеля, виновный причиняет смерть частному лицу, содеянное должно квалифицироваться по правилам совокупности преступлений как преступления против безопасности государства и против личности.

**Субъектом** посягательства на жизнь государственного или общественного деятеля является физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста. Субъект общий. Но лица, достигшие 14-летнего, но не достигшие 16-летнего возраста, в случае совершения анализируемого преступления несут ответственность по соответствующим статьям о преступлениях против жизни и здоровья личности ([ст. ст. 105](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37B91l20FO), [111](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37B95l208O) УК РФ и др.). Если такие подростки действовали в соучастии с лицами, достигшими 16-летнего возраста, то квалификация их действий как преступления против личности не исключает ответственности иных соучастников по [ст. 277](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27693l20AO) УК РФ.

Насильственный захват власти, или насильственное

удержание власти ([ст. 278](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27693l20FO) УК РФ)

**Объектом** преступления выступают общественные отношения, гарантирующие суверенитет Российского государства и суверенитет государственной власти. Деяние состоит либо в нарушении установленного порядка формирования и смены власти, либо в осуществлении власти в противоречии с [Конституцией](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A36A7BFA53F16DA9C5011A5l807O) государства.

**Объективную сторону** преступления образуют три разновидности альтернативных действий: действия, направленные на захват власти; действия, направленные на удержание власти; действия, направленные на изменение конституционного строя.

**Захват** власти означает попытку незаконного прихода к власти субъекта, которому эта власть не принадлежала. Он может выражаться в физическом устранении лиц, осуществляющих властные полномочия, их изоляции, самопровозглашении преступника на их месте, узурпации власти. Захват власти предполагает полное переподчинение себе виновным компетенции того или иного государственного органа власти в целом, незаконное завладение правом принимать решения и проводить через этот орган государственную политику. Присвоение полномочий конкретного должностного лица и совершение в связи с этим действий, причиняющих вред интересам граждан и организаций, квалифицируется, согласно закону, по [ст. 288](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB2769Bl20FO) УК РФ.

**Удержание** власти представляет собой попытку незаконного удержания власти лицом, которому ранее она принадлежала на законных основаниях. Лицо в этом случае продолжает исполнять свои государственно-властные полномочия после истечения их конституционного срока либо после принятия вышестоящим органом решения об отставке этого лица (роспуске коллегиального органа) и одновременно препятствует реализации полномочий законным органом власти.

**Изменение** конституционного строя заключается в противоправных попытках преобразовать систему экономических, политических, социальных, идеологических и иных отношений, закрепленных [Конституцией](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A36A7BFA53F16DA9C5011A5l807O) РФ. Понятие конституционного строя шире понятия основ этого строя и не совпадает с понятием государственного строя (государственный строй может существовать и в отсутствие Конституции). Конституционный строй представляет собой систему социально-экономических и политико-правовых отношений, устанавливаемых [Конституцией](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A36A7BFA53F16DA9C5011A5l807O) и другими конституционно-правовыми актами; он всегда предполагает существование в государстве народного суверенитета, разделения властей, нерушимости и неотчуждаемости общепризнанных прав и свобод человека. Преступное изменение конституционного строя может осуществляться как лицами, захватившими или удерживающими власть, так и легитимно сформированными органами власти.

Для привлечения к ответственности по [ст. 278](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27693l20FO) УК РФ достаточно совершения любого из указанных действий при условии, что оно: а) совершено в нарушение [Конституции](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A36A7BFA53F16DA9C5011A5l807O) РФ; б) является насильственным.

Бланкетный характер диспозиции заставляет для уяснения содержания признаков состава преступления обращаться к [Конституции](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A36A7BFA53F16DA9C5011A5l807O) России, которая закрепляет основы формирования и функционирования органов власти, а также к ряду иных нормативных актов Российской Федерации и субъектов Федерации (Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8B8A535438D9E0144AB8204lF05O) от 6 октября 1999 г. N 184-ФЗ "Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации" (с посл. изм.); Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8B9A233408D9E0144AB8204lF05O) от 10 января 2003 г. N 19-ФЗ "О выборах Президента Российской Федерации" (с посл. изм.); Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A9BCA135438D9E0144AB8204lF05O) от 12 июня 2002 г. N 67-ФЗ "Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации" (с посл. изм.) и др.). Важно отметить, что действия, состоящие в нарушении частных правил формирования органов власти (нарушение порядка голосования, выдвижения или назначения кандидатур для занятия должностей в системе власти и т.п.), не затрагивающие принципиальных основ функционирования органов власти, не могут быть квалифицированы по [ст. 278](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27693l20FO) УК РФ, но при определенных обстоятельствах могут влечь ответственность по иным статьям уголовного закона.

Толкование конституционных предписаний применительно к рассматриваемой [статье](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27693l20FO) уголовного закона позволяет установить, что: 1) насильственный захват или насильственное удержание власти может иметь место либо в отношении какой-то одной ветви власти, либо носить широкомасштабный характер, направленный на всех субъектов власти; 2) преступление может быть совершено на различных уровнях осуществления власти: федеральном, региональном, муниципальном.

Насилие как признак объективной стороны захвата или удержания власти несколько отличается от традиционно понимаемого насилия как признака преступлений против личности или собственности. Насильственный характер действий по захвату, удержанию власти или изменению конституционного строя может проявляться в причинении вреда здоровью отдельным лицам, лишении их жизни, угрозах причинения различного вреда, предъявлении ультиматумов, блокировании работы конституционных органов власти, изоляции депутатов, захвате зданий и т.д. В ситуациях, когда насилие выразилось в совершении конкретных преступлений (убийство, посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля, организация массовых беспорядков, террористический акт и др.), содеянное виновным подлежит квалификации по совокупности преступлений. Как правило, насилие при захвате власти носит массовый характер, создавая угрозу безопасности широкого круга лиц.

Отсутствие признака насилия в осуществлении действий по захвату, удержанию власти или изменению конституционного строя исключает ответственность виновного по [ст. 278](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27693l20FO) УК РФ. В частности, согласно [ст. 3.1](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8B8A535438D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB37E91l20EO) Федерального закона от 6 октября 1999 г. N 184-ФЗ "Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации" (в ред. от 25 июля 2011 г.) <1> в случае принятия органами государственной власти субъектов Российской Федерации нормативных правовых актов, противоречащих [Конституции](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A36A7BFA53F16DA9C5011A5l807O) РФ, федеральному законодательству и повлекших за собой массовые и грубые нарушения прав и свобод человека и гражданина, угрозу единству и территориальной целостности Российской Федерации, национальной безопасности Российской Федерации и ее обороноспособности, единству правового и экономического пространства Российской Федерации, органы государственной власти субъектов Российской Федерации несут ответственность в соответствии с [Конституцией](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A36A7BFA53F16DA9C5011A5l807O) РФ и указанным Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8B8A535438D9E0144AB8204lF05O). Такая ответственность носит конституционно-правовой характер и состоит в определенных санкциях со стороны суда и Президента РФ (предупреждение, роспуск).

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1999. N 42. Ст. 5005.

По конструкции объективной стороны анализируемый состав преступления признается законодателем формальным. По закону не требуется, чтобы в результате действий виновного фактически был осуществлен захват власти или изменен конституционный строй Российской Федерации. Преступление считается оконченным с момента совершения действий, направленных на захват, удержание власти или изменение конституционного строя с применением насилия.

С **субъективной стороны** преступление характеризуется виной в виде прямого умысла. Виновный сознает общественную опасность совершаемых действий и преследует специальную цель захватить, удержать власть неконституционным путем, насильственно изменить конституционный строй в государстве. Мотивы совершения преступления (политические, экономические, религиозные и др.) не влияют на квалификацию, но могут быть приняты во внимание судом при определении размера наказания.

**Субъектом** преступления, предусмотренного [ст. 278](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27693l20FO) УК РФ, является физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста. Субъект общий. Лица, не достигшие указанного возраста, в случае участия в действиях по насильственному захвату, удержанию власти или изменению конституционного строя могут нести ответственность за иные преступления, признаки которых содержатся в фактически выполненных ими действиях. В [статье](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27693l20FO) нет указаний на какие-либо специальные признаки субъекта преступления. В силу этого к ответственности по [ст. 278](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27693l20FO) УК РФ могут быть привлечены как организаторы, руководители захвата власти или изменения конституционного строя, так и рядовые участники преступления.

Вместе с тем необходимо заметить, что при решении вопроса о привлечении к уголовной ответственности некоторых рядовых участников преступления следует устанавливать отсутствие обстоятельств, исключающих преступность деяний (в частности, признаков исполнения приказа или распоряжения).

На преступление, предусмотренное [ст. 278](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27693l20FO) УК РФ, распространяется действие поощрительной нормы, содержащейся в [примечании к ст. 275](consultantplus://offline/ref=21ED272DF16F5EFEC0C8984929EA907A35A8BBA431468D9E0144AB8204F5DDFD8D5CBAAB8DB27692l20CO) УК РФ.

Вооруженный мятеж ([ст. 279](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB3m103O) УК РФ)

**Объектом** преступления выступают отношения, гарантирующие суверенитет и территориальную целостность Российской Федерации.

**Объективная сторона** рассматриваемого состава преступления состоит из двух альтернативных действий - в организации вооруженного мятежа или в активном участии в нем.

Понятие вооруженного мятежа не определяется законом. Некоторые исследователи утверждают, что "мятеж представляет собой неповиновение более или менее значительной группы граждан законам и распоряжениям власти, которые они обязаны исполнить, и совершение насильственных действий с целью свержения власти или получения от нее определенных уступок в пользу мятежников" <1>. Представляется, что определение мятежа через категорию "неповиновение" не вполне оправданно. Безусловно, всякие мятежнические действия выступают в качестве проявления акта неповиновения, но от всех иных видов неповиновения мятеж отличается целым рядом признаков. Во-первых, неповиновение предполагает наличие определенного, конкретного требования или распоряжения, от исполнения которого виновный уклоняется. При мятеже же такой конкретики не существует, действия виновных характеризуются своей направленностью на изменение конституционного строя в целом или на нарушение территориальной целостности России. Во-вторых, если при неповиновении нарушаются в первую очередь интересы управления, целостность и единство системы исполнительной власти, то при мятеже под угрозу ставится целостность государства как такового. Отличие неповиновения от мятежа заключается и в том, что мятеж всегда предполагает вооруженный характер действий. Признак вооруженности раскрыт Пленумом Верховного Суда РФ применительно к банде, но сделанные им указания справедливы и для мятежа. Согласно [п. 5](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD6411798994A76D51335596B3D7BAE4D6EAC2AE5CAA3mB0BO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 17 января 1997 г. N 1 под вооруженностью следует понимать "наличие у участников банды огнестрельного или холодного, в том числе метательного, оружия, как заводского изготовления, так и самодельного, различных взрывных устройств, а также газового и пневматического оружия... Использование участниками нападения непригодного к целевому применению оружия или его макетов не может рассматриваться в качестве признака их вооруженности... Банда признается вооруженной при наличии оружия хотя бы у одного из ее членов и осведомленности об этом других членов банды". Признак вооруженности следует устанавливать и в случае, когда участники мятежа владеют или используют оружие, оборот которого не регламентирован Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139996177CDD4A395B6Cm302O) от 13 декабря 1996 г. N 150-ФЗ "Об оружии" <2> (в ред. от 19 июля 2011 г.) и которое состоит на вооружении в Вооруженных Силах РФ, других войсках, воинских формированиях и федеральных органах исполнительной власти, в которых федеральным законом предусмотрена военная служба. Таковым, например, следует считать ядерное, биологическое, химическое оружие. В случае реального применения участниками мятежа оружия массового поражения, запрещенного международным договором Российской Федерации, содеянное образует совокупность с преступлением, предусмотренным [ч. 2 ст. 356](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C8A1B5m103O) УК РФ. Признаком мятежа следует считать и его массовый характер. В отличие от известных уголовному законодательству групповых образований, где минимальное количество участников равняется двум, мятеж предполагает несколько, а как правило, и гораздо большее количество участников. По указанному признаку мятеж близок к массовым беспорядкам. Характеризуя массовость, ученые обычно используют слово "толпа". Представляется, что исчислять количественную характеристику толпы (массовости) - дело бесполезное, поскольку ее масштабы должны оцениваться судом исходя из всех конкретных обстоятельств дела: региональных факторов, ориентированности мятежа на определенную профессиональную или политическую принадлежность участников и т.д.

--------------------------------

<1> Курс уголовного права. Особенная часть: Учеб. для вузов / Под ред. Г.Н. Борзенкова, В.С. Комиссарова. М., 2002. Т. 5. С. 35, 36 (авторы - Ю.М. Ткачевский и И.М. Тяжкова).

<2> СЗ РФ. 1996. N 51. Ст. 5681.

Исходя из изложенного вооруженный мятеж можно определить как активную, насильственную, совершаемую с применением или угрозой применения оружия деятельность широкого круга лиц, направленную на свержение, изменение конституционного строя либо нарушение территориальной целостности Российской Федерации. Сама по себе эта деятельность может быть выражена в самопровозглашении отдельной территории России независимым государством, вооруженном захвате власти, применении репрессий в отношении должностных лиц законно образованных органов власти, неподчинении требованиям федеральных властей, вооруженном сопротивлении воинским контингентам, призванным восстановить конституционный правопорядок, и т.д.

Действия организаторов заключаются в подборе и организации людей, склонных к совершению насильственных действий, агрессивных и желающих публично выражать свое недовольство жизнью или психически неуравновешенных лиц. Организаторы мятежа могут проводить работу по вооружению этих людей, подготовке предметов, которые могут быть использованы ими в качестве оружия, планируют развитие беспорядков, распределяют между собой роли при их проведении, готовят и обучают так называемых провокаторов и боевиков, воздействуют на настроения людей непосредственно на мероприятии, распространяя листовки с призывами к насильственным действиям, организуют выступления специально подготовленных ими ораторов. Особенно опасны действия организаторов, проводимые на почве разжигания национальной или религиозной вражды, поскольку, как показывает практика, в этих случаях, как правило, неминуемы посягательства на жизни людей. Уже непосредственно в процессе мятежа организаторы лично либо через своих доверенных лиц руководят действиями толпы, координируют их для наиболее эффективного сопротивления правоохранительным органам, постоянно поддерживают у людей возбужденное и агрессивное настроение выдвижением новых лозунгов, сообщением сведений, вызывающих возмущение людей, и т.д.

Среди организаторских действий отчетливо выделяются две группы: действия, совершаемые до начала мятежа (собственно организация), и действия, совершаемые в процессе мятежнических выступлений (руководство мятежом). И те и другие представляют высокую общественную опасность и квалифицируются по [ст. 279](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB3m103O) УК РФ. Организационная деятельность, направленная к совершению мятежа, может состоять в создании экстремистской организации, преступного сообщества, банды, незаконного вооруженного формирования. Ввиду того что эти действия предусмотрены самостоятельными статьями [УК](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6Cm302O) РФ, ответственность за них должна наступать по правилам совокупности преступлений.

Участники мятежа подлежат ответственности по [ст. 279](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB3m103O) УК РФ только в случае, если это участие было активным. Указание в законе на признак активности участия в совершении мятежа позволяет правоприменителю самостоятельно оценивать характер и степень опасности действий тех или иных лиц для решения вопроса о привлечении их к уголовной ответственности, служит критерием отграничения простого нахождения (пребывания) в толпе во время мятежа от собственно участия в нем. Указанный признак является оценочным. Следует напомнить, что законодатель в [ст. 63](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA1BBm104O) УК РФ в качестве отягчающего наказание обстоятельства упоминает особо активную роль в совершении преступления. Учитывая это, отметим, что при рассмотрении дел о вооруженном мятеже на правоприменителе лежит большая ответственность, во-первых, по установлению признаков активности участия для возложения ответственности, а во-вторых, по установлению особо активного участия в мятеже для индивидуализации наказания. Оценочный признак в данном случае служит и частью основания ответственности, и критерием ее индивидуализации.

Участие в преступлении с позиций учения о видах соучастников в уголовном праве представляет собой выполнение субъектом различных функций: организаторских, подстрекательских, пособнических или исполнительских. Однако ввиду того, что в [ст. 279](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB3m103O) УК РФ организаторскую деятельность законодатель оговаривает отдельно, следует сделать вывод о том, что участие в мятеже предполагает совершение любых действий, кроме организаторских: подстрекательство к мятежу, пособничество ему, совершение непосредственных мятежнических действий (например, захват власти, применение насилия, сопротивление федеральным воинским контингентам и т.д.). При этом заметим, что подстрекательство к мятежу как форма активного участия весьма близко граничит с публичными призывами к осуществлению экстремистской деятельности. Разграничение следует проводить по времени совершения действий: выполнение активной роли в мятеже возможно лишь с момента его начала, в то время как призывы к экстремистской деятельности возможны и до начала мятежа; кроме того, призывы к экстремистской деятельности включают в себя как призывы к мятежу, так и призывы к иным экстремистским действиям.

Деятельность участников вооруженного мятежа с точки зрения уголовного закона подлежит следующей оценке: 1) если она отличалась активностью, то должна быть квалифицирована по [ст. 279](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB3m103O) УК РФ; 2) если активное участие в мятеже проявлялось в совершении каких-либо конкретных преступлений (убийств, грабежей, хранении оружия и т.д.), то наряду с квалификацией по [ст. 279](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB3m103O) УК РФ содеянное виновным подлежит самостоятельной оценке по соответствующим статьям [Кодекса](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6Cm302O) согласно правилам совокупности преступлений.

Анализируемый состав преступления относится к числу формальных составов, однако момент его окончания для организаторов и активных участников различен. Вряд ли можно согласиться с утверждением, что для организатора преступление считается оконченным с момента совершения практических действий, направленных на организацию мятежа, вне зависимости от их реализации в фактический вооруженный мятеж <1>. В [Постановлении](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD6411798994A76D51335596B3D7BAE4D6EAC2AE5CAA2mB05O) Пленума Верховного Суда РФ от 17 января 1997 г. N 1 "О практике применения судами законодательства об ответственности за бандитизм" указано, что "в тех случаях, когда активные действия лица, направленные на создание устойчивой вооруженной группы, в силу их своевременного пресечения правоохранительными органами либо по другим, не зависящим от этого лица обстоятельствам не привели к возникновению банды, они должны быть квалифицированы как покушение на создание банды". Представляется, что подобная рекомендация будет справедлива и для организаторов мятежа: если действия, направленные на организацию вооруженного выступления, не привели к таковому, их целесообразно рассматривать как покушение на организацию вооруженного мятежа. Действия же активных участников вооруженного мятежа следует признавать оконченными с момента их непосредственного совершения.

--------------------------------

<1> См.: Преступления против основ конституционного строя и безопасности государства: комментарий к главе 29 УК РФ. С постатейным приложением нормативных актов и документов / Авт.-сост. А.Ю. Шумилов. С. 44.

**Субъективная сторона** организации и активного участия в вооруженном мятеже характеризуется виной в форме умысла и специальной целью - свержением или насильственным изменением конституционного строя либо нарушением территориальной целостности России.

**Субъектом** преступления является физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста. Субъект общий. Организаторы и участники мятежа, не достигшие указанного возраста, могут нести ответственность за фактически совершенные преступления, ответственность за которые наступает с 14 лет.

Публичные призывы к осуществлению

экстремистской деятельности ([ст. 280](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB0m104O) УК РФ)

**Объектом** преступления выступают общественные отношения, гарантирующие суверенитет Российской Федерации и суверенитет государственной власти в Российской Федерации. По своей сути [ст. 280](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB0m104O) УК РФ устанавливает ограничение права человека на свободу выражения мнений, взглядов и убеждений. В принципе законодатель не запрещает распространение идей (в том числе и в форме публичных призывов) о необходимости государственного, социального, идеологического и политического переустройства общества. Гарантии подобной деятельности являются необходимым условием развития демократии и составной частью деятельности политических партий и иных общественных объединений. Законодатель вводит запрет на публичное распространение лишь таких идей, которые содержат мысль о необходимости неправовых, неконституционных способов переустройства общества.

В [ст. 280](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB0m104O) УК РФ говорится о публичных призывах к осуществлению экстремистской деятельности. Понятие такой деятельности раскрывается в [ст. 1](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD24312929A177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA2B6m105O) Федерального закона от 25 июля 2002 г. N 114-ФЗ "О противодействии экстремистской деятельности" <1> (в ред. от 29 апреля 2008 г.). Согласно ей экстремистская деятельность (экстремизм) - это:

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2002. N 30. Ст. 3031.

- насильственное изменение основ конституционного строя и нарушение целостности Российской Федерации;

- публичное оправдание терроризма и иная террористическая деятельность;

- возбуждение социальной, расовой, национальной или религиозной розни;

- пропаганда исключительности, превосходства либо неполноценности человека по признаку его социальной, расовой, национальной, религиозной или языковой принадлежности или отношения к религии;

- нарушение прав, свобод и законных интересов человека и гражданина в зависимости от его социальной, расовой, национальной, религиозной или языковой принадлежности или отношения к религии;

- воспрепятствование осуществлению гражданами их избирательных прав и права на участие в референдуме или нарушение тайны голосования, соединенные с насилием либо угрозой его применения;

- воспрепятствование законной деятельности государственных органов, органов местного самоуправления, избирательных комиссий, общественных и религиозных объединений или иных организаций, соединенное с насилием либо угрозой его применения;

- совершение преступлений по мотивам, указанным в [п. "е" ч. 1 ст. 63](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A1B5m102O) УК РФ;

- пропаганда и публичное демонстрирование нацистской атрибутики или символики либо атрибутики или символики, сходных с нацистской атрибутикой или символикой до степени смешения;

- публичные призывы к осуществлению указанных деяний либо массовое распространение заведомо экстремистских материалов, а равно их изготовление или хранение в целях массового распространения;

- публичное заведомо ложное обвинение лица, замещающего государственную должность Российской Федерации или государственную должность субъекта Российской Федерации, в совершении им в период исполнения своих должностных обязанностей деяний, указанных в настоящей [статье](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD24312929A177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA2B3m101O) и являющихся преступлением;

- организация и подготовка указанных деяний, а также подстрекательство к их осуществлению;

- финансирование указанных деяний либо иное содействие в их организации, подготовке и осуществлении, в том числе путем предоставления учебной, полиграфической и материально-технической базы, телефонной и иных видов связи или оказания информационных услуг.

Стоит обратить внимание, что согласно [ст. 1](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD24312929A177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA2B3m102O) Закона "О противодействии экстремистской деятельности" данное понятие применяется исключительно для целей этого [Закона](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD24312929A177CDD4A395B6Cm302O). В связи с чем, на наш взгляд, допустимо и в ряде случаев необходимо ограничительное толкование понятия экстремистской деятельности для целей [УК](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6Cm302O) РФ. В частности, относительно [ст. 280](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB0m104O) УК РФ вряд ли возможно утверждать, что данной нормой охватываются публичные призывы к возбуждению расовой, национальной, религиозной или социальной розни; публичные призывы к пропаганде исключительности, превосходства либо неполноценности граждан; публичные призывы к пропаганде нацистской атрибутики; публичные призывы к публичной клевете в отношении лица, замещающего государственную должность; публичные призывы к публичным призывам к осуществлению экстремистской деятельности. Равным образом не могут быть расценены как призывы к осуществлению экстремистской деятельности призывы к осуществлению террористической деятельности (хотя по закону публичные призывы к террористической деятельности либо публичное оправдание терроризма относятся к числу проявлений экстремизма), поскольку законодателем предусмотрена самостоятельная ответственность за это деяние в [ст. 205.2](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A1B1m103O) УК РФ.

Учитывая это обстоятельство, можно констатировать, что [ст. 280](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB0m104O) УК РФ предусматривает ответственность:

1) за публичные призывы к осуществлению некоторых конкретных преступлений, предусмотренных, в частности, [ст. ст. 205](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A1B0m102O), [208](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBA0B6m104O), [277](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB3m105O), [278](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB3m100O), [282](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A3B0m10DO), [318](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C8A3B7m100O);

2) публичные призывы к совершению любых иных преступлений по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы;

3) публичные призывы к общественно опасной деятельности, уголовно-правовое содержание которой конкретно не определено (воспрепятствование законной деятельности органов государственной власти и избирательных комиссий, захват или присвоение властных полномочий);

4) публичные призывы к действиям, которые не являются преступными (публичное демонстрирование нацистской символики, финансирование экстремистской деятельности, создание экстремистских материалов).

**Объективная сторона** преступления, предусмотренного [ст. 280](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB0m104O) УК РФ, заключается в публичных призывах. **Призыв** - это форма психического воздействия на сознание и волю людей с целью побудить их к совершению определенных действий. Целенаправленность позволяет отличить призывы от выражения личного мнения по государственным, политическим, национальным вопросам в семейных и дружеских беседах. Целью в данном случае выступает стремление объединить граждан, активизировать их волю и направить их поведение в русло конкретных проявлений экстремистской деятельности.

Как указал Пленум Верховного Суда РФ в [Постановлении](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD445109B90177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA3B3m10CO) от 28 июня 2011 г. N 11 "О судебной практике по уголовным делам о преступлениях экстремистской направленности", под публичными призывами следует понимать выраженные в любой форме (устной, письменной, с использованием технических средств, информационно-телекоммуникационных сетей общего пользования, включая Интернет) обращения к другим лицам с целью побудить их к осуществлению экстремистской деятельности.

Обязательным признаком объективной стороны состава анализируемого преступления выступает обстановка: призывы должны быть выражены публично. Публичность характеризует внешнее окружение, в условиях которого совершаются призывы. Традиционно она понимается как открытость, доступность, способность к восприятию неопределенным кругом лиц. Публичность призывов состоит в том, что они осуществляются либо непосредственно в присутствии публики (зрителей, слушателей, очевидцев и т.п.), либо в такой форме или таким способом, что они становятся или могут стать известными многим людям (например, путем учинения на стенах надписей, рисунков, использования аудиовизуальных средств, звукоусилителей и др.). Количество присутствующих или воспринявших призывы зачастую не имеет решающего значения, главное здесь - открытость, гласность, обращенность призывов ко многим людям. С публичными призывами к другим лицам субъект может обратиться устно, письменно, с использованием различных изобразительных форм, наглядно-демонстрационным способом, с помощью технических средств.

Как указал Пленум Верховного Суда РФ, вопрос о публичности призывов должен разрешаться судами с учетом места, способа, обстановки и других обстоятельств дела (обращения к группе людей в общественных местах, на собраниях, митингах, демонстрациях, распространение листовок, вывешивание плакатов, размещение обращения в информационно-телекоммуникационных сетях общего пользования, включая Интернет, например на сайтах, в блогах или на форумах, распространение обращений путем веерной рассылки электронных сообщений и т.п.).

Преступление считается оконченным с момента публичного провозглашения (распространения) хотя бы одного обращения независимо от того, удалось побудить других граждан к осуществлению экстремистской деятельности или нет.

Призывы как самостоятельное преступление следует отличать от деятельности, которая может быть квалифицирована как подстрекательство к совершению каких-либо преступлений. Основное отличие заключается в том, что призывы не носят персонифицированного характера, они обращены к неопределенному кругу лиц: тем или иным группам населения (молодежи, представителям какой-либо профессии, социального слоя, национальности, конфессии и т.п.); участникам различных мероприятий (зрителям, слушателям, избирателям, делегатам, демонстрантам и т.д.); членам организаций, работникам предприятий, учреждений, военнослужащим и др. Как справедливо отмечается в литературе, адресатами призывов виновный может избрать и различные силы вне страны: представителей общественности, средства массовой информации, иностранные организации, государственные учреждения, даже сами зарубежные державы, если он побуждает их вмешаться для свержения, насильственного изменения строя или насильственного нарушения единства территории государства <1>.

--------------------------------

<1> См.: Рябчук В.Н. Уголовная ответственность за публичные призывы к насильственным действиям против советского государственного и общественного строя // Известия высших учебных заведений. Правоведение. 1991. N 2. С. 95.

[Статьей 280](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB0m104O) УК РФ предусмотрена ответственность лишь за публичные призывы к осуществлению экстремистской деятельности. Публичное распространение информации, в которой обосновывается необходимость совершения противоправных действий в отношении лиц по признаку расы, национальности, религиозной принадлежности и т.д., либо информации, оправдывающей такую деятельность, следует квалифицировать по [ст. 282](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A3B0m10DO) УК РФ при наличии иных признаков этого состава преступления.

**Субъективная сторона** публичных призывов характеризуется виной в форме умысла. Мотивы и цели такой деятельности не влияют на квалификацию.

**Субъект** публичных призывов - общий (физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста).

Дифференцируя ответственность за общественно опасную призывную деятельность, законодатель указал в качестве квалифицирующего признака совершение преступления с использованием средств массовой информации. Понятие средств массовой информации дается [Законом](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD241159F97177CDD4A395B6C3224B94A27A028mE00O) РФ от 27 декабря 1991 г. N 2124-1 "О средствах массовой информации" <1> (в ред. от 11 июля 2011 г.), который понимает под ними "периодическое печатное издание, радио-, теле-, видеопрограмму, кинохроникальную программу, иную форму периодического распространения информации", при этом периодичность предполагает выход информационной продукции не реже одного раза в год. С учетом изложенного представляется неверным утверждение, что под средствами массовой информации следует понимать все современные каналы доведения информации до широкого круга лиц, включая кино, видеофильмы и аудиозаписи <2>. Если кино-, видео-, аудиопродукция не носит характера периодической, рассматривать ее в качестве средства массовой информации нельзя, в данном случае может быть вменен лишь признак основного состава преступления - публичность, поскольку имеет место распространение определенных идей в публично демонстрирующемся произведении. Равным образом не являются средством массовой информации книги, брошюры и иные книжные издания (исключая периодические печатные издания).

--------------------------------

<1> ВСНД и ВС РФ. 1992. N 7. Ст. 300.

<2> См.: Курс уголовного права. Особенная часть: Учеб. для вузов / Под ред. Г.Н. Борзенкова, В.С. Комиссарова. Т. 5. С. 42 (авторы - Ю.М. Ткачевский, И.М. Тяжкова).

§ 3. Преступления против безопасности основ

конституционного статуса личности

К преступлениям против основ конституционного статуса личности в Российской Федерации следует относить деяния, предусмотренные [ст. ст. 282](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A3B0m10DO), [282.1](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB1m10CO), [282.2](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB6m103O) УК РФ. Конституционные основы правового статуса личности в России определены [ст. ст. 2](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0FDD471291C4407E8C1F375E64626CA90462AD2AE5C8mA03O), [6](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0FDD471291C4407E8C1F375E64626CA90462AD2AE5C9mA05O), [13](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0FDD471291C4407E8C1F375E64626CA90462AD2AE5CFmA04O), [главой 2](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0FDD471291C4407E8C1F375E64626CA90462AD2AE5CDmA07O) Конституции РФ. Очевидно, что нормативные предписания [гл. 29](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB2m107O) УК РФ в силу специфики поставленных перед ними задач не могут в полной мере гарантировать уголовно-правовую защиту всех прав и свобод человека; значительная часть отношений, определяющих статус личности, охраняется иными статьями уголовного закона ([гл. 16](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA6B1m107O), [19](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA4B4m10CO) и др.). В [главе](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB2m107O) о преступлениях против безопасности государства законодатель сосредоточил только те посягательства, которые причиняют вред основам основ статуса личности. В демократическом государстве все права и свободы человека вращаются вокруг одной принципиальной идеи - идеи равноправия и недопущения дискриминации. Эта идея не только определяет содержание иных прав человека, но и образует фундамент народного суверенитета, основы взаимоотношения личности и государства, людей между собой, а потому органично входит в содержание базисных ценностей конституционного строя. Именно отношения, обеспечивающие равноправие людей, выступают ядром отношений, поставленных под охрану [ст. ст. 282](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A3B0m10DO) - [282.2](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB6m103O) УК РФ.

Возбуждение ненависти либо вражды, а равно

унижение человеческого достоинства ([ст. 282](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A3B0m10DO) УК РФ)

**Основным объектом** преступления выступают общественные отношения, гарантирующие признание и уважение равного достоинства личности независимо от каких-либо физических или социальных признаков, которые выступают одной из основ конституционного строя России. Вряд ли можно однозначно согласиться с утверждением, что объектом данного преступления выступают отношения, обеспечивающие честь и достоинство граждан, их конституционные права <1>. При таком подходе анализируемая норма должна располагаться в [гл. 17](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA5B5m103O) или [19](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA4B4m10CO) УК РФ. Представляется, что унижение достоинства граждан по определенным признакам в рассматриваемом случае выступает средством демонстрации антиконституционной позиции виновного. Честь и достоинство личности в анализируемом преступлении выступают лишь в качестве дополнительного объекта посягательства.

--------------------------------

<1> См.: Дьяков С.В. Указ. соч. С. 51.

**Объективную сторону** преступления образует совершение хотя бы одного из двух альтернативно указанных в [статье](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A3B0m10DO) действий:

1) возбуждение ненависти или вражды;

2) унижение достоинства человека либо группы лиц.

Данные действия будут признаны преступлением в смысле [ст. 282](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A3B0m10DO) УК РФ при наличии двух обязательных условий, если:

1) основанием ненависти или унижения достоинства является половая, расовая, национальная, языковая принадлежность человека, его происхождение, отношение к религии или какой-либо социальной группе;

2) эти действия совершены публично или с использованием средств массовой информации.

Под действиями, направленными на возбуждение ненависти либо вражды, согласно [Постановлению](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD445109B90177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA3B0m102O) Пленума Верховного Суда РФ от 28 июня 2011 г. N 11 "О судебной практике по уголовным делам о преступлениях экстремистской направленности", следует понимать высказывания, обосновывающие и (или) утверждающие необходимость геноцида, массовых репрессий, депортаций, совершения иных противоправных действий, в том числе применения насилия, в отношении представителей какой-либо нации, расы, приверженцев той или иной религии и других групп лиц.

Как возбуждение ненависти или вражды следует квалифицировать распространение злонамеренных слухов и измышлений, подрывающих доверие и уважение к другой национальности (либо иной социальной или демографической группе), вызывающих чувство неприязни к ней. Действия, совершенные с этой целью, могут выражаться в публичных выступлениях и призывах, в том числе в печати и иных средствах массовой информации, в изготовлении, распространении листовок, плакатов, лозунгов и т.п., а также в организации собраний, митингов, демонстраций, активном в них участии в вышеуказанных целях. Важно обратить внимание, что печатание материалов, возбуждающих ненависть или вражду, унижающих достоинство человека или группы лиц, подготовка теле- и радиопрограмм такого характера сами по себе являются приготовлением к совершению анализируемого преступления и в соответствии с [ч. 2 ст. 30](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA2B3m10DO) УК РФ не влекут уголовной ответственности.

Действия, направленные на унижение достоинства человека или группы лиц, по своим объективным характеристикам близки оскорблению и состоят в обобщенной отрицательной оценке личных качеств того или иного человека или группы лиц (см. [п. 14](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD642169B994A76D51335596B3D7BAE4D6EAC2AE5CAA7mB03O) отмененного Постановления Пленума Верховного Суда РСФСР от 25 сентября 1979 г. N 4 (с посл. изм.) "О практике рассмотрения судами жалоб и дел о преступлениях, предусмотренных ст. 112, ч. 1 ст. 130 и ст. 131 УК РСФСР"). Отличие от оскорбления усматривается в следующих признаках. Унижение достоинства человека или группы лиц как преступление, предусмотренное [ст. 282](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A3B0m10DO) УК РФ, обычно не направлено против конкретного лица; совершается всегда публично или с использованием средств массовой информации; имеет строго определенные основания такого унижения; совершается не по личным мотивам, а по мотиву национальной и т.д. неприязни; не предполагает обязательной неприличной формы действий.

Возбуждение ненависти или вражды, унижение достоинства человека или группы лиц может быть выражено устно, письменно, путем совершения каких-либо физических действий (срывание одежды, плевки и др.). Для оценки действий как преступных не имеет значения, соответствуют ли распространяемые идеи и высказывания действительности или нет. Важно установить, что эти идеи и взгляды носят общий характер и не направлены на возбуждение ненависти или вражды в отношении конкретного человека. В противном случае деяние должно быть квалифицировано (при наличии к тому оснований) по статьям об ответственности за преступления против личности.

Основанием ненависти, вражды, унижения достоинства закон называет признаки пола, расы, национальности, языка, происхождения, отношения к религии, принадлежности к какой-либо социальной группе.

**Пол** (биологический пол) есть совокупность анатомических, физиологических, биохимических и генетических характеристик, отличающих мужской организм от женского и могущих применяться по отдельности или в комплексе для идентификации и различения мужчины от женщины; именно эти признаки определяют роль особи в процессе оплодотворения.

**Раса** - подразделение вида "человек разумный"; характеризуется наследственными физиологическими особенностями, связанными с единством происхождения и определенной областью распространения. Наиболее четко выделяют три основные группы рас: негроидную, европеоидную и монголоидную.

**Национальность** означает принадлежность лица к какой-либо нации. Нация представляет собой исторически сложившуюся общность людей, образующуюся в процессе формирования общности их территории, экономических связей, литературного языка, особенностей культуры и духовного облика.

**Язык** - исторически сложившаяся система звуковых, словарных и грамматических средств, объективирующая работу мышления и являющаяся орудием общения, обмена мыслями и взаимного понимания людей в обществе.

**Происхождение** есть принадлежность по рождению к какой-либо группе (нации, классу, сословию и т.д.).

**Отношение к религии** - это восприятие или игнорирование определенным человеком мировоззрения или мироощущения, а также соответствующего поведения и специфических действий (культа), основанного на вере в существование бога или богов, сверхъестественного.

**Принадлежность** к какой-либо **социальной группе** означает, что человек относит себя к какой-либо группе, определенной социальными (а не биологическими) признаками. Это могут быть формальные или неформальные, объединенные личностными или безличными отношениями объединения людей, имеющих общие интересы (политические партии, возрастные слои, профессиональные группы и т.д.).

Международное и конституционное право гарантирует равенство всех лиц и недопустимость дискриминации по указанным признакам. Любые действия, направленные на возбуждение ненависти или вражды, унижение достоинства личности по данным признакам являются проявлением расизма, шовинизма, национализма, сексизма, религиозной и социальной нетерпимости. Они способны дестабилизировать общественное согласие, создавать угрозу общественному порядку и безопасности личности.

Для квалификации действий по признакам [ст. 282](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A3B0m10DO) УК РФ требуется, чтобы они были совершены публично или с использованием средств массовой информации. Понимание этих признаков было раскрыто ранее [при анализе ст. 280](#Par10827) УК РФ.

Важно отметить, что в реальной жизни возбуждение ненависти, вражды, унижение достоинства тесно связаны между собой и представлены, как правило, в комплексном виде. Более того, весьма часто это преступление сопровождается публичными призывами к осуществлению экстремистской деятельности, в связи с чем содеянное должно быть квалифицировано по совокупности преступлений.

Правила совокупности применяются также в случае, если возбуждение ненависти или вражды сопровождалось организацией массовых беспорядков или являлось формой государственной измены (в форме оказания помощи иностранному государству в проведении враждебной деятельности против России).

Состав преступления формальный. Деяние окончено с момента совершения указанных в законе действий.

Преступление, предусмотренное [ст. 282](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A3B0m10DO) УК РФ, следует отличать от административного проступка и от некоторых непреступных действий, связанных с проявлением свободы слова и мысли.

Так, вопрос о том, является ли массовое распространение экстремистских материалов, включенных в опубликованный федеральный список экстремистских материалов, преступлением, предусмотренным [ст. 282](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A3B0m10DO) УК РФ, или административным правонарушением ([ст. 20.29](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F97177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CEA2B4m104O) КоАП РФ), должен разрешаться в зависимости от направленности умысла лица, распространяющего указанные материалы. В случае, когда лицо распространяет экстремистские материалы, включенные в опубликованный федеральный список экстремистских материалов, с целью возбудить ненависть либо вражду, а также унизить достоинство человека либо группы лиц по признакам пола, расы, национальности, языка, происхождения, отношения к религии, а равно принадлежности к какой-либо социальной группе, содеянное им должно влечь уголовную ответственность по [ст. 282](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A3B0m10DO) УК РФ.

Не может рассматриваться в качестве преступления, предусмотренного [ст. 282](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A3B0m10DO) УК РФ, высказывание суждений и умозаключений, использующих факты межнациональных, межконфессиональных или иных социальных отношений в научных или политических дискуссиях и текстах и не преследующих цели возбудить ненависть либо вражду, а равно унизить достоинство человека либо группы лиц по признакам пола, расы, национальности, языка, происхождения, отношения к религии, принадлежности к какой-либо социальной группе. Критика политических организаций, идеологических и религиозных объединений, политических, идеологических или религиозных убеждений, национальных или религиозных обычаев сама по себе также не должна рассматриваться как действие, направленное на возбуждение ненависти или вражды. Равным образом критика в средствах массовой информации должностных лиц (профессиональных политиков), их действий и убеждений сама по себе не должна рассматриваться как действие, направленное на унижение достоинства человека или группы лиц, поскольку в отношении указанных лиц пределы допустимой критики шире, чем в отношении частных лиц.

С **субъективной стороны** анализируемое преступление характеризуется виной в виде прямого умысла и специальной целью - возбуждением ненависти, вражды, унижением достоинства человека или группы лиц. Ненависть и вражда - сходные по значению понятия. В русском языке вражда означает отношения или действия, проникнутые неприязнью и ненавистью, а ненависть, в свою очередь, - чувство сильной вражды, злобы <1>. В силу этого устанавливать различия между этими понятиями на практике не имеет значения. В то же время следует обратить внимание, что нейтральная констатация того или иного, даже отрицательного факта не должна рассматриваться как информация, возбуждающая ненависть или вражду. Равным образом не содержит признаков состава преступления высказывание дискуссионных националистических идей, носящих уважительный характер, т.е. не возбуждающих чувства ненависти и неприязни к представителям другой национальности. Общий смысл действий, направленных на возбуждение ненависти или вражды, состоит в стремлении виновного посеять между людьми различных социально-демографических групп взаимное недоверие, отчуждение, подозрительность, мнительность, напряженность, неприязнь, переходящие в устойчивую враждебность. О возбуждающем характере информации, составляющей предмет преступления, могут свидетельствовать следующие признаки: формирование и подкрепление негативного этнического стереотипа, отрицательного образа нации, расы, религии; перенос различного рода негативных характеристик и пороков отдельных представителей на всю этническую или религиозную группу; утверждение об изначальной враждебности определенной нации, расы, религии по отношению к другой; приписывание враждебных действий и опасных намерений той или иной группе; утверждение о наличии тайных планов, заговоров одной национальной группы против другой; поощрение, оправдание геноцида, репрессий, депортации в отношении представителей какой-либо нации, расы, религии и т.д. <2>.

--------------------------------

<1> См.: Ожегов С.И., Шведова Н.Ю. Толковый словарь русского языка. 4-е изд., доп. М., 1999. С. 102, 408.

<2> См. подроб.: Ответственность за разжигание вражды и ненависти: психолого-правовая характеристика / Под ред. А.Р. Ратинова. М., 2005.

Мотивы совершения преступления могут быть различными: расовая, религиозная нетерпимость, месть, политические побуждения, корысть, хулиганские побуждения и др. Следует обратить внимание, что совершение преступления по мотивам расовой, национальной, религиозной ненависти или вражды отнесено законодателем ([ст. 63](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA1BAm101O) УК РФ) к числу обстоятельств, отягчающих уголовное наказание.

Субъект преступления общий - физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Законом предусмотрены квалифицирующие признаки рассматриваемого преступления. Таковыми [ч. 2 ст. 282](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A3B1m107O) УК РФ признает применение или угрозу применения насилия; использование субъектом своего служебного положения; совершение преступления организованной группой.

Под насилием понимается умышленное неправомерное причинение физического вреда здоровью человека против или помимо его воли. В [ст. 282](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A3B0m10DO) УК РФ законодатель не конкретизировал объем возможного насилия, в связи с чем при его установлении следует обращаться к разработанным наукой общим правилам квалификации. Согласно обоснованному мнению: 1) насилие - всегда умышленное деяние, в связи с чем последствия неосторожного причинения вреда здоровью должны квалифицироваться самостоятельно; 2) насилие никогда не охватывает факта причинения смерти, который должен получать самостоятельную оценку по [ст. 105](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA6B1m100O) УК РФ; 3) признак насилия всегда собой охватывает нанесение побоев и причинение легкого вреда здоровью; 4) в случаях причинения средней тяжести или тяжкого вреда здоровью в процессе совершения преступления на определение объема вреда как признака насилия влияет сравнительная строгость санкций за составное насильственное преступление и конкретные виды причинения вреда здоровью <1>. Исходя из этих требований можно установить, что максимальный объем вреда здоровью в квалифицированном составе преступления, предусмотренного [ст. 282](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A3B0m10DO) УК РФ, не должен превышать легкого вреда здоровью.

--------------------------------

<1> См.: Шарапов Р.Д. Физическое насилие в уголовном праве. СПб., 2001. С. 276 - 279.

Угрозы применением насилия как признак возбуждения ненависти или вражды могут выражаться в угрозах побоями, причинения вреда здоровью любой тяжести, убийством. Обязательными признаками угрозы выступают ее реальность и действительность.

Возбуждение ненависти, вражды, унижение достоинства человека или группы лиц, совершенное с причинением средней тяжести вреда здоровью, следует отличать от преступления, предусмотренного [п. "е" ч. 2 ст. 112](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE3CEmA0BO) УК РФ. Отличие следует проводить по направленности умысла виновного. В преступлении против здоровья умысел направлен на причинение вреда конкретному человеку, здесь виновному небезразлична фигура потерпевшего; в то время как в преступлении против безопасности государства умысел на причинение вреда здоровью не персонифицирован. В преступлении против личности вред выступает следствием ненависти или вражды, а в преступлении против государства - способом разжигания ненависти или вражды.

Как верно указал Верховный Суд РФ в цитированном [Постановлении](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD445109B90177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA3B1m107O), "насилие, применяемое при совершении преступления, предусмотренного [статьей 282](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A3B0m10DO) УК РФ, является не только выражением ненависти в отношении конкретного потерпевшего, но и направлено на достижение специальной цели - возбуждение ненависти или вражды в других людях (о чем, например, может свидетельствовать применение в общественных местах в присутствии посторонних лиц насилия в отношении потерпевшего (потерпевших) по признаку принадлежности к определенной расе или национальности, сопровождаемое расистскими или националистическими высказываниями)".

В определенных случаях возможна совокупность преступлений, предусмотренных [ст. ст. 112](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA6BBm106O) и [282](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A3B0m10DO) УК РФ. Причинение в процессе возбуждения ненависти или вражды тяжкого вреда здоровью потерпевшему всегда требует дополнительной квалификации.

Использование служебного положения как признак преступления указывает на особые характеристики субъекта и способа его совершения. В практике Верховного Суда России утвердилось понимание того, что к лицам, совершившим преступление с использованием своего служебного положения, следует относить как должностных лиц, так и государственных служащих и служащих органов местного самоуправления, не относящихся к числу должностных лиц, а также лиц, постоянно, временно либо по специальному полномочию выполняющих организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в коммерческой организации независимо от формы собственности или в некоммерческой организации, не являющейся государственным или муниципальным учреждением. А под использованием своего служебного положения в целях совершения преступления следует понимать не только умышленное использование лицом своих служебных полномочий, но и оказание влияния исходя из значимости и авторитета занимаемой им должности на других лиц.

Совершение преступления, предусмотренного [ст. 282](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A3B0m10DO) УК РФ, организованной группой означает, что возбуждение ненависти, вражды, унижение достоинства человека или группы лиц осуществлялось устойчивой группой лиц, заранее объединившихся для совершения именно этого преступления. По сути, речь идет о совершении преступления экстремистским сообществом, а потому [п. "в" ч. 2 ст. 282](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A3B1m102O) УК РФ может быть вменен только в совокупности с преступлением, предусмотренным [ст. 282.1](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB1m10CO) УК РФ.

Рассматривая проблемы квалификации преступления, предусмотренного [ст. 282](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A3B0m10DO) УК РФ, необходимо обратить внимание на то, что оно граничит с дискриминацией как самостоятельным преступлением, предусмотренным [ст. 136](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02CE1mC08O) УК РФ.

Отличие следует проводить по признакам, аналогичным указанным выше для отграничения этого деяния от оскорбления и причинения средней тяжести вреда здоровью.

Возбуждение ненависти, вражды, унижение достоинства часто сопровождаются публичными призывами к осуществлению экстремистской деятельности, организацией массовых беспорядков, в связи с чем содеянное должно быть квалифицировано по правилам совокупности преступлений. Равным образом, в случаях совершения вандализма, уничтожения или повреждения памятников истории и культуры, надругательства над телами умерших и местами их захоронения по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы содеянное квалифицируется, если наряду с указанными деяниями совершены действия, предусмотренные [ст. 282](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A3B0m10DO) УК РФ (например, если на памятники нанесены надписи или рисунки соответствующего содержания, в присутствии посторонних лиц высказывались националистические лозунги), содеянное квалифицируется по совокупности преступлений, предусмотренных соответственно [ст. ст. 214](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBA0BAm10CO), [243](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE6C2mA0AO) или [244](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBA5B3m103O) УК РФ и [ст. 282](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A3B0m10DO) УК РФ.

Организация экстремистского сообщества ([ст. 282.1](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB1m10CO) УК РФ)

**Объектом** рассматриваемого преступления выступают общественные отношения, складывающиеся вокруг и по поводу обеспечения гарантий равноправия граждан независимо от каких-либо демографических или социальных признаков.

С объективной стороны преступление состоит в создании, руководстве ([ч. 1 ст. 282.1](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A0B2m105O) УК РФ) или участии ([ч. 2 ст. 282.1](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB6m106O) УК РФ) в экстремистском сообществе.

Экстремистское сообщество определяется уголовным законом как организованная группа лиц, созданная для подготовки или совершения преступлений экстремистской направленности. Пленум Верховного Суда в [Постановлении](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD445109B90177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA3B1m103O) от 28 июня 2011 г. N 11 "О судебной практике по уголовным делам о преступлениях экстремистской направленности" дал более развернутую, уточненную дефиницию. "Под экстремистским сообществом, - указал Пленум, - следует понимать устойчивую группу лиц, заранее объединившихся для подготовки или совершения одного или нескольких преступлений экстремистской направленности, характеризующуюся наличием в ее составе организатора (руководителя), стабильностью состава, согласованностью действий ее участников в целях реализации общих преступных намерений". В основе этого определения лежат общие признаки организованной группы, скорректированные с учетом направленности и целей экстремистского сообщества.

Группа лиц как признак преступления может быть установлен только в случае, когда в совершении преступления участвуют два или более лица. При этом в соответствии с нормативными предписаниями [гл. 4](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA3BAm104O) УК РФ "лицами" в уголовном праве могут быть признаны только физические вменяемые лица, достигшие установленного законом возраста уголовной ответственности. В силу этого группа, образованная с участием только лиц, не достигших 16-летнего возраста или невменяемых, не может быть признана экстремистским сообществом.

Признаком организованной группы является наличие предварительного сговора на совершение преступлений. Соучастники могут договариваться о совершении преступлений все вместе или по отдельности, т.е. каждый может договариваться с последующим, который, в свою очередь, становится осведомленным о преступных намерениях группы.

Важным признаком организованной группы является наличие фигуры организатора и (или) руководителя. Именно организатор создает группу, осуществляя подбор участников, распределяет роли между ними, устанавливает дисциплину и т.п., а руководитель обеспечивает целенаправленную, спланированную и слаженную деятельность как группы в целом, так и каждого ее участника.

Обязательным признаком организованной группы является ее устойчивость. Этот признак является оценочным и устанавливается в каждом конкретном случае с учетом всех обстоятельств дела. В [Постановлении](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD6411798994A76D51335596B3D7BAE4D6EAC2AE5CAA3mB0AO) Пленума Верховного Суда РФ "О практике применения судами законодательства об ответственности за бандитизм" применительно к банде указывается, что о ее устойчивости могут свидетельствовать такие признаки, как стабильность состава, тесная взаимосвязь между членами группы, согласованность их действий, постоянство форм и методов преступной деятельности, длительность ее существования и количество совершенных преступлений. Важные указания относительно признака устойчивости содержатся в рекомендациях Следственного комитета МВД России по применению [ст. 210](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5mC03O) УК РФ, устанавливающей ответственность за организацию преступного сообщества (преступной организации) и участие в нем <1>. В них указывается, что устойчивость предполагает постоянную или временную преступную деятельность, рассчитанную на неоднократность совершения преступлений, постоянство связей участников группы. Это выражается в том, что и после совершения преступления участники группы объединены на интеллектуальном уровне, подготавливая очередное преступление. При этом высока степень распределения ролей между участниками, каждый из них выполняет определенные действия, направленные на достижение общего преступного результата. Одним из признаков устойчивости является длительность существования группы, хотя бы и предполагавшаяся.

--------------------------------

<1> См.: Агапов П.В. Организация преступного сообщества (преступной организации): уголовно-правовой анализ и проблемы квалификации. Саратов, 2005. С. 80 - 96.

Согласно [ст. 282.1](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB1m10CO) УК РФ экстремистское сообщество отличается от всех иных разновидностей организованных групп своей целью. В качестве таковой выступает совершение или подготовка преступлений экстремистской направленности. Понятие совершения преступлений не вызывает затруднений в толковании, это есть исполнение объективной стороны состава преступления. Что касается понятия "подготовка", то по своему значению оно весьма близко известному [УК](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA2B3m10CO) РФ "приготовлению к преступлению", под которым понимается приискание орудий, средств совершения преступления, иное умышленное создание условий для совершения преступления. Отличия заключаются в том, что: 1) приготовление является деятельностью, всегда прерванной по независящим от виновного обстоятельствам, в то время как подготовка может не предполагать наличие этого признака; 2) приготовление наказуемо только в случае выполнения действий, создающих условия для совершения тяжких и особо тяжких преступлений, тогда как подготовка возможна к совершению преступлений любой категории тяжести.

Понятие преступлений экстремистской направленности раскрывается в [примечании 2 к ст. 282.1](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A0B2m107O) УК РФ, согласно которому таковыми признаются преступления, совершенные по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы, предусмотренные соответствующими статьями [Особенной части](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA6B1m105O) УК РФ и [п. "е" ч. 1 ст. 63](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A1B5m102O) УК РФ. Указанный мотив представляет собой обусловленное определенными потребностями внутреннее побуждение, выражающее стремление виновного показать свое превосходство и неполноценность потерпевшего по причине его принадлежности к конкретной (иной) нации, по причине его расовой принадлежности, исповедования им определенной религии (неисповедования религии вообще) либо по причине его политических взглядов или социального происхождения и положения и вследствие этого выразить свое ненавистное к нему отношение, унизить его честь и достоинство.

Экстремистское сообщество следует отличать от иных видов групповых образований, предусмотренных в [УК](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6Cm302O) РФ. Если организованная группа создается для целей совершения преступлений, которые представляют собой нападения на граждан или организации, возникает необходимость в отграничении экстремистского сообщества от банды ([ст. 209](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBA0B6m102O) УК РФ). Представляется, что в качестве экстремистского сообщества можно рассматривать лишь группу, организованную для совершения преступлений, не связанных с нападением на граждан или организации. Если вооруженная группа лиц создана для совершения нападений на граждан или организации по экстремистским мотивам, то действия по ее организации и участию в ней должны быть квалифицированы по [ст. 209](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBA0B6m102O) УК РФ.

Организованная группа, созданная для совершения или подготовки преступлений экстремистской направленности, может иметь сложную внутреннюю структуру, может координировать свою деятельность с иными экстремистскими сообществами. В силу этого [ст. 282.1](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A0B2m105O) УК РФ указывает на опасность функционирования не только собственно экстремистского сообщества, но и его частей, входящих в сообщество структурных подразделений, объединения организаторов, руководителей или иных представителей частей или структурных подразделений такого сообщества.

Структурное подразделение экстремистского сообщества - это входящая в последнее группа из двух или более лиц, включая руководителя, которая в рамках и в соответствии с целями сообщества осуществляет действия какого-либо определенного направления (подготовка преступления, подыскание объектов или места совершения преступления, установление связей с правоохранительными или иными властными структурами, создание условий для сокрытия преступления, его следов или участников и т.п.). Представляется, что упомянутая [ст. 282.1](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A0B2m105O) УК РФ "часть" экстремистского сообщества не может получить иного определения, чем "структурное подразделение"; отличие, скорее всего, состоит в том, что "часть" не предполагает строгой функциональной обособленности.

Объединение организаторов, руководителей или иных представителей частей или структурных подразделений экстремистского сообщества представляет собой группу из двух или более указанных лиц, характеризуемую устойчивостью и целями разработки планов и условий для совершения преступлений экстремистской направленности, а также направленностью на слаженную совместную деятельность представляемых этими лицами организованных групп.

Создание экстремистского сообщества предполагает совершение любых действий, результатом которых стало образование организованной устойчивой группы в целях совершения преступлений экстремистской направленности. Они могут выражаться в сговоре, приискании соучастников, финансировании, приобретении оружия и т.п.

Согласно разъяснению Пленума Верховного Суда РФ, сформулированному в цитированном [Постановлении](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD445109B90177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA3B6m106O) от 28 июня 2011 г. N 11, уголовная ответственность за создание экстремистского сообщества наступает с момента фактического образования указанного сообщества, т.е. с момента объединения нескольких лиц в целях подготовки или совершения преступлений экстремистской направленности и осуществления ими умышленных действий, направленных на создание условий для совершения преступлений экстремистской направленности или свидетельствующих о готовности экстремистского сообщества реализовать свои преступные намерения, независимо от того, совершили ли участники такого сообщества запланированное преступление экстремистской направленности. О готовности экстремистского сообщества к совершению указанных преступлений может свидетельствовать, например, достижение договоренности о применении насилия в общественных местах в отношении лиц по признакам принадлежности (или непринадлежности) к определенным полу, расе, национальности, языковой, социальной группе, в зависимости от происхождения, отношения к религии.

В тех случаях, когда активные действия лица, направленные на создание экстремистского сообщества, в силу их своевременного пресечения правоохранительными органами либо по другим независящим от этого лица обстоятельствам не привели к возникновению группы, они должны быть квалифицированы как покушение на создание экстремистского сообщества.

Под руководством экстремистским сообществом следует понимать принятие решений, связанных как с планированием, материальным обеспечением и организацией преступной деятельности группы, так и с совершением ею конкретных преступлений. Такое руководство может выражаться, в частности, в разработке общих планов деятельности экстремистского сообщества, в подготовке к совершению конкретных преступлений экстремистской направленности, в совершении иных действий, направленных на достижение целей, поставленных экстремистским сообществом или входящими в его структуру подразделениями при их создании (например, в распределении ролей между членами сообщества, в организации материально-технического обеспечения, в разработке способов совершения преступлений, в принятии мер безопасности в отношении членов экстремистского сообщества).

Участие в экстремистском сообществе представляет собой не только непосредственное участие в совершаемых им преступлениях, но и выполнение членами сообщества иных активных действий, направленных на его финансирование, обеспечение оружием, транспортом, подыскание объектов для преступления и т.п. Участие в сообществе всегда должно быть активным и деятельным, оно не может выражаться в простом бездейственном членстве в сообществе. Участие в сообществе следует считать оконченным преступлением, когда лицо не просто даст согласие на вступление в него, а обязательно подкрепит свое согласие конкретной практической деятельностью, выполнит любые действия, вытекающие из факта принадлежности к сообществу. Как указал Пленум Верховного Суда РФ, преступление в форме участия лица в экстремистском сообществе считается оконченным с момента начала подготовки к совершению преступления экстремистской направленности или совершения хотя бы одного из указанных преступлений или иных конкретных действий по обеспечению деятельности экстремистского сообщества. Действия лиц, не состоявших членами экстремистского сообщества и не принимавших участия в совершенных им преступлениях, но оказавших содействие сообществу в его преступной деятельности, следует квалифицировать по [ст. 33](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA2B1m104O) и соответствующей части [ст. 282.1](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB1m10CO) УК РФ.

Следует обратить внимание, что [ст. 282.1](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB1m10CO) УК РФ не предусматривает ответственность за совершение членами сообщества действий, образующих самостоятельные составы преступлений, в силу чего реально совершенные участниками экстремистского сообщества преступления должны получить самостоятельную уголовно-правовую оценку. Однако при квалификации некоторых преступлений экстремистской направленности по совокупности с преступлением, предусмотренным [ст. 282.1](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB1m10CO) УК РФ, следует учитывать, что особый мотив и организованность субъектов являются квалифицирующими признаками этих преступлений (например, предусмотренных в [ст. ст. 214](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBA0BAm10CO), [244](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBA5B3m103O), [282](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A3B0m10DO) УК РФ). Судебная практика строго придерживается позиции, что при совершении преступления организованной группой, в случае если создание или участие в такой группе образует самостоятельный состав преступления, должно квалифицироваться с учетом признака организованности, независимо от того, что создание или участие в организованной группе вменяется в качестве самостоятельного состава. Состав преступления относится к категории формальных.

С **субъективной стороны** анализируемое преступление характеризуется виной в форме прямого умысла. Лицо осознает, что создает, руководит или участвует в организованной группе для совершения преступлений экстремистской направленности, и желает совершить действия, вытекающие из целей такой группы.

**Субъект** преступления общий - физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

В качестве квалифицирующего признака организации и участия в экстремистском сообществе закон признает использование субъектом своего служебного положения, признаки которого раскрыты ранее [при анализе](#Par10925) преступления, предусмотренного [ст. 282](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A3B0m10DO) УК РФ.

[Примечание к ст. 282.1](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE3C9mA0BO) УК РФ содержит поощрительную норму, на основании которой лицо, добровольно прекратившее участие в экстремистском сообществе, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления. Закон не требует каких-либо активных действий со стороны виновного (явки с повинной, сообщения в органы власти о совершенном преступлении, способствования в раскрытии преступления, изобличения иных соучастников и т.д.); для освобождения от ответственности достаточно просто отказа от участия в экстремистском сообществе. В то же время, если в действиях участника экстремистского сообщества содержатся признаки совершенного им преступления экстремистской направленности, он несет за него самостоятельную ответственность. Определенные сложности вызывает вопрос о возможности применения данного [примечания](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE3C9mA0BO) к организаторам и руководителям экстремистского сообщества. В отличие от [примечания к ст. 210](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE4mC02O) УК РФ [примечание к ст. 282.1](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE3C9mA0BO) УК РФ прямо не упоминает этих лиц. В силу чего представляется, что такое освобождение невозможно.

Организация деятельности

экстремистской организации ([ст. 282.2](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB6m103O) УК РФ)

**Объектом** анализируемого преступления выступают общественные отношения, гарантирующие равноправие граждан и его независимость от каких-либо демографических или социальных признаков.

В [ст. 282.2](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB6m103O) УК РФ фактически содержится два самостоятельных состава преступления: организация деятельности религиозного или общественного объединения или иной организации, в отношении которых судом принято вступившее в законную силу решение о ликвидации или запрете в связи с осуществлением экстремистской деятельности; и участие в деятельности подобной организации.

С **объективной стороны** организация деятельности запрещенной или ликвидированной организации может состоять в самых разнообразных действиях: реализация прав общественного или религиозного объединения как учредителей средств массовой информации; пользование государственными и муниципальными средствами массовой информации; организация и проведение собраний, митингов, демонстраций, шествий, пикетирования и иных массовых акций или публичных мероприятий; участие в выборах и референдумах; использование банковских вкладов и т.д.

Участие в деятельности такой организации состоит в выполнении конкретных действий, направленных на достижение уставных целей организации, в том числе пропаганда деятельности запрещенной организации, взнос или собирание членских взносов и пожертвований, участие в проводимых организацией акциях, создание или распространение экстремистских материалов, осуществление издательской деятельности и т.д.

Согласно [ст. 1](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD24312929A177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA2B1m103O) Федерального закона "О противодействии экстремистской деятельности" экстремистской организацией признается общественное или религиозное объединение либо иная организация, в отношении которых по основаниям, предусмотренным этим Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD24312929A177CDD4A395B6Cm302O), судом принято вступившее в законную силу решение о ликвидации или запрете деятельности в связи с осуществлением экстремистской деятельности. Экстремистская организация - это легально созданная организация, которая уже в процессе своего функционирования выходит за рамки законной деятельности. В этом состоит одно из основных отличий экстремистской организации от экстремистского сообщества, которое изначально находится вне рамок правового поля. Второе отличие следует проводить по целям функционирования группы: осуществление экстремистской деятельности в [ст. 282.2](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB6m103O) УК РФ - более широкое понятие, нежели совершение преступлений экстремистской направленности в [ст. 282.1](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB1m10CO) УК РФ. В связи с этим важно обратить внимание на следующее обстоятельство. Разновидностью экстремизма, согласно [Закону](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD24312929A177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA2B6m107O) "О противодействии экстремистской деятельности", является осуществление террористической деятельности. В свою очередь, Федеральный закон от 6 марта 2006 г. N 35-ФЗ "О противодействии терроризму" <1> (в ред. от 3 мая 2011 г.) устанавливает, что формой причастности к терроризму является функционирование террористических организаций [(ст. 24)](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243129291177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA2B4m10CO). При этом [Закон](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243129291177CDD4A395B6C3224B94A27A028mE0DO) гласит, что организация признается террористической и подлежит ликвидации (ее деятельность - запрещению) по решению суда на основании заявления Генерального прокурора РФ или подчиненного ему прокурора в случае, если от имени или в интересах организации осуществляются организация, подготовка и совершение преступлений, предусмотренных [ст. ст. 205](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A1B0m102O), [206](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBA0B0m105O), [208](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBA0B6m104O), [211](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBA0B4m104O), [277](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB3m105O) - [280](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB0m104O), [282.1](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB1m10CO), [282.2](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB6m103O) и [360](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A2B7m101O) УК РФ, а также в случае, если указанные действия осуществляет лицо, которое контролирует реализацию организацией ее прав и обязанностей. Решение суда о ликвидации организации (запрете ее деятельности) распространяется на региональные и другие структурные подразделения организации. Исходя из этого можно утверждать, что разновидностью экстремистской организации, как она понимается в [ст. 282.2](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB6m103O) УК РФ, может выступать террористическая организация.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2006. N 11. Ст. 1146.

Согласно [ст. 24](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243129291177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA1B0m104O) Федерального закона "О противодействии терроризму" список террористических организаций подлежит опубликованию в официальных периодических изданиях. Равным образом перечень общественных и религиозных объединений, иных организаций, в отношении которых судом принято вступившее в законную силу решение о ликвидации или запрете деятельности в связи с осуществлением экстремистской деятельности, на основании [ст. 9](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD24312929A177CDD4A395B6C3224B94A27A028mE00O) Закона "О противодействии экстремистской деятельности" подлежит опубликованию в официальных периодических изданиях, определенных Правительством РФ, а также размещению в международной компьютерной сети Интернет на сайтах федеральных органов исполнительной власти, осуществляющих функции в сфере регистрации общественных и религиозных объединений, иных организаций.

Для уяснения содержания анализируемого состава преступления следует обращаться к ряду нормативных актов: Гражданскому [кодексу](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD342109E90177CDD4A395B6Cm302O) РФ (1994 г., с посл. изм.), [Закону](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243129295177CDD4A395B6Cm302O) "Об общественных объединениях" (1995 г., с посл. изм.), [Закону](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243119B96177CDD4A395B6Cm302O) "О свободе совести и о религиозных объединениях" (1997 г., с посл. изм.), [Закону](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD3491F9B97177CDD4A395B6Cm302O) "О политических партиях" (2001 г., с посл. изм.), [Закону](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD24312929A177CDD4A395B6Cm302O) "О противодействии экстремистской деятельности" (2002 г., с посл. изм.) и др. В соответствии с этими нормативными актами экстремистские организации, предусмотренные [ст. 282.2](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB6m103O) УК РФ, могут быть подразделены на несколько групп или видов: организации, которые являются юридическими лицами, и организации, которые не являются юридическими лицами. И те и другие, в свою очередь, могут быть подразделены на коммерческие и некоммерческие. Коммерческие организации - юридические лица могут создаваться в форме хозяйственных товариществ и обществ, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий. Некоммерческие организации - юридические лица могут создаваться в форме потребительских кооперативов, общественных или религиозных объединений, благотворительных и иных фондов, а также в других формах. Коммерческие организации, которые не являются юридическими лицами, могут быть представлены гражданами, занимающимися предпринимательской деятельностью без образования юридического лица (крестьянское фермерское хозяйство). Некоммерческие организации, которые не являются юридическими лицами, представлены религиозными группами, группами граждан, реализующими свое право на объединение без образования юридического лица. Указанная классификация организаций имеет не только гражданско-правовое значение для определения объема их правоспособности и специфики правового статуса; она важна и для решения уголовно-правовых задач борьбы с экстремизмом, поскольку позволяет привлекать к ответственности не только тех лиц, которые составляют "интеллектуальную основу" экстремизма и сепаратизма, но и тех, кто под прикрытием легальных коммерческих структур осуществляет финансирование экстремистской деятельности. В этом отношении [статья](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB6m103O) близка положениям [ст. 205.1](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A1B1m104O) УК РФ, установившим запрет на финансирование актов терроризма или террористических организаций.

[Закон](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD24312929A177CDD4A395B6Cm302O) "О противодействии экстремистской деятельности" четко регламентировал основания и порядок ликвидации и запрета деятельности организации в связи с осуществлением ею экстремистской деятельности. Ликвидация и запрет деятельности выступают в качестве последней стадии борьбы с функционированием экстремистских организаций.

Первоначально на основании [ст. 6](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD24312929A177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA3B6m100O) Закона, при наличии достаточных и предварительно подтвержденных сведений о готовящихся противоправных действиях, содержащих признаки экстремистской деятельности, и при отсутствии оснований для привлечения к уголовной ответственности Генеральный прокурор РФ или его заместитель либо подчиненный ему соответствующий прокурор или его заместитель направляет руководителю общественного или религиозного объединения либо руководителю иной организации, а также другим соответствующим лицам предостережение в письменной форме о недопустимости такой деятельности с указанием конкретных оснований объявления предостережения. Подобное предостережение может быть обжаловано в суд в установленном порядке. Если предостережение не было учтено организацией, то в соответствии со [ст. 7](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD24312929A177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA3B6m10CO) Закона общественному или религиозному объединению либо иной организации в случае выявления фактов, свидетельствующих о наличии в их деятельности, в том числе в деятельности хотя бы одного из их региональных или других структурных подразделений, признаков экстремизма, выносится предупреждение в письменной форме о недопустимости такой деятельности с указанием конкретных оснований вынесения предупреждения, в том числе допущенных нарушений. В случае если возможно принять меры по устранению допущенных нарушений, в предупреждении также устанавливается срок для устранения указанных нарушений, составляющий не менее 2 месяцев со дня вынесения предупреждения. Предупреждение общественному или религиозному объединению либо иной организации выносится Генеральным прокурором РФ или подчиненным ему соответствующим прокурором. Предупреждение общественному или религиозному объединению может быть вынесено также федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции в сфере государственной регистрации некоммерческих организаций, общественных объединений и религиозных организаций или его соответствующим территориальным органом. Предупреждение может быть обжаловано в суд в установленном порядке. В случае если предупреждение не было обжаловано в суд в установленном порядке или не признано судом незаконным, а также если в установленный в предупреждении срок соответствующим общественным или религиозным объединением, либо иной организацией, либо их региональным или другим структурным подразделением не устранены допущенные нарушения, послужившие основанием для вынесения предупреждения, либо если в течение 12 месяцев со дня вынесения предупреждения выявлены новые факты, свидетельствующие о наличии признаков экстремизма в их деятельности, соответствующие общественное или религиозное объединение либо иная организация подлежат ликвидации, а деятельность общественного или религиозного объединения, не являющегося юридическим лицом, подлежит запрету. В случае осуществления общественным или религиозным объединением экстремистской деятельности, повлекшей за собой нарушение прав и свобод человека и гражданина, причинение вреда личности, здоровью граждан, окружающей среде, общественному порядку, общественной безопасности, собственности, законным экономическим интересам физических и (или) юридических лиц, обществу и государству или создающей реальную угрозу причинения такого вреда, определенные Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD24312929A177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA3B6m10CO) "О противодействии экстремистской деятельности" должностные лица (Генеральный прокурор РФ, подчиненные ему прокуроры, должностные лица федерального органа государственной регистрации исполнительной власти в сфере юстиции или его соответствующего территориального органа) обращаются в суд с заявлением о ликвидации общественного или религиозного объединения либо запрете его деятельности. До принятия судом решения по делу указанные должностные лица вправе своим решением приостановить деятельность общественного или религиозного объединения.

Как видим, [Закон](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD24312929A177CDD4A395B6Cm302O) "О противодействии экстремистской деятельности" разграничивает понятия "приостановление" деятельности, с одной стороны, и "запрет" деятельности, ликвидация организации - с другой. Уголовная ответственность по [ст. 282.2](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB6m103O) УК РФ наступает только в случае продолжения деятельности организации после вступления в силу решения суда о ликвидации организации или запрете ее деятельности; продолжение деятельности после ее приостановления не может быть квалифицировано по [ст. 282.2](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB6m103O) УК РФ, оно влечет административную ответственность согласно [ст. 20.2.1](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A08DC461F98994A76D51335596B3D7BAE4D6EAC2AE4CDA3mB06O) КоАП РФ "Организация деятельности общественного или религиозного объединения, в отношении которого принято решение о приостановлении его деятельности".

Таким образом, преступление, предусмотренное [ст. 282.2](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB6m103O) УК РФ, следует рассматривать в качестве специального деликта по отношению к неисполнению приговора суда, решения суда или иного судебного акта ([ст. 315](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C8A3B6m107O) УК РФ). Однако конкуренция этих норм по правилам общей и специальной нормы возникает только в том случае, если судебное решение не исполняется служащим коммерческой или иной организации. Вряд ли можно допустить конкуренцию, если судебное решение о ликвидации или запрете деятельности организации не исполняется государственным служащим, служащим органа местного самоуправления или служащим государственного или муниципального учреждения. Если указанные лица не являются членами запрещаемой организации, то их противодействие исполнению судебного решения квалифицируется по [ст. 315](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C8A3B6m107O) УК РФ, если же они выступают в качестве служащих запрещаемой организации, то занимаемая ими должность в государственных или муниципальных органах и учреждениях безразлична для квалификации (естественно, при отсутствии признаков должностного преступления).

Признание состава организации деятельности экстремистской организации разновидностью состава неисполнения судебного решения требует обсуждения вопроса о квалификации действий руководителей и участников организации в ситуации, когда ликвидация организации или запрет ее деятельности были осуществлены судом либо в результате судебной ошибки, либо в результате преднамеренного вынесения неправосудного решения. Представляется, что с позиций принципа вины в уголовном праве организация деятельности или участие в деятельности организации, которая была ликвидирована или чья деятельность была запрещена ошибочно, не является преступлением.

С **субъективной стороны** анализируемое преступление совершается только умышленно. Умыслом организаторов и участников должны охватываться все обстоятельства совершения преступления: и экстремистский характер осуществляемой деятельности, и факт наличия вступившего в силу судебного решения о запрете деятельности или ликвидации организации.

Субъект преступления общий - физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

[Примечанием к ст. 282.2](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB7m107O) УК РФ установлено, что лицо, добровольно прекратившее участие в деятельности экстремистской организации, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления. Требования к освобождению от ответственности в данном случае аналогичны требованиям, установленным в [примечании к ст. 282.1](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE3C9mA0BO) УК РФ.

§ 4. Преступления против основ

экономической безопасности государства

К преступлениям против основ экономической безопасности государства в [гл. 29](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB2m107O) УК РФ следует относить преступление, предусмотренное [ст. 281](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB0m101O) УК РФ "Диверсия". Государственная [стратегия](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A04D747159F994A76D51335596B3D7BAE4D6EAC2AE5CAA2mB00O) экономической безопасности России, утвержденная Указом Президента РФ от 29 апреля 1996 г. N 608, определяет экономическую безопасность России как состояние защищенности экономических интересов личности, общества и государства от внутренних и внешних угроз, основанное на независимости, эффективности и конкурентоспособности экономики страны. Как указывается в документе, состояние экономики, отвечающее требованиям экономической безопасности Российской Федерации, должно характеризоваться определенными качественными критериями и параметрами (пороговыми значениями), обеспечивающими приемлемые для большинства населения условия жизни и развития личности, устойчивость социально-экономической ситуации, военно-политическую стабильность общества, целостность государства, возможность противостоять влиянию внутренних и внешних угроз. В соответствии с этим целью государственной политики в области обеспечения экономической безопасности Российской Федерации является достижение такого уровня развития экономики, при котором создались бы приемлемые условия для жизни и развития личности, социально-экономической и военно-политической стабильности общества и сохранения целостности государства, успешного противостояния влиянию внутренних и внешних угроз.

Диверсия ([ст. 281](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB0m101O) УК РФ)

**Объектом** преступления выступают общественные отношения, обеспечивающие безопасность в первую очередь государственных экономических интересов от внутренних и внешних угроз, с которыми напрямую связано состояние обороноспособности страны. Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD048139990177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA3B3m106O) от 31 мая 1996 г. N 61-ФЗ "Об обороне" <1> (в ред. от 8 декабря 2011 г.) под обороной понимает систему политических, экономических, военных, социальных, правовых и иных мер по подготовке к вооруженной защите и вооруженную защиту Российской Федерации, целостности и неприкосновенности ее территории. Очевидно, что диверсия посягает на экономическую составляющую подготовленности государства к отражению агрессии.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1996. N 23. Ст. 2750.

Предметом анализируемого посягательства, согласно уголовному закону, выступают предприятия, сооружения, объекты транспортной инфраструктуры и транспортные средства, средства связи, объекты жизнеобеспечения населения.

Предприятия в соответствии со [ст. 132](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD342109E90177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAABB2m103O) ГК РФ представляют собой имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности. К ним относятся заводы, фабрики, электростанции и другие промышленные или сельскохозяйственные объекты. Исходя из общей логики [ст. 281](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB0m101O) УК РФ предметом диверсии могут быть государственные или муниципальные унитарные предприятия, а также иные юридические лица, на которых размещен государственный оборонный заказ. Согласно Федеральному [закону](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD7421E9E9A177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA3B3m105O) от 27 декабря 1995 г. N 213-ФЗ "О государственном оборонном заказе" <1> (в ред. от 6 декабря 2011 г.) такой заказ предусматривает поставки продукции для федеральных государственных нужд в целях поддержания необходимого уровня обороноспособности и безопасности Российской Федерации: боевого оружия, боеприпасов, военной техники, другого военного имущества, комплектующих изделий и материалов, выполнение работ и предоставление услуг, а также экспортно-импортные поставки в области военно-технического сотрудничества Российской Федерации с иностранными государствами в соответствии с международными договорами Российской Федерации.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1996. N 1. Ст. 6.

Сооружением следует признавать искусственное строение, которое функционально предназначено для удовлетворения различных потребностей человека. Сооружения могут входить в состав предприятия как имущественного комплекса либо являться самостоятельными объектами; гражданским законодательством они признаются разновидностью недвижимого имущества. Полный перечень сооружений, являющихся предметом диверсии, дать, естественно, невозможно. В качестве примеров таких сооружений можно назвать гидротехнические сооружения, которыми в соответствии с Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD046109295177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA2B7m103O) от 21 июля 1997 г. N 117-ФЗ "О безопасности гидротехнических сооружений" <1> (в ред. 7 декабря 2011 г.) признаются плотины, здания гидроэлектростанций, водосбросные, водоспускные и водовыпускные сооружения, туннели, каналы, насосные станции, судоходные шлюзы, судоподъемники; сооружения, предназначенные для защиты от наводнений и разрушений берегов водохранилищ, берегов и дна русел рек; сооружения (дамбы), ограждающие хранилища жидких отходов промышленных и сельскохозяйственных организаций; устройства от размывов на каналах, а также другие сооружения, предназначенные для использования водных ресурсов и предотвращения вредного воздействия вод и жидких отходов. Комплексы взаимосвязанных гидротехнических и других сооружений и устройств (каналы, коллекторы, трубопроводы, водохранилища, плотины, дамбы, насосные станции, водозаборы, другие сооружения и устройства на мелиорированных землях), обеспечивающие создание оптимальных водного, воздушного, теплового и питательного режимов почв на мелиорированных землях, образуют согласно Федеральному [закону](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD349109C93177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA3B3m103O) от 10 января 1996 г. N 4-ФЗ "О мелиорации земель" <2> (в ред. от 30 декабря 2008 г.) мелиоративные системы.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1997. N 30. Ст. 3589

<2> СЗ РФ. 1996. N 3. Ст. 142.

Объекты транспортной инфраструктуры согласно Федеральному [закону](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD048129896177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA2B3m107O) от 9 февраля 2007 г. N 16-ФЗ "О транспортной безопасности" (в ред. от 18 июля 2011 г.) <1> представляют собой технологический комплекс, включающий в себя железнодорожные, трамвайные и внутренние водные пути, контактные линии, автомобильные дороги, тоннели, эстакады, мосты, вокзалы, железнодорожные и автобусные станции, метрополитены, морские торговые, рыбные, специализированные и речные порты, портовые средства, судоходные гидротехнические сооружения, аэродромы, аэропорты, объекты систем связи, навигации и управления движением транспортных средств, а также иные обеспечивающие функционирование транспортного комплекса здания, сооружения, устройства и оборудование.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2007. N 7. Ст. 837.

Законодательством России определяется содержание конкретных объектов транспортной инфраструктуры применительно к каждому типу транспортного сообщения. Так, внутренние водные пути Российской Федерации представляют собой согласно положениям [Кодекса](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD240119A96177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA3B0m104O) внутреннего водного транспорта РФ от 7 марта 2001 г. (в ред. от 7 ноября 2011 г.) <1> естественные или искусственно созданные федеральные пути сообщения, обозначенные навигационными знаками или иным способом и используемые в целях судоходства. Инфраструктура железнодорожного транспорта общего пользования согласно Федеральному [закону](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD048129B92177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA3B3m100O) от 10 января 2003 г. N 18-ФЗ "Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации" <2> (в ред. от 19 июля 2011 г.) представляет собой технологический комплекс, включающий в себя железнодорожные пути общего пользования и другие сооружения, железнодорожные станции, устройства электроснабжения, сети связи, системы сигнализации, централизации и блокировки, информационные комплексы и систему управления движением и иные обеспечивающие функционирование этого комплекса здания, строения, сооружения, устройства и оборудование. Под дорогой Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD349109297177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA3B0m104O) от 10 декабря 1995 г. N 196-ФЗ "О безопасности дорожного движения" <3> (в ред. от 19 июля 2011 г.) понимает обустроенную или приспособленную и используемую для движения транспортных средств полосу 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).

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2001. N 11. Ст. 1001.

<2> СЗ РФ. 2003. N 2. Ст. 170.

<3> СЗ РФ. 1995. N 50. Ст. 4837.

Транспортные средства в соответствии с [Законом](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD048129896177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA2B0m10DO) о транспортной безопасности представляют собой воздушные суда, суда, используемые в целях торгового мореплавания или судоходства, железнодорожный подвижной состав, подвижной состав автомобильного и электрического городского наземного пассажирского транспорта в значениях, устанавливаемых транспортными кодексами и уставами.

Средства связи в соответствии с Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD346169895177CDD4A395B6C3224B94A27A028E7mC0CO) от 7 июля 2003 г. N 126-ФЗ "О связи" <1> (в ред. от 8 декабря 2011 г.) представляют собой технические и программные средства, используемые для формирования, приема, обработки, хранения, передачи, доставки сообщений электросвязи или почтовых отправлений, а также иные технические и программные средства, используемые при оказании услуг связи или обеспечении функционирования сетей связи.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2003. N 28. Ст. 2895.

Объекты жизнеобеспечения населения - собирательный термин, охватывающий собой объекты коммунальной сферы, которые обеспечивают нормальную жизнь населенных пунктов, системы водоснабжения и коммунальной канализации, системы газоснабжения и т.д. В частности, согласно Федеральному [закону](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD346169A92177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA3B3m102O) от 31 марта 1999 г. N 69-ФЗ "О газоснабжении в Российской Федерации" <1> (в ред. от 7 ноября 2011 г.) система газоснабжения представляет собой имущественный производственный комплекс, состоящий из технологически, организационно и экономически взаимосвязанных и централизованно управляемых производственных и иных объектов, предназначенных для добычи, транспортировки, хранения, поставок газа; а газораспределительная система - имущественный производственный комплекс, состоящий из организационно и экономически взаимосвязанных объектов, предназначенных для транспортировки и подачи газа непосредственно его потребителям.

--------------------------------

<1> СЗ РФ 1999. N 14. Ст. 1667.

Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139C93177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA3B1m105O) от 7 декабря 2011 г. N 416-ФЗ "О водоснабжении и водоотведении" дает понятие объекта централизованной системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, понимая под ним инженерное сооружение, входящее в состав централизованной системы горячего водоснабжения (в том числе центральные тепловые пункты), холодного водоснабжения и (или) водоотведения, непосредственно используемое для горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения <1>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2011. N 50. Ст. 7358.

Основное требование к предприятиям, сооружениям, путям и средствам сообщения, средствам связи и объектам жизнеобеспечения населения как к предметам анализируемого преступления состоит в важном экономическом и оборонном значении указанных объектов.

С **объективной стороны** диверсия может выражаться в совершении взрыва, поджога или иных действий, направленных на уничтожение или повреждение обозначенных выше объектов.

**Взрыв** традиционно понимается как освобождение большого количества энергии в ограниченном объеме за короткий промежуток времени. В результате взрыва вещество, заполняющее объем, в котором происходит освобождение энергии, превращается в сильно нагретый газ с очень высоким давлением. Этот газ с большой силой воздействует на окружающую среду, вызывая ее движение. В твердой среде взрыв сопровождается ее разрушением и дроблением.

**Поджог** - это умышленные действия виновного, приводящие к уничтожению или повреждению материальных объектов с использованием реакции горения. Поджог может привести к пожару, под которым Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243159C9B177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA3B3m107O) от 21 декабря 1994 г. N 69-ФЗ "О пожарной безопасности" <1> (в ред. от 19 июля 2011 г.) понимает неконтролируемое горение, причиняющее материальный ущерб, вред жизни и здоровью граждан, интересам общества и государства.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1994. N 35. Ст. 3649.

**Иные действия,** направленные на уничтожение или повреждение предметов диверсии, могут состоять в механическом, физическом, химическом и других способах воздействия на материальные предметы, в результате чего прекращается само их существование в прежнем виде или они приводятся в непригодное для целевого использования состояние. Полная непригодность предмета к использованию, а равно состояние, при котором затраты на восстановление его полезных свойств экономически нецелесообразны, приравнивается к уничтожению этого предмета. Законодатель оставил перечень действий, направленных на уничтожение или повреждение предметов диверсии, открытым. Это дает основание рассматривать в качестве таковых не только общеопасные действия (обвал, затопление шахт, организация крушения на железнодорожном транспорте и т.д.), но и действия, не представляющие опасности для третьих объектов уголовно-правовой охраны (поломка машин, обрыв проводов, устройство короткого замыкания и т.д.).

По конструкции анализируемый состав преступления относится к формальным. Преступление считается оконченным с момента совершения определенных действий независимо от факта наступления последствий. Сам же факт наступления последствий не требует дополнительной квалификации. Наступивший материальный ущерб влияет не на квалификацию содеянного, а на установление степени вины и назначение наказания. Сказанное справедливо при условии, если наступившие последствия представляют собой вред, причиненный предмету посягательства. В то же время совершение диверсионного акта общеопасным способом (способом, который заведомо для виновного представляет опасность не только для избранного предмета диверсии, но и для иных объектов охраны) может влечь за собой последствия, уголовно-правовая оценка которых выходит за рамки [ст. 281](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB0m101O) УК РФ. В этом случае уместно воспользоваться рекомендациями, данными Пленумом Верховного Суда РФ в [Постановлении](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD647179890177CDD4A395B6Cm302O) от 5 июня 2002 г. N 14 "О судебной практике по делам о нарушении правил пожарной безопасности, уничтожении или повреждении имущества путем поджога либо в результате неосторожного обращения с огнем". Согласно документу, если при уничтожении или повреждении чужого имущества путем поджога или иным общеопасным способом виновный предвидел и желал либо не желал, но сознательно допускал наступление таких последствий своего деяния, как смерть человека либо причинение вреда здоровью потерпевшего, содеянное представляет собой совокупность преступлений.

С **субъективной стороны** диверсия характеризуется виной в виде прямого умысла. Виновный сознает, что совершает действия, направленные на уничтожение или повреждение значимых в экономическом и оборонном отношениях объектов, и желает причинить им ущерб. Мотивы преступления не имеют квалифицирующего значения; это могут быть мотивы враждебности в отношении России, а также корысть, месть, иные личные мотивы. Выяснение мотивов представляется необходимым для верной социально-политической оценки акта диверсии. Обязательным признаком субъективной стороны преступления является цель - подрыв экономической безопасности и обороноспособности Российского государства.

Субъект диверсии общий - физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Закон предусматривает несколько квалифицирующих признаков диверсии.

Совершение диверсии организованной группой ([п. "а" ч. 2 ст. 281](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A0B4m105O) УК РФ) означает, что преступление выполнено заранее объединившейся устойчивой группой лиц (признаки организованной группы раскрыты ранее).

Диверсия, повлекшая причинение значительного имущественного ущерба либо наступление иных тяжких последствий ([п. "б" ч. 2 ст. 281](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A0B4m106O) УК РФ), представляет собой материальный состав преступления. Диверсия в силу своей специфики всегда причиняет реальный ущерб экономической безопасности и обороноспособности государства, независимо от того, влекут ли действия виновного какие-либо имущественные или иные последствия. В ситуации же реального причинения имущественного ущерба или наступления иных тяжких последствий их оценка осуществляется на основе данного квалифицирующего признака.

Исходя из закона психическое отношение виновного к наступившим последствиям может быть выражено как в умышленной, так и в неосторожной форме вины (в последнем случае деяние, предусмотренное [п. "б" ч. 2 ст. 281](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A0B4m106O) УК РФ, будет относиться к преступлениям с двумя формами вины). С учетом этого определяется объем последствий, наступление которых в результате диверсии охватывается [п. "б" ч. 2 ст. 281](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A0B4m106O) УК РФ и не требует дополнительной квалификации по совокупности преступлений.

Под значительным имущественным ущербом следует понимать реальный вред (не включая упущенную выгоду), который причинен в результате повреждения или уничтожения предприятий, сооружений, объектов транспортной инфраструктуры и транспортных средств, средств связи, объектов жизнеобеспечения. Размер ущерба является оценочным признаком, содержание которого устанавливается в каждом конкретном случае исходя из стоимости поврежденного или уничтоженного имущества, его значимости для экономики и т.д. Уничтожение или повреждение имущества, причинившее значительный ущерб и умышленно, и по неосторожности, полностью охватывается [п. "б" ч. 2 ст. 281](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A0B4m106O) УК РФ и не требует дополнительной квалификации.

Под иными тяжкими последствиями следует понимать как нематериальные последствия (срыв выполнения оборонных заказов, остановку производства и т.д.), так и физические (неосторожное причинение смерти, умышленное или неосторожное причинение вреда здоровью человека и др.).

В [ч. 3 ст. 281](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A0B4m100O) УК РФ предусмотрена ответственность за диверсию, если она повлекла умышленное причинение смерти человеку. По смыслу закона представляется, что отношение к последствию в виде смерти потерпевшего в данном составе может быть охарактеризовано только косвенным умыслом. Он имеет место в ситуации, когда, например, избирая общеопасный способ диверсии, виновный предвидит возможность наступления смерти одного или нескольких лиц и безразлично к ней относится либо сознательно допускает данное последствие. Если виновный действует с прямым умыслом на причинение смерти конкретному потерпевшему (или потерпевшим), содеянное должно квалифицироваться по [статье](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA6B6m107O) об ответственности за убийство общеопасным способом, а при наличии к тому оснований - по совокупности с преступлением, предусмотренным [ст. 281](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB0m101O) УК РФ.

Диверсия по своим объективным признакам близка целому ряду иных преступлений, что ставит проблему их разграничения. В частности, диверсию следует отличать от террористического акта ([ст. 205](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A1B0m102O) УК РФ). Их основные различия заключаются в следующем:

1) предметом диверсии является ограниченный круг предприятий и сооружений, в то время как при терроризме им могут выступать любые предметы;

2) если диверсия объективно выражается в совершении действий, направленных на уничтожение или повреждение предметов, то терроризм образует и угроза совершения указанных действий;

3) целью диверсии является подрыв экономической безопасности и обороноспособности страны, в связи с чем уничтожение или повреждение предприятий или сооружений важно для преступника само по себе, целью же совершения террористического акта является воздействие на принятие решений органами власти, в связи с чем уничтожение или повреждение определенных материальных объектов значимо лишь с точки зрения создания атмосферы общественного страха <1>.

--------------------------------

<1> См.: Емельянов В.П. Терроризм и преступления с признаками терроризирования. СПб., 2002. С. 278.

Содержание цели действий субъекта преступления, направленность умысла и особенности законодательной конструкции объективной стороны позволяет отграничить диверсию от таких преступлений, как умышленное уничтожение или повреждение имущества ([ст. 167](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBA3B3m107O) УК РФ), приведение в негодность объектов жизнеобеспечения ([ст. 215.2](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBA7B2m106O) УК РФ), приведение в негодность нефтепроводов, нефтепродуктопроводов и газопроводов ([ст. 215.3](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A1B7m106O) УК РФ); уничтожение или повреждение лесов ([ст. 261](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A028E6mC0DO) УК РФ), приведение в негодность транспортных средств ([ст. 267](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBA4B7m10DO) УК РФ), умышленное уничтожение или повреждение военного имущества ([ст. 346](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C8A1B0m103O) УК РФ).

§ 5. Преступления против основ

информационной безопасности государства

К преступлениям против основ информационной безопасности государства следует относить деяния, предусмотренные [ст. 283](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB7m100O) УК РФ "Разглашение государственной тайны" и [ст. 284](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB7m10DO) УК РФ "Утрата документов, содержащих государственную тайну". Информационная сфера, являясь системообразующим фактором жизни современного общества, активно влияет на состояние политической, экономической, оборонной и других составляющих безопасности Российской Федерации. Национальная безопасность Российской Федерации существенным образом зависит от обеспечения информационной безопасности, и, что очевидно, в ходе технического прогресса эта зависимость будет возрастать.

Среди объектов безопасности в информационной сфере общества особое место занимает информация. Согласно Федеральному [закону](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD3451E9D93177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA3B3m102O) от 27 июля 2006 г. N 149-ФЗ "Об информации, информационных технологиях и о защите информации" <1> (в ред. от 21 июля 2011 г.) информация представляет собой определенные сведения (сообщения, данные) независимо от формы их представления. В зависимости от категории доступа информация подразделяется на общедоступную и ту, доступ к которой ограничен федеральными законами (информация ограниченного доступа). В уголовном законе ограниченная в обороте информация представлена категорией "тайна". Тайна выступает разновидностью конфиденциальной информации; тайна в уголовном законодательстве - охраняемые уголовным законом сведения, известные и доверенные ограниченному кругу субъектов в силу исполнения служебных, профессиональных и иных обязанностей, за разглашение которых устанавливается уголовная ответственность <2>. К особому виду тайной информации относится информация, составляющая государственную тайну (понятие государственной тайны анализировалось ранее).

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2006. N 31 (ч. I). Ст. 3448.

<2> См.: Паршин С.М. Тайна в уголовном законодательстве (теоретико-прикладное исследование): Автореферат дис. ... канд. юрид. наук. Н. Новгород, 2006.

Разглашение государственной тайны ([ст. 283](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB7m100O) УК РФ)

**Объектом** преступления выступают общественные отношения, составляющие основу информационной безопасности в части охраны наиболее значимых для государственной безопасности сведений.

Диспозицию анализируемой [статьи](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB7m100O) можно отнести к бланкетно-ссылочной: при квалификации преступления требуется обращение к нормативным актам, регламентирующим порядок обращения сведений, составляющих государственную тайну (для установления факта незаконности ознакомления с соответствующей информацией посторонних лиц), а также к предписаниям [ст. 275](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB2m100O) УК РФ (для установления отсутствия признаков государственной измены).

Основными нормативными актами, регламентирующими порядок обращения информации, содержащей государственную тайну, являются Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD046179B9A177CDD4A395B6Cm302O) "О государственной тайне", разработанные на его основе ведомственные документы о работе с документами, содержащими секретные сведения. Общее правило состоит в том, что запрещается любая форма разглашения и любые действия, способные привести к разглашению сведений, составляющих государственную тайну. Указанные сведения могут стать достоянием третьих лиц только при условии их рассекречивания либо в случаях, специально предусмотренных законодательством (например, при участии адвоката в уголовном или гражданском деле, связанном с государственной тайной, или в ситуации передачи сведений, составляющих государственную тайну, другим государствам и т.д.). При квалификации разглашения государственной тайны следует установить факт незаконности действий виновного, что не представляет трудностей ввиду того, что у каждого лица, получающего доступ к сведениям, составляющим государственную тайну, берется подписка о неразглашении этих сведений.

Гораздо сложнее установить ссылочный признак состава преступления - отсутствие признаков государственной измены. При отграничении разглашения сведений, составляющих государственную тайну, от государственной измены в форме выдачи государственной тайны основные отличительные признаки состоят в следующем: во-первых, субъектом преступления, предусмотренного [ст. 283](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB7m100O) УК РФ, может быть только лицо, которому государственная тайна стала известна по службе или работе, а субъектом выдачи государственной тайны - любое лицо; во-вторых, адресатом получения сведений при разглашении, в отличие от выдачи, являются не только иностранное государство, организация или их представители, но и иные третьи лица; в-третьих, государственная измена, в отличие от разглашения государственной тайны, преследует наличие строго определенной направленности умысла виновного - причинить ущерб внешней безопасности России.

С **объективной стороны** преступление состоит в таком разглашении сведений, составляющих государственную тайну, при котором они стали известны другим лицам. Под разглашением следует понимать предание огласке или распространение данных сведений с нарушением установленного порядка. Само разглашение может иметь форму как активных действий (сообщение в доверительной беседе; демонстрирование документов, схем, устройств и т.п.; открытый доклад или лекция; публикация в средствах массовой информации или печатных изданиях и др.), так и бездействия (непринятие мер для засекречивания перевозки соответствующих материалов; допущение посторонних к ознакомлению с секретными сведениями и т.д.). Способ разглашения может быть любым: устно, письменно, с использованием средств массовой информации и т.д.

По конструкции объективной стороны состав преступления, предусмотренный [ч. 1 ст. 283](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE7CAmA03O) УК РФ, относится к числу формальных. Представляется, что оконченным это преступление является с момента восприятия сведений, составляющих государственную тайну, посторонним лицом. В связи с этим важно обратить внимание на два момента. Во-первых, посторонним следует признавать как лиц, которые вообще не имели доступа к государственной тайне; так и лиц, которые имели такой доступ, но не имели права знакомиться со сведениями, которые им сообщил виновный. Во-вторых, адресат, воспринимающий информацию от виновного, по своим субъективным свойствам должен быть в состоянии сознавать, что эта информация относится к государственной тайне (в силу чего разглашение сведений, составляющих государственную тайну, малолетним, душевнобольным, лицам, не владеющим языком, и т.п. не может составлять оконченного состава преступления и должно квалифицироваться при наличии к тому оснований как покушение на преступление).

С **субъективной стороны** разглашение государственной тайны характеризуется виной в форме умысла или неосторожности. При совершении преступления умышленно лицо сознает недопустимость разглашения сведений, составляющих государственную тайну, другим лицам, предвидит, что в результате его деяний сведения станут доступны этим лицам, желает либо сознательно допускает наступления этих последствий (например, виновный похваляется своей осведомленностью перед знакомыми или обсуждает сведения, составляющие государственную тайну, со своим коллегой в общественном месте). При неосторожном разглашении государственной тайны виновный не предвидит, что в результате его деяний государственная тайна может стать достоянием третьих лиц, хотя должен был и мог это предвидеть; либо предвидит наступление последствий, но самонадеянно рассчитывает на их предотвращение (например, виновный использует уязвимый шифр при передаче секретных сведений или по невнимательности высылает секретные сведения в адрес посторонних лиц).

**Субъект** анализируемого преступления - специальный: физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста, которому государственная тайна была доверена или стала известна по службе или работе. Согласно Федеральному [закону](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD046179B9A177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA2BAm10CO) "О государственной тайне" ими могут быть как граждане Российской Федерации, так и лица с двойным гражданством, иностранные граждане, лица без гражданства, эмигранты и реэмигранты. Под лицами, которым тайна была доверена, следует понимать субъектов, имеющих специальный допуск к государственной тайне и состоящих на должностях в организациях и учреждениях, функционирование которых связано с созданием или оборотом материалов, содержащих государственную тайну. Под лицами, которым тайна стала известна по службе или работе, следует понимать субъектов, не состоящих на должностях в указанных учреждениях, но получивших допуск к государственной тайне (адвокаты, участвующие в качестве защитников в уголовном судопроизводстве по делам, связанным со сведениями, составляющими государственную тайну; члены Совета Федерации, депутаты Государственной Думы, судьи на период исполнения ими своих полномочий; лица, получившие допуск к государственной тайне в связи с подготовкой диссертаций или выполнением иных научных исследований, и т.д.). Все указанные лица предупреждаются о неразглашении государственной тайны, ставшей им известной в связи с исполнением своих полномочий, и о привлечении их к ответственности в случае ее разглашения, о чем у них берется соответствующая расписка. Именно наличие специально оформленного допуска и подписки о неразглашении государственной тайны является ключевыми признаками субъекта анализируемого преступления. Такой допуск предусматривает принятие лицом на себя обязательств перед государством по нераспространению доверенных ему сведений, составляющих государственную тайну. Важно обратить внимание, что прекращение допуска к государственной тайне не освобождает должностное лицо или гражданина от взятых ими обязательств по неразглашению сведений, составляющих государственную тайну.

Если разглашение сведений, составляющих государственную тайну, совершают иные лица, не отвечающие требованиям специального субъекта, они, в зависимости от ситуации, могут нести ответственность за соучастие в преступлении, предусмотренном [ст. 283](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB7m100O) УК РФ. Анализируемая [статья](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB7m100O) уголовного закона не охватывает собой случаев умышленного собирания лицом, не имеющим доступа к государственной тайне, соответствующих сведений и их разглашения. Такие деяния могут содержать признаки составов преступлений, предусмотренных [ст. ст. 275](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB2m100O) или [276](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB2m10CO) УК РФ, если государственная тайна становится достоянием иностранного государства, иностранной организации или их представителей. Если же лицо, не имеющее доступа к государственной тайне, собирает соответствующие сведения при отсутствии умысла на их передачу иностранному государству, содеянное может рассматриваться, в зависимости от обстоятельств, либо как должностное преступление (например, предусмотренное [ст. 285](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB4m107O) УК РФ "Злоупотребление должностными полномочиями"), либо как информационное преступление (например, предусмотренное [ст. 272](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A023E3mC03O) УК РФ "Неправомерный доступ к компьютерной информации"), либо как приготовление к какому-либо иному преступлению.

Законом предусмотрен единственный квалифицированный состав разглашения государственной тайны - разглашение, повлекшее по неосторожности тяжкие последствия. Указанный признак относится к числу оценочных. Его содержание подлежит установлению в каждом конкретном случае с учетом всех обстоятельств дела: содержание сведений, их значимость, характеристика адресата и т.д. В качестве тяжких последствий можно рассматривать срыв государственных мероприятий, необходимость передислокации режимного объекта, провал агентурной разведывательной сети и т.д.

В оценке последствий разглашения государственной тайны важную роль должны сыграть соответствующие указания Правительства РФ. Как следует из [п. 3 ст. 4](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD046179B9A177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA3B6m101O) Закона "О государственной тайне", именно Правительство РФ должно устанавливать порядок определения размеров ущерба, наступившего в результате несанкционированного распространения сведений, составляющих государственную тайну, т.е. определить методики, согласно которым можно будет рассчитывать размер ущерба. Соответствующего документа на сегодняшний день нет.

Внесенные в 1998 г. изменения в [ст. 283](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB7m100O) УК РФ уточнили позицию законодателя относительно формы вины в анализируемом составе преступления. Субъективная сторона преступления в квалифицированном составе разглашения государственной тайны сегодня характеризуется либо в целом неосторожностью, либо двойной формой вины. Такой подход обусловлен признанием возможности выполнения основного состава преступления как умышленно, так и по неосторожности. Двойная форма вины в квалифицированном составе преступления будет иметь место только в том случае, если основной состав выполнен умышленно; если же основной состав преступления выполняется по неосторожности, то и квалифицированный состав требует неосторожной формы вины.

Утрата документов, содержащих

государственную тайну ([ст. 284](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB7m10DO) УК РФ)

Объектом преступления выступают общественные отношения, гарантирующие основы информационной безопасности государства.

Предметом преступления выступают документы, содержащие государственную тайну, и предметы, сведения о которых составляют государственную тайну. Понятие документа определено Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD342119893177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA2BBm10DO) от 29 декабря 1994 г. N 77-ФЗ "Об обязательном экземпляре документов" <1> (в ред. от 11 июля 2011 г.). Им признается материальный носитель с зафиксированной на нем информацией в виде текста, звукозаписи (фонограммы), изображения или их сочетания, предназначенный для передачи во времени и пространстве в целях общественного использования и хранения. Указанный [Закон](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD342119893177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA1B3m107O) различает несколько видов документов, в том числе:

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1995. N 1. Ст. 1.

- издания (текстовые, нотные, картографические, изоиздания) - издания, прошедшие редакционно-издательскую обработку, полиграфически самостоятельно оформленные, имеющие выходные сведения;

- официальные документы - документы, принятые органами законодательной, исполнительной и судебной власти, носящие обязательный, рекомендательный или информационный характер;

- аудиовизуальная продукция - кино-, видео-, фоно-, фотопродукция и ее комбинации, созданные и воспроизведенные на любых видах носителей;

- электронные издания - программы для электронных вычислительных машин и базы данных, а также электронные документы, прошедшие редакционно-издательскую обработку, имеющие выходные сведения, тиражируемые и распространяемые на машиночитаемых носителях;

- неопубликованные документы - документы, содержащие результаты научно-исследовательской, опытно-конструкторской и технологической работы (диссертации, отчеты о научно-исследовательских, об опытно-конструкторских и о технологических работах, депонированные научные работы, алгоритмы и программы);

- патентные документы - описания к патентам и заявкам на объекты промышленной собственности.

Любой из указанных видов документов, если он содержит сведения, составляющие государственную тайну, может стать предметом анализируемого преступления. В связи с чем представляется неоправданно узким понимание документа только как письменного акта, который имеет обязательные удостоверительные реквизиты, оформлен в установленном порядке и зарегистрирован в соответствующем учреждении <1>.

--------------------------------

<1> Суд присяжных: квалификация преступлений и процедура рассмотрения дел: Научно-практическое [пособие](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369D482D2A8943A0CD1401193994A76D51335596B3D7BAE4D6EAC2AE4C2A2mB03O) / Под ред. А.В. Галаховой. М., 2006. С. 263 (автор - В.В. Максимов).

Предметами, сведения о которых составляют государственную тайну, следует признавать различные объекты, информацию о наличии которых государство считает необходимым засекретить. Это могут быть определенные материалы, образцы техники, вооружения, топлива и т.д.

С **объективной стороны** анализируемое преступление состоит в нарушении правил обращения с документами и предметами, составляющими государственную тайну, которое повлекло за собой их утрату и наступление тяжких последствий. Диспозиция [статьи](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB4m104O) бланкетная, в связи с чем при квалификации преступления необходимо обращаться к нормативным документам, определяющим порядок обращения с предметами, содержащими сведения, составляющие государственную тайну. В качестве примера такого документа можно привести утвержденное Приказом Генерального прокурора РФ от 10 июня 1998 г. N 33 [Положение](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369D297C0A8943A0FD241149F97177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA3B0m10CO) о работе с секретными материалами, документами, делами, которое устанавливает следующие правила обращения с документами: запрещается использовать секретные сведения в несекретной служебной переписке; вести переговоры по секретным вопросам по незащищенным линиям связи; снимать копии с секретных документов без письменного разрешения 1-го отдела; выполнять секретные работы на дому; печатать документы закрытого характера на незащищенном компьютере; перевозить секретные документы, материалы и дела в общественном транспорте; иметь при себе секретные документы в пути следования в служебную командировку; передавать один и тот же текст телеграммы в открытом и зашифрованном виде; снимать копии с секретных документов и делать какие-либо записи о содержании на неучтенных листах бумаги и т.д. Нарушение правил может выражаться как в форме активных действий, так и в форме бездействия. Правоприменитель обязан точно указать, какой пункт (статью) какого нормативного акта нарушил виновный.

По конструкции объективной стороны состав преступления относится к числу материальных. Обязательным последствием деяний виновного выступает утрата документов или предметов и наступление тяжких последствий. Представляется, что это два обязательных, взаимосвязанных, следующих одно за другим и находящихся в причинной связи с поведением виновного последствия. Нарушение правил обращения с документами, повлекшее только их утрату, не образует преступления; так же как наступление тяжких последствий в результате нарушения правил обращения с документами, при котором они не утрачиваются (например, не может квалифицироваться по [ст. 284](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB7m10DO) УК РФ утрата документа, который через несколько дней был рассекречен; или нарушение правил работы с документом, при котором содержащиеся в нем сведения стали известны третьим лицам, повлекли срыв важного государственного мероприятия, но сам документ при этом не был утрачен).

Утрата документа не является действием виновного, это последствие, которое испытывает на себе государство. В силу этого утратой следует признавать как выход документа из владения субъекта помимо его воли (документ был обронен на улице, оставлен в ненадлежащем месте и т.п.), так и исчезновение документа или предмета по воле виновного (например, его неосторожное уничтожение). Признак утраты документа следует устанавливать независимо от того, на какой срок вышел из владения документ или предмет, содержащий в себе сведения государственной важности; при наличии иных признаков состава даже краткосрочное отсутствие документа можно рассматривать в качестве преступления.

Тяжкие последствия утраты документа - оценочный признак, содержание которого во многом совпадает с изложенной выше характеристикой последствий преступления, предусмотренного [ст. 283](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB7m100O) УК РФ.

Между деянием виновного и наступившими последствиями необходимо установить непосредственную причинную связь. Если лицом нарушены правила обращения с документом, документ утрачен, наступили тяжкие последствия, но:

а) утрата документов вызвана не фактом нарушения правил, а иными обстоятельствами (например, документ похищен вместе с неопечатанным сейфом); или

б) тяжкие последствия наступили не в результате утраты документа (например, содержащаяся в документе информация была разглашена иным лицом), то состав преступления отсутствует.

Субъективная сторона утраты документов, содержащих государственную тайну, характеризуется неосторожной формой вины, поскольку согласно устоявшейся практике форма вины в преступлении определяется прежде всего психическим отношением субъекта к наступившим последствиям. При совершении преступления по легкомыслию виновный, нарушая правила обращения с документами, содержащими государственную тайну, предвидит возможность их утраты и наступления тяжких последствий, но самонадеянно рассчитывает на их предотвращение. При совершении преступления по небрежности виновный не предвидит возможности утраты документов, хотя должен был и мог ее предвидеть.

Следует обратить внимание, что в содержание субъективной стороны анализируемого преступления необходимо включать также осознание виновным факта нарушения специальных правил. Представляется, что любое лицо, имеющее доступ к государственной тайне, всегда осознает, находятся ли его действия в рамках существующих правил или же представляют собой их нарушение. Неосознанное нарушение правил обращения с документами, повлекшее их неосторожную утрату и наступление тяжких последствий, не может квалифицироваться по [ст. 284](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB7m10DO) УК РФ (такая ситуация, к примеру, возможна, если лицо не осознает, что его работа с секретными документами записывается на видеопленку посторонними лицами).

Осознанное нарушение субъектом правил обращения с документами и сознательно-волевое (умышленное) отношение к наступившим последствиям исключает возможность квалификации содеянного по [ст. 284](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB7m10DO) УК РФ. Например, умышленное повреждение, уничтожение документа, при котором субъект желает наступления тяжких последствий, может получить правовую оценку по [ст. ст. 275](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB2m100O), [286](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB5m100O) УК РФ. В некоторых случаях возникает проблема отграничения анализируемого преступления от деяния, предусмотренного [ст. 325](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE0CAmA04O) УК РФ "Похищение или повреждение документов, штампов, печатей либо похищение марок акцизного сбора, специальных марок или знаков соответствия". Ее решение видится в следующем: если официальный документ, содержащий государственную тайну, повреждается, скрывается лицом, имеющим допуск к этому документу, которое действует по любым мотивам, и это влечет за собой по неосторожности тяжкие последствия, содеянное квалифицируется по [ст. 284](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB7m10DO) УК РФ. Если же такой документ повреждается, скрывается иным лицом, действующим из корыстной или иной личной заинтересованности, и это не влечет за собой наступления последствий, то по [ст. 325](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE0CAmA04O) УК РФ.

Субъект преступления специальный - физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста, которое имеет допуск к государственной тайне. Представляется, что признаки субъекта в данном случае идентичны рассмотренным ранее признакам субъекта преступления, предусмотренного [ст. 283](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB7m100O) УК РФ.

Глава 36. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ВЛАСТИ,

ИНТЕРЕСОВ ГОСУДАРСТВЕННОЙ СЛУЖБЫ

И СЛУЖБЫ В ОРГАНАХ МЕСТНОГО САМОУПРАВЛЕНИЯ

§ 1. Общая характеристика преступлений против

государственной власти, интересов государственной службы

и службы в органах местного самоуправления

Составы преступлений против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления (так называемые должностные (служебные) преступления и связанные с ними деяния) объединены в [гл. 30](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB4m106O) УК РФ.

Общественная опасность рассматриваемых преступлений заключается в том, что в результате посягательства на нормальное, регламентированное законодательством функционирование государственных и муниципальных органов и учреждений дестабилизируется работа публичного аппарата власти и управления, нарушаются права и законные интересы граждан и организаций, в обществе подрываются авторитет публичной власти и уверенность граждан в защищенности их законом и государством. Развиваются негативное отношение к государственным структурам и их должностным лицам, нежелание сотрудничать с ними, пренебрежительное отношение к закону. В свою очередь, указанные факторы оказывают отрицательное воздействие на государственное развитие, являются существенным препятствием в становлении нашей страны на путь правового государства.

Видовым объектом преступлений [гл. 30](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB4m106O) УК РФ является осуществляемая в соответствии с законом деятельность органов государственной власти, органов местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждений, государственных корпораций, Вооруженных Сил РФ, других войск и воинских формирований РФ.

Государственная власть в Российской Федерации осуществляется на основе разделения на законодательную, исполнительную и судебную посредством деятельности федеральных государственных органов и органов государственной власти субъектов Российской Федерации ([ст. ст. 10](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0FDD471291C4407E8C1F375E64626CA90462AD2AE5CEmA0AO), [11](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0FDD471291C4407E8C1F375E64626CA90462AD2AE5CFmA02O) Конституции РФ). Кроме того, существуют государственные органы, не входящие ни в одну из названных ветвей власти (например, Прокуратура РФ, Центральный банк РФ, Счетная палата РФ). Для непосредственного исполнения полномочий федеральных государственных органов и органов государственной власти субъектов законодательством устанавливаются государственные должности Российской Федерации и, соответственно, государственные должности субъектов Российской Федерации. Государственные должности Российской Федерации устанавливаются в соответствии с [Конституцией](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0FDD471291C4407E8C1F37m50EO) РФ и федеральными законами <1>, государственные должности субъектов Российской Федерации - с конституциями (уставами) и законами субъектов Российской Федерации ([ст. 1](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243149B92177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA3B3m106O) Федерального закона от 27 июля 2004 г. N 79-ФЗ "О государственной гражданской службе Российской Федерации" <2>).

--------------------------------

<1> См.: [Сводный перечень](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD246139997177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA3B3m107O) государственных должностей Российской Федерации, утв. Указом Президента РФ от 11 января 1995 г. N 32 "О государственных должностях Российской Федерации".

<2> СЗ РФ. 2004. N 31. Ст. 3215.

В целях обеспечения исполнения полномочий соответствующих государственных органов и лиц, занимающих государственные должности, законодательством Российской Федерации предусматривается прохождение гражданами государственной службы на государственных должностях государственной службы.

Организация государственной службы в Российской Федерации, порядок ее прохождения в органах государственной власти и иные вопросы государственной службы регламентированы различными нормативными актами, среди которых Федеральные законы от 27 мая 2003 г. [N 58-ФЗ](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD1481F9296177CDD4A395B6Cm302O) "О системе государственной службы Российской Федерации" <1>, от 27 июля 2004 г. [N 79-ФЗ](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243149B92177CDD4A395B6Cm302O) "О государственной гражданской службе Российской Федерации", от 28 марта 1998 г. [N 53-ФЗ](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD242119D91177CDD4A395B6Cm302O) "О воинской обязанности и военной службе" <2>, Указы Президента РФ от 31 декабря 2005 г. [N 1574](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD2401E9392177CDD4A395B6Cm302O) "О Реестре должностей федеральной государственной гражданской службы" <3>, от 11 января 1995 г. [N 32](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD246139997177CDD4A395B6Cm302O) "О государственных должностях Российской Федерации" <4> и др.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2003. N 22. Ст. 2063.

<2> СЗ РФ. 1998. N 13. Ст. 1475.

<3> СЗ РФ. 2006. N 1. Ст. 118.

<4> СЗ РФ. 1995. N 3. Ст. 174.

Под государственной службой в соответствии с Федеральным законом "О системе государственной службы Российской Федерации" понимается профессиональная служебная деятельность граждан Российской Федерации по обеспечению исполнения полномочий Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, федеральных государственных органов, государственных органов субъектов Российской Федерации, лиц, занимающих государственные должности Российской Федерации и субъектов Российской Федерации ([ст. 1](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD1481F9296177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA3B3m105O) Закона). Государственная служба подразделяется на:

- государственную гражданскую службу (федеральную и субъектов Российской Федерации);

- военную;

- правоохранительную.

Государственная гражданская служба определяется как профессиональная служебная деятельность граждан на должностях государственной гражданской службы по обеспечению исполнения полномочий федеральных государственных органов, государственных органов субъектов Российской Федерации, лиц, занимающих государственные должности Российской Федерации и субъектов Российской Федерации ([ст. 5](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD1481F9296177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA3B6m107O) Закона).

Правоохранительная служба - профессиональная служебная деятельность граждан на должностях правоохранительной службы в государственных органах, службах и учреждениях, осуществляющих функции по обеспечению безопасности, законности и правопорядка, по борьбе с преступностью, по защите прав и свобод человека и гражданина ([ст. 7](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD1481F9296177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA3B6m10CO) Закона).

Военная служба представляет собой профессиональную служебную деятельность граждан на воинских должностях или не на воинских должностях в случаях и на условиях, предусмотренных федеральными законами и (или) нормативными правовыми актами Президента РФ, в Вооруженных Силах РФ, других войсках, воинских (специальных) формированиях и органах, осуществляющих функции по обеспечению обороны и безопасности государства ([ст. 6](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD1481F9296177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA3B6m102O) Закона).

Согласно Федеральному закону от 31 мая 1996 г. N 61-ФЗ "Об обороне" <1> Вооруженные Силы РФ (определяемые как государственная военная организация, составляющая основу обороны Российской Федерации) состоят из центральных органов военного управления, объединений, соединений, воинских частей и организаций ([ст. ст. 10](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD048139990177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA2B6m100O), [11](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD048139990177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA2B7m104O) Закона). К другим войскам относятся внутренние войска Министерства внутренних дел <2> и войска гражданской обороны <3>, к воинским формированиям - инженерно-технические и дорожно-строительные воинские формирования при федеральных органах исполнительной власти ([ч. ч. 5](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD048139990177CDD4A395B6C3224B94A27A02BmE0CO), [6 ст. 1](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD048139990177CDD4A395B6C3224B94A27A028mE02O) Закона).

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1996. N 23. Ст. 2750.

<2> См.: Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD148109C9B177CDD4A395B6Cm302O) от 6 февраля 1997 г. N 27-ФЗ "О внутренних войсках Министерства внутренних дел Российской Федерации" // СЗ РФ. 1997. N 6. Ст. 711.

<3> См.: Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD0461E9A97177CDD4A395B6Cm302O) от 12 февраля 1998 г. N 28-ФЗ "О гражданской обороне" // СЗ РФ. 1998. N 7. Ст. 799; [Положение](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD3491E9D96177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA3B3m106O) о гражданской обороне в Российской Федерации (утв. Постановлением Правительства РФ от 26 ноября 2007 г. N 804) // СЗ РФ. 2007. N 49. Ст. 6165.

Государственные должности государственной службы согласно [ст. 8](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD1481F9296177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA3B7m105O) Федерального закона "О системе государственной службы Российской Федерации" учреждаются федеральным законом <1> или иным нормативным правовым актом Российской Федерации, законом или иным нормативным правовым актом субъекта Российской Федерации и подразделяются на:

--------------------------------

<1> См.: [ст. ст. 8](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243149B92177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA3B7m102O), [9](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243149B92177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA3B7m10CO) Федерального закона "О государственной гражданской службе Российской Федерации"; [ст. 42](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD242119D91177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA7B4m102O) Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе".

- должности федеральной государственной гражданской службы;

- должности государственной гражданской службы субъекта Российской Федерации;

- воинские должности;

- должности правоохранительной службы.

На федеральном уровне утвержден [Реестр](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD2401E9392177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA3B1m107O) должностей федеральной государственной гражданской службы (см. Указ Президента РФ от 31 декабря 2005 г. N 1574). [Реестр](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD2401E9392177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA3B1m107O) должностей государственной гражданской службы субъекта Российской Федерации утверждается законом или иным нормативным правовым актом субъекта Российской Федерации.

Органы местного самоуправления не входят в систему органов государственной власти ([ст. 12](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0FDD471291C4407E8C1F375E64626CA90462AD2AE5CFmA06O) Конституции РФ). Основные вопросы организации и деятельности этих органов регламентируются Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD346159990177CDD4A395B6Cm302O) от 6 октября 2003 г. N 131-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации" <1>. Согласно [ст. 2](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD346159990177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA3B0m101O) Закона органы местного самоуправления - это избираемые непосредственно населением и (или) образуемые представительным органом муниципального образования органы, наделенные собственными полномочиями по решению вопросов местного значения. Структуру органов местного самоуправления составляют представительный орган муниципального образования, глава муниципального образования, местная администрация (исполнительно-распорядительный орган муниципального образования), контрольный орган муниципального образования, иные органы и выборные должностные лица местного самоуправления, предусмотренные уставом муниципального образования и обладающие собственными полномочиями по решению вопросов местного значения ([ст. 34](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD346159990177CDD4A395B6C3224B94A27A029E7mC0EO) Закона).

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2003. N 40. Ст. 3822.

Глава муниципального образования - выборное должностное лицо, возглавляющее деятельность по осуществлению местного самоуправления на территории муниципального образования.

Основные положения о прохождении муниципальной службы в системе органов местного самоуправления закреплены в Федеральном [законе](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD242129F95177CDD4A395B6Cm302O) от 2 марта 2007 г. N 25-ФЗ "О муниципальной службе в Российской Федерации" <1>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2007. N 10. Ст. 1152.

Государственное или муниципальное учреждение, законная деятельность которого также является объектом уголовно-правовой охраны, - это некоммерческая организация, созданная собственником (соответственно государством либо муниципальным образованием) для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера. Среди таких учреждений - учреждения науки, образования, культуры, здравоохранения, социального обслуживания и др.

Государственное или муниципальное учреждение может быть бюджетным или автономным учреждением ([ст. 120](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD046179994177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE3mC09O) ГК РФ <1>).

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1994. N 32. Ст. 3301.

Бюджетное учреждение - это государственное (муниципальное) учреждение, финансовое обеспечение выполнения функций которого, в том числе по оказанию государственных (муниципальных) услуг физическим и юридическим лицам в соответствии с государственным (муниципальным) заданием, осуществляется за счет средств соответствующего бюджета на основе бюджетной сметы ([ст. ст. 6](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD345149D9B177CDD4A395B6C3224B94A27A029E5C2mA0AO), [161](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD345149D9B177CDD4A395B6C3224B94A27A029E4CDmA07O) Бюджетного кодекса РФ <1>). Бюджетные учреждения полностью или частично финансируются собственником их имущества (государством либо муниципальным образованием); порядок финансового обеспечения определяется законом. Бюджетное учреждение отвечает по своим обязательствам находящимися в его распоряжении денежными средствами. При недостаточности указанных денежных средств субсидиарную ответственность по обязательствам такого учреждения несет собственник его имущества.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1998. N 31. Ст. 3823.

Автономным учреждением признается некоммерческая организация, созданная Российской Федерацией, субъектом РФ или муниципальным образованием для выполнения работ, оказания услуг в целях осуществления предусмотренных законодательством РФ полномочий органов государственной власти, полномочий органов местного самоуправления в сферах науки, образования, здравоохранения, культуры, социальной защиты, занятости населения, физической культуры и спорта, а также в иных сферах ([ст. 2](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD240129D94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA1B0m106O) Федерального закона от 3 ноября 2006 г. N 174-ФЗ "Об автономных учреждениях" <1>). В отличие от бюджетного автономное учреждение отвечает по своим обязательствам всем закрепленным за ним имуществом (за исключением недвижимого имущества и особо ценного движимого имущества <2>, закрепленных за автономным учреждением собственником этого имущества или приобретенных автономным учреждением за счет выделенных таким собственником средств). Кроме того, собственник имущества автономного учреждения не несет ответственности по обязательствам автономного учреждения.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2006. N 45. Ст. 4626.

<2> См. об особо ценном движимом имуществе: [Постановление](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A04D544169C994A76D5133559m60BO) Правительства РФ от 31 мая 2007 г. N 337 "О порядке определения видов особо ценного движимого имущества автономного учреждения" // СЗ РФ. 2007. N 23. Ст. 2802.

В соответствии со [ст. 7.1](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F95177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA3B7m107O) Федерального закона от 12 января 1996 г. N 7-ФЗ "О некоммерческих организациях" <1> государственной корпорацией признается не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная Российской Федерацией на основе имущественного взноса и созданная для осуществления социальных, управленческих или иных общественно полезных функций. Государственная корпорация создается на основании федерального закона; этим же [Законом](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F95177CDD4A395B6Cm302O) устанавливаются особенности ее правового положения <2>. Так, Федеральным законом от 17 мая 2007 г. N 82-ФЗ "О Банке развития" <3> создана государственная корпорация "Банк развития и внешнеэкономической деятельности (Внешэкономбанк)", целью деятельности которой является повышение конкурентоспособности экономики Российской Федерации и стимулирование инвестиционной деятельности в России и за рубежом ([ст. 3](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD3451F9C92177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA3B3m102O) Закона).

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1996. N 3. Ст. 145.

<2> См., напр.: Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD3431E9F9B177CDD4A395B6Cm302O) от 1 декабря 2007 г. N 317-ФЗ "О Государственной корпорации по атомной энергии "Росатом" // СЗ РФ. 2007. N 49. Ст. 6078; Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD346179991177CDD4A395B6Cm302O) от 23 ноября 2007 г. N 270-ФЗ "О Государственной корпорации "Ростехнологии" // СЗ РФ. 2007. N 48 (ч. II). Ст. 5814; Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD5401E9F90177CDD4A395B6Cm302O) от 19 июля 2007 г. N 139-ФЗ "О Российской корпорации нанотехнологий" // СЗ РФ. 2007. N 30. Ст. 3753.

<3> СЗ РФ. 2007. N 22. Ст. 2562.

Не является объектом рассматриваемых преступлений законная деятельность организаций (коммерческих и некоммерческих), не являющихся государственным или муниципальным учреждением и государственной корпорацией (например, деятельность акционерного общества, государственного (муниципального) унитарного предприятия, фонда или потребительского кооператива и т.д.). Поэтому посягательства на интересы данных организаций при имеющихся к тому основаниях должны квалифицироваться по [ст. ст. 201](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBA1B5m104O) - [204](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02EE0mC0AO) УК РФ.

Особенностью должностных преступлений является то, что их совершение становится возможным лишь благодаря занимаемой должности или путем использования лицом предоставленных ему служебных полномочий. В связи с этим объективная сторона должностных преступлений складывается из совершения указанных в диспозиции соответствующих статей деяний (действий либо бездействия), которые находятся в противоречии с интересами службы и теми полномочиями, которыми должностное лицо наделено в связи с занимаемой должностью; из наступления определенных последствий (для материальных составов), например существенного нарушения прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства; из причинно-следственной связи между деянием и последствием. Большинство преступлений [гл. 30](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB4m106O) УК РФ совершаются путем активного действия. Вместе с тем объективная сторона отдельных составов преступлений может выражаться как в действии, так и бездействии (например, [ст. ст. 285](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB4m107O), [287](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABBAm100O), [293](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBAAB0m107O) УК РФ). Преступление, предусмотренное [ст. 286.1](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BEDmC02O) УК РФ, совершается только путем бездействия.

Субъективная сторона преступлений против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления характеризуется умышленной формой вины. Лишь состав халатности ([ст. 293](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBAAB0m107O) УК РФ) и квалифицированный состав незаконной выдачи паспорта гражданина Российской Федерации ([ч. 2 ст. 292.1](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A0B3m107O) УК РФ) сконструированы законодателем как преступления, совершаемые по неосторожности.

В некоторых составах обязательным признаком является мотив - корыстная или иная личная заинтересованность ([ст. ст. 285](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB4m107O), [292](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBAAB0m104O) УК РФ).

Субъект рассматриваемых преступлений является специальным (исключение составляет [ст. ст. 291](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02EEDmC0EO) и [291.1](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02EECmC02O) УК РФ). Для большинства составов преступлений гл. 30 УК РФ ([ст. ст. 285](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB4m107O), [285.1](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A3B6m101O), [285.2](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A3B7m100O), [285.3](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BEDmC0AO), [286](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB5m100O), [287](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABBAm100O), [289](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABBBm103O), [290](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02EE3mC0CO), [293](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBAAB0m107O) УК РФ) таким субъектом может быть только должностное лицо. Субъект преступления, предусмотренного [ст. 288](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABBBm100O) УК РФ, также специальный - это государственный служащий или служащий органа местного самоуправления, не являющийся должностным лицом. Субъектом преступлений, предусмотренных [ст. ст. 292](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBAAB0m104O), [292.1](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C9A0B3m104O) УК РФ, может быть как должностное лицо, так и государственный служащий или служащий органа местного самоуправления, не являющийся должностным лицом. Субъект преступления, предусмотренного [ст. 286.1](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BEDmC02O) УК РФ, - только сотрудник органа внутренних дел.

Определение должностного лица применительно к статьям [гл. 30](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB4m106O) УК РФ дается в [примечании к ст. 285](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02FmE07O) УК РФ, согласно которому к должностным лицам относятся:

1) Лица, постоянно, временно или по специальному полномочию осуществляющие функции представителя власти;

2) Лица, постоянно, временно или по специальному полномочию выполняющие организационно-распорядительные, административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждениях, государственных корпорациях, а также в Вооруженных Силах РФ, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации.

Согласно разъяснению, данному в [п. 3](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A04D6401699994A76D51335596B3D7BAE4D6EAC2AE5CAA3mB05O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 16 октября 2009 г. N 19 "О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностных полномочий" <1>, к исполняющим функции представителя власти следует относить лиц, наделенных правами и обязанностями по осуществлению функций органов законодательной, исполнительной или судебной власти, а также, исходя из содержания [примечания к ст. 318](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C8A3B7m10DO) УК РФ, иных лиц правоохранительных или контролирующих органов, наделенных в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся от них в служебной зависимости, либо правом принимать решения, обязательные для исполнения гражданами, организациями, учреждениями независимо от их ведомственной принадлежности и форм собственности.

--------------------------------

<1> БВС РФ. 2009. N 12.

Реализация представителем власти своих распорядительных полномочий предполагает право принимать юридически значимые решения в отношении неопределенно широкого круга физических и юридических лиц, не находящихся от него в служебной зависимости или ведомственной подчиненности; неисполнение же последними таких решений может повлечь предусмотренные тем или иным нормативным актом негативные последствия. К представителям власти, в частности, относятся: депутаты Государственной Думы РФ, члены Совета Федерации РФ, депутаты представительных органов государственной власти субъектов Федерации, члены Правительства РФ и наделенные соответствующими полномочиями работники федеральных министерств, федеральных служб и федеральных агентств <1> (например, государственные инспекторы и ревизоры, дознаватели и следователи органов внутренних дел), члены органов исполнительной власти субъектов Федерации, судьи федеральных судов и мировые судьи, прокуроры и их помощники, аудиторы Счетной палаты РФ.

--------------------------------

<1> Система и структура федеральных органов исполнительной власти установлены Указами Президента РФ от 9 марта 2004 г. [N 314](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD541119293177CDD4A395B6Cm302O) "О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти" // РГ. 2004. 12 марта; от 20 мая 2004 г. [N 649](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD544169E9B177CDD4A395B6Cm302O) "Вопросы структуры федеральных органов исполнительной власти" // РГ. 2004. 22 мая; от 24 сентября 2007 г. [N 1274](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD2411F9E95177CDD4A395B6Cm302O) "Вопросы структуры федеральных органов исполнительной власти" // РГ. 2007. 26 сент.; от 12 мая 2008 г. [N 724](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD348139994177CDD4A395B6Cm302O) "Вопросы системы и структуры федеральных органов исполнительной власти" // РГ. 2008. 13 мая.

На уровне муниципального образования к представителям власти относятся депутаты представительного органа местного самоуправления, глава муниципального образования, члены местной администрации (исполнительно-распорядительного органа муниципального образования), наделенные соответствующими полномочиями работники контрольного и иных органов, предусмотренных уставом муниципального образования и обладающих собственными полномочиями по решению вопросов местного значения.

Помимо представителей власти к должностным лицам закон относит лиц, выполняющих организационно-распорядительные, административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждениях, государственных корпорациях, Вооруженных Силах РФ, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации.

Под организационно-распорядительными функциями следует понимать полномочия должностного лица, которые связаны с руководством трудовым коллективом государственного (муниципального) органа или учреждения (его структурного подразделения) или находящимися в служебном подчинении отдельными работниками, с формированием кадрового состава и определением трудовых функций работников, с организацией и планированием работы государственного (муниципального) органа или учреждения (в целом или на отдельном участке), с организацией порядка прохождения службы, применения мер поощрения или награждения, наложения дисциплинарных взысканий, с принятием решений, обязательных для подчиненных по службе лиц, и т.п. Поэтому к должностным лицам следует относить руководителей (и их заместителей) министерств, служб, управлений, отделов и иных структурных подразделений государственных и муниципальных органов; руководителей (и их заместителей) государственных и муниципальных учреждений, а также отделов, кафедр и иных подразделений этих учреждений.

Административно-хозяйственные функции заключаются в осуществлении полномочий по управлению и распоряжению имуществом и (или) денежными средствами, находящимися на балансе и (или) банковских счетах соответствующего органа, учреждения, воинской части, а именно: в определении порядка хранения и учета материальных ценностей, осуществлении контроля за их движением и расходованием, в получении, выдаче и реализации имущества и оформлении соответствующих финансовых документов, в принятии решений о начислении заработной платы, премий. Указанными полномочиями обладают, например, заведующие (и их заместители) административно-хозяйственными, снабженческими отделами, главные бухгалтеры. Лицо, материально ответственное за сохранность вверенного ему имущества, может быть признано должностным лицом только в случае, если наряду с этим оно наделено полномочиями по распоряжению и управлению таким имуществом.

Функции представителя власти, а также организационно-распорядительные и административно-хозяйственные функции могут исполняться должностным лицом постоянно, временно или по специальному полномочию. В любом случае факт приобретения лицом определенной должности и соответствующих ей должностных полномочий должен быть закреплен в специальном юридическом документе (например, приказе, распоряжении, трудовом договоре), вынесенном управомоченным на то органом или должностным лицом. Описание же круга должностных полномочий содержится в законодательных и иных нормативных правовых актах, в том числе ведомственных (локальных) актах, должностных инструкциях и т.д.

При постоянном выполнении должностным лицом своих функций должностные полномочия предоставляются на неопределенный срок; в соответствующих документах о назначении на должность, в трудовом договоре срок полномочий отсутствует. Временное выполнение лицом функций должностного лица означает осуществление должностных полномочий в течение определенного срока, установленного законодательным или иным нормативным правовым актом, в том числе ведомственным (локальным). Специальное полномочие на выполнение функций должностного лица означает, что соответствующее полномочие возложено на лицо либо законом или иным нормативным актом (так, в качестве должностных лиц можно рассматривать присяжных заседателей, стажеров органов полиции, прокуратуры, капитанов морских и речных судов, находящихся в дальнем плавании), либо приказом или распоряжением вышестоящего должностного лица, либо правомочным на то органом или должностным лицом (например, поручение вышестоящего должностного лица принять участие в ревизионной проверке; приказ об исполнении обязанностей должностного лица в связи с его временным отсутствием). Функции должностного лица по специальному полномочию могут осуществляться в течение определенного времени или однократно, а также могут совмещаться с основной работой. При этом исполнение обязанностей должностного лица происходит без замещения соответствующей должности.

Необходимо отметить, что при временном исполнении функций должностного лица или при исполнении их по специальному полномочию лицо может быть признано должностным лишь в период исполнения возложенных на него функций.

В Вооруженных Силах РФ, других войсках, воинских (специальных) формированиях и органах, осуществляющих функции по обеспечению обороны и безопасности государства, должностные лица, постоянно, временно или по специальному полномочию выполняющие организационно-распорядительные и (или) административно-хозяйственные функции, могут являться начальниками по служебному положению и (или) воинскому званию ([п. 7](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A04D6401699994A76D51335596B3D7BAE4D6EAC2AE5CAA2mB06O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 16 октября 2009 г. N 19 "О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностных полномочий").

Начальниками по служебному положению являются лица, которым военнослужащие подчинены по службе. К ним следует относить:

- лиц, занимающих соответствующие воинские должности согласно штату (например, командира отделения, роты, начальника вещевой службы полка);

- лиц, временно исполняющих обязанности по соответствующей воинской должности, а также временно исполняющих функции должностного лица по специальному полномочию.

Лица гражданского персонала являются начальниками для подчиненных военнослужащих в соответствии с занимаемой штатной должностью.

Начальники по воинскому званию определены в [ст. 36](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD345179395177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA2B6m103O) Устава внутренней службы Вооруженных Сил РФ (утв. Указом Президента РФ от 10 ноября 2007 г. N 1495 "Об утверждении общевоинских уставов Вооруженных Сил Российской Федерации" <1>). В частности, сержанты и старшины являются начальниками по воинскому званию для солдат и матросов только одной с ними воинской части.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2007. N 47 (ч. I). Ст. 5749.

Не являются должностными лицами работники государственных органов и органов местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждений, государственных корпораций, исполняющие сугубо профессиональные или технические обязанности, не являющиеся организационно-распорядительными или административно-хозяйственными функциями (например, секретари, работники юридического отдела, архива, канцелярии и т.д.). Однако некоторые категории работников могут признаваться должностными лицами, если наряду с профессиональными или техническими обязанностями на них в установленном порядке возложено выполнение организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций. Так, преподаватель при проведении занятий или врач-терапевт, осуществляющий прием больных, выполняют сугубо профессиональные обязанности. Однако если тот же преподаватель является членом экзаменационной комиссии, а врач входит в состав ВТЭК либо обладает полномочием по выдаче листков нетрудоспособности, то выполняемые ими действия (организационно-распорядительные) находятся уже за рамками сугубо профессиональных и являются юридически значимыми, способными породить, изменить или прекратить права и обязанности находящихся от них в зависимости лиц.

В отдельных составах преступлений [гл. 30](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB4m106O) УК РФ квалифицирующим признаком является совершение преступления лицом, занимающим государственную должность Российской Федерации или государственную должность субъекта РФ, а также главой органа местного самоуправления ([ч. 2 ст. 285](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB4m102O), [ч. 2 ст. 286](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB5m103O), [ч. 4 ст. 290](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02EE2mC09O) УК РФ). Субъектом преступления, предусмотренного [ч. 2 ст. 287](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABBAm103O) УК РФ, является лицо, занимающее государственную должность Российской Федерации или государственную должность субъекта РФ.

Определение лиц, занимающих государственные должности Российской Федерации и субъектов РФ, дается в [примечаниях 2](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB5m105O) и [3 к ст. 285](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB5m106O) УК РФ. Такими лицами, в частности, являются Президент РФ, Председатель Правительства РФ, федеральные министры, председатели палат Федерального Собрания РФ, председатели Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ, судьи федеральных судов, Генеральный прокурор РФ, Уполномоченный по правам человека и др. <1>; в субъектах РФ - президент республики, губернатор области, председатель законодательного органа и др.

--------------------------------

<1> См.: [Сводный перечень](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD246139997177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA3B3m107O) государственных должностей Российской Федерации, утв. Указом Президента РФ от 11 января 1995 г. N 32 "О государственных должностях Российской Федерации".

Под главой органа местного самоуправления следует понимать только главу муниципального образования - высшее должностное лицо муниципального образования, наделенное уставом муниципального образования собственными полномочиями по решению вопросов местного значения.

В рамках своих полномочий глава муниципального образования представляет муниципальное образование в отношениях с органами местного самоуправления других муниципальных образований, органами государственной власти, гражданами и организациями, без доверенности действует от имени муниципального образования, обеспечивает осуществление органами местного самоуправления полномочий по решению вопросов местного значения и отдельных государственных полномочий, переданных органам местного самоуправления федеральными законами и законами субъекта РФ, и др. ([ст. 36](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD346159990177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA7B1m10DO) Федерального закона от 6 октября 2003 г. N 131-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации" <1>).

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2003. N 40. Ст. 3822.

Согласно [ч. 2 ст. 37](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD346159990177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CAA7B4m10DO) Закона глава муниципального образования одновременно может являться главой местной администрации. Вместе с тем, если в соответствии с уставом муниципального образования главой местной администрации является не глава муниципального образования, а иное лицо, назначаемое на эту должность по контракту (заключается по результатам конкурса на замещение должности), главой органа местного самоуправления следует считать только главу муниципального образования, но не местной администрации.

Государственные служащие и служащие органов местного самоуправления, не относящиеся к числу должностных лиц, несут уголовную ответственность по статьям [гл. 30](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB4m106O) УК РФ в случаях, специально предусмотренных соответствующими статьями.

§ 2. Виды преступлений против государственной власти,

интересов государственной службы и службы в органах

местного самоуправления

Злоупотребление должностными полномочиями ([ст. 285](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5CBABB4m107O) УК РФ)

**Основным объектом** преступления является осуществляемая в соответствии с законом деятельность конкретной структуры публичного аппарата власти и управления. В качестве **дополнительного** объекта выступают конституционные права человека и гражданина, охраняемые законом экономические и иные интересы граждан, организаций и государства.

**Объективная** сторона преступления состоит из трех обязательных признаков: 1) совершения деяния (действия либо бездействия) - использования должностным лицом своих служебных полномочий вопреки интересам службы; 2) наступления последствий в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства; 3) причинно-следственной связи между деянием и последствием.

Под использованием должностным лицом своих служебных полномочий вопреки интересам службы следует понимать совершение действий (либо бездействие), которые хотя и были непосредственно связаны с осуществлением должностным лицом своих прав и обязанностей, однако не вызывались служебной необходимостью и объективно противоречили как общим задачам и требованиям, предъявляемым к государственному аппарату и аппарату органов местного самоуправления, так и тем целям и задачам, для достижения которых должностное лицо было наделено соответствующими должностными полномочиями. Кроме того, как использование должностным лицом своих служебных полномочий вопреки интересам службы следует рассматривать протекционизм, т.е. незаконное оказание содействия в трудоустройстве, продвижении по службе, поощрении подчиненного, а также иное покровительство по службе, совершенное из корыстной или иной личной заинтересованности ([п. п. 15](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A04D6401699994A76D51335596B3D7BAE4D6EAC2AE5CAA0mB01O), [16](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A04D6401699994A76D51335596B3D7BAE4D6EAC2AE5CAA0mB07O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 16 октября 2009 г. N 19 "О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностных полномочий").

Полномочия должностного лица определяются его компетенцией, т.е. кругом прав и обязанностей, закрепленных в соответствующих законодательных, иных нормативных правовых актах, ведомственных, локальных документах и т.д. При привлечении лица к ответственности за злоупотребление должностными полномочиями обязательным является указание на конкретный акт, наделяющий лицо соответствующими полномочиями, а также на конкретные права и обязанности, которыми лицо незаконно воспользовалось. В случае если для достижения преступного результата лицо использует не закрепленные за ним должностные полномочия, а какие-либо связи по службе, авторитет занимаемой им должности и т.д., то состав данного преступления отсутствует.

Совершение деяния вопреки интересам службы означает, что лицо действует в рамках предоставленных ему полномочий, однако его действия противоречат целям и задачам, поставленным перед соответствующим органом или учреждением. Интересы конкретного органа или учреждения заключаются в достижении целей, ради которых они были созданы, в полном и своевременном выполнении стоящих перед ними задач и обеспечиваются посредством деятельности должностных лиц. Поэтому нарушение последними своих должностных обязанностей должно рассматриваться как деяние, противоречащее интересам службы.

Злоупотребление должностными полномочиями может, например, выражаться в нарушении финансовой дисциплины, в предоставлении налоговым и иным контролирующим органам недостоверной информации о хозяйственной деятельности, в сокрытии инспектором налогового органа факта неуплаты налогов близкими ему лицами; в сокрытии фактов совершения преступлений в связи с плохо организованной работой по их раскрытию в целях избежать дисциплинарной ответственности; в использовании не по назначению имущества, выделенного определенному органу или учреждению для осуществления служебной деятельности; в освобождении командирами (начальниками) подчиненных от исполнения возложенных на них должностных обязанностей с направлением для работы в коммерческие организации либо для обустройства личного домовладения должностного лица и т.д.

Помимо совершения деяния в виде использования должностным лицом своих служебных полномочий вопреки интересам службы обязательным элементом объективной стороны преступления является последствие в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства, находящееся в причинно-следственной связи с деянием. Существенное нарушение прав и законных интересов - понятие оценочное, поэтому решать вопрос о наличии такого существенного нарушения необходимо на основе конкретных обстоятельств дела. В [п. 18](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A04D6401699994A76D51335596B3D7BAE4D6EAC2AE5CAA7mB06O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 16 октября 2009 г. N 19 "О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностных полномочий" при этом рекомендуется учитывать степень отрицательного влияния противоправного деяния на нормальную работу организации, характер и размер понесенного ею материального ущерба, число потерпевших граждан, тяжесть причиненного им физического, морального или имущественного вреда и т.п. Так, существенным является нарушение прав и свобод физических и юридических лиц, гарантированных общепризнанными принципами и нормами международного права, [Конституцией](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0FDD471291C4407E8C1F375E64626CA90462AD2AE5CFmA06O) РФ (например, права на уважение чести и достоинства личности, личной и семейной жизни граждан, права на неприкосновенность жилища и тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений, а также права на судебную защиту и доступ к правосудию, в том числе права на эффективное средство правовой защиты в государственном органе и компенсацию ущерба, причиненного преступлением, и др.). К существенному нарушению прав и законных интересов следует также относить причинение лицу физического вреда в виде побоев, истязаний, легкого вреда здоровью; повлекшее крупные убытки незаконное воспрепятствование предпринимательской или иной экономической деятельности, незаконное ограничение конкуренции. Существенное нарушение охраняемых законом интересов общества или государства может выражаться в подрыве авторитета органов власти, создании значительных помех и сбоев в работе государственных и муниципальных структур, в сокрытии тяжких преступлений и т.п.

Злоупотребление должностными полномочиями относится к числу преступлений с материальным составом. Оно считается оконченным с момента наступления последствия в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства.

С **субъективной стороны** преступление характеризуется умышленной формой вины в виде как прямого, так и косвенного умысла. Виновное должностное лицо осознает, что использует предоставленные ему служебные полномочия вопреки интересам службы, предвидит существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства, желает наступления этих последствий (прямой умысел) либо сознательно допускает последствия или относится к их наступлению безразлично (косвенный умысел).

Обязательным признаком субъективной стороны является мотив - корыстная или иная личная заинтересованность. Корыстная заинтересованность выражается в стремлении должностного лица получить для себя или других лиц выгоду имущественного характера, не связанную с незаконным безвозмездным обращением имущества в свою пользу или пользу других лиц (например, незаконное получение льгот, кредита, освобождение от каких-либо имущественных затрат, возврата имущества, погашения долга, оплаты услуг, уплаты налогов и т.п.). Так, корыстная заинтересованность имеет место в случаях, когда при строительстве дома должностное лицо незаконно эксплуатирует труд своих подчиненных, освобождаясь тем самым от расходов на оплату подрядных работ; обладая полномочиями по распределению государственного (муниципального) жилищного фонда, незаконно устанавливает внеочередной порядок получения квартиры своему родственнику; в целях избежать материальной ответственности скрывает недостачу материальных ценностей. Если же использование должностным лицом своих служебных полномочий является способом хищения, то состав анализируемого преступления отсутствует. Содеянное в этом случае следует квалифицировать по [ч. 3 ст. 159](consultantplus://offline/ref=F7F66AD77B4E59E8B369DB8EC7A8943A0CD243139F94177CDD4A395B6C3224B94A27A02BE5C8A5B2m103O) или [ч. 3 ст. 160](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CC9F20n903O) УК РФ.

Иная личная заинтересованность выражается в стремлении извлечь выгоду неимущественного характера. Такое стремление может быть обусловлено различными побуждениями: карьеризм, семейственность, желание приукрасить действительное положение, скрыть свою некомпетентность, избежать дисциплинарной ответственности за допущенные нарушения, ошибки в работе, получить взаимную услугу, заручиться поддержкой в решении какого-либо вопроса, месть, зависть и т.п.

**Субъект** рассматриваемого преступления специальный - должностное лицо.

[Часть 2 ст. 285](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CF9127n902O) УК РФ предусматривает квалифицированный состав злоупотребления полномочиями, отличающийся от основного состава преступления особым статусом субъекта. Здесь субъектом является должностное лицо, занимающее государственную должность Российской Федерации или государственную должность субъекта РФ, а также глава органа местного самоуправления.

Особо квалифицированным видом злоупотребления полномочиями ([ч. 3 ст. 285](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CF9127n90CO) УК РФ) является совершение деяния, предусмотренного [ч. 1](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CF9127n900O) или [ч. 2 ст. 285](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CF9127n902O) УК РФ, повлекшее тяжкие последствия. Данный признак является оценочным и устанавливается с учетом конкретных обстоятельств совершения преступления. В [п. 21](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C6834ECBC1B0972FA75395164593FDDE3511CC57086129CE9Cn207O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 16 октября 2009 г. N 19 "О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностных полномочий" к числу тяжких рекомендуется относить такие последствия, как крупные аварии, длительная остановка транспорта или производственного процесса, иное нарушение деятельности организации, причинение значительного материального ущерба, причинение смерти по неосторожности, самоубийство или покушение на самоубийство потерпевшего и т.п.

Следует отметить, что норма об ответственности за злоупотребление должностными полномочиями является общей по отношению к большинству норм о преступлениях [гл. 30](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CF9127n906O) УК РФ (за исключением [ст. ст. 288](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CF9128n900O), [291](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046521nC0AO), [293](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CF9023n907O) УК РФ). Данные нормы содержат специальные виды должностных злоупотреблений, поэтому согласно правилу [ч. 3 ст. 17](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9927n90CO) УК РФ уголовная ответственность наступает только по специальной норме, совокупность со [ст. 285](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CF9127n907O) УК РФ отсутствует.

Нецелевое расходование бюджетных средств ([ст. 285.1](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CD9925n901O) УК РФ)

Одним из условий нормального функционирования публичного аппарата власти и управления является финансирование его деятельности государством путем предоставления соответствующих бюджетных средств.

**Бюджет** - это форма образования и расходования фонда денежных средств, предназначенных для финансового обеспечения задач и функций государства и местного самоуправления ([ст. 6](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC4B2932DFA599D4F4991FAD16A06CB1E046928nC06O) БК РФ <1>). Бюджетная система Российской Федерации состоит из бюджетов трех уровней:

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1998. N 31. Ст. 3823.

1) федеральный бюджет и бюджеты государственных внебюджетных фондов (разрабатываются и утверждаются в форме федеральных законов);

2) бюджеты субъектов РФ и бюджеты территориальных государственных внебюджетных фондов (разрабатываются и утверждаются в форме законов субъектов РФ);

3) местные бюджеты (разрабатываются и утверждаются в форме правовых актов представительных органов местного самоуправления либо в порядке, установленном уставами муниципальных образований).

Бюджетная система Российской Федерации основана на принципах, перечисленных в [ст. 28](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC4B2932DFA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9827n90DO) БК РФ. Одним из них является принцип адресности и целевого характера бюджетных средств, в соответствии с которым бюджетные ассигнования и лимиты бюджетных обязательств доводятся до конкретных получателей бюджетных средств с указанием цели их использования ([ст. 38](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC4B2932DFA599D4F4991FAD16A06CB1E046028C7n90FO) БК РФ).

**Объект** преступления, предусмотренного [ст. 285.1](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CD9925n901O) УК РФ, - соответствующая закону деятельность конкретного звена публичного аппарата власти и управления в сфере бюджетных отношений.

Предметом преступления являются бюджетные средства (бюджетные ассигнования) - средства бюджетов различных уровней, за исключением средств государственных внебюджетных фондов.

**Объективная сторона** рассматриваемого состава преступления выражается в действии - расходовании (трате) бюджетных средств на цели, не соответствующие условиям получения этих бюджетных средств, совершенном в крупном размере. Указанные условия при этом определяются утвержденными бюджетом, бюджетной росписью, уведомлением о бюджетных ассигнованиях, сметой доходов и расходов либо иным документом, являющимся основанием для получения бюджетных средств.

Бюджет - это документ об образовании и расходовании всего фонда денежных средств. Бюджетная же роспись предназначена для его практического исполнения и представляет собой документ об исполнении бюджета по расходам (источникам финансирования дефицита бюджета).

Бюджетная роспись составляется и ведется главным распорядителем бюджетных средств - в зависимости от уровня бюджетной системы: федеральным органом государственной власти, органом государственной власти субъекта РФ или органом местного самоуправления (главным распорядителем также может выступать наиболее значимое учреждение науки, образования, культуры и здравоохранения, указанное в ведомственной структуре расходов бюджета). В соответствии с бюджетной росписью главный распорядитель распределяет бюджетные средства между подведомственными распорядителями и (или) получателями бюджетных средств. Распорядитель бюджетных средств (орган государственной власти, орган местного самоуправления, бюджетное учреждение), в свою очередь, распределяет полученные от главного распорядителя бюджетные средства между непосредственными подведомственными получателями бюджетных средств.

Получателями бюджетных средств являются: орган государственной власти, орган местного самоуправления, а также находящееся в ведении главного распорядителя (или распорядителя) бюджетных средств бюджетное учреждение, имеющие право на принятие и (или) исполнение бюджетных обязательств за счет средств соответствующего бюджета. Бюджетным учреждением при этом признается государственное (муниципальное) учреждение, финансовое обеспечение выполнения функций которого, в том числе по оказанию государственных (муниципальных) услуг физическим и юридическим лицам в соответствии с государственным (муниципальным) заданием, осуществляется за счет средств соответствующего бюджета на основе бюджетной сметы.

Показатели бюджетной росписи доводятся до всех нижестоящих распорядителей и получателей бюджетных средств в форме специального документа - уведомления о бюджетных ассигнованиях (т.е. о количестве выделенных бюджетных средств). Имея такую информацию, бюджетное учреждение составляет смету доходов и расходов, которая затем утверждается вышестоящим распорядителем бюджетных средств. Смета доходов и расходов представляет собой финансовый документ, содержащий информацию об образовании и расходовании денежных средств. В ней должны быть отражены все доходы бюджетного учреждения, получаемые как из бюджета и государственных внебюджетных фондов, так и от осуществления предпринимательской и иной приносящей доход деятельности. Бюджетное учреждение обязано использовать бюджетные средства строго в соответствии с утвержденной сметой.

Для наступления уголовной ответственности необходимым условием является крупный размер нецелевого расходования бюджетных средств. В соответствии с [примечанием к ст. 285.1](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CD9924n907O) УК РФ крупным размером признается сумма бюджетных средств, превышающая 1,5 млн. рублей.

По конструкции объективной стороны состав преступления формальный. Преступление окончено с момента направления бюджетных средств на цели, не предусмотренные соответствующим документом, т.е. с момента списания их с лицевого счета бюджетного учреждения.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом. Виновное лицо осознает, что расходует выделенные бюджетные средства на цели, не соответствующие условиям их получения, и желает совершения этих действий.

Субъект преступления специальный - должностное лицо получателя бюджетных средств, обладающее правом подписи соответствующих расходных документов.

[Часть 2 ст. 285.1](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CD9925n90DO) УК РФ предусматривает более строгую ответственность за нецелевое расходование бюджетных средств, совершенное группой лиц по предварительному сговору ([ч. 2 ст. 35](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9825n900O) УК РФ) либо в особо крупном размере (в соответствии с [примечанием к ст. 285.1](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CD9924n907O) УК РФ - в сумме, превышающей 7,5 млн. рублей).

Нецелевое расходование средств государственных

внебюджетных фондов ([ст. 285.2](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CD9924n900O) УК РФ)

Состав преступления, предусмотренного [ст. 285.2](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CD9924n900O) УК РФ, во многом имеет сходство с составом преступления, предусмотренным [ст. 285.1](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CD9925n901O) УК РФ. Отличие заключается в том, что в анализируемой [статье](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CD9924n900O) речь идет о нецелевом расходовании не бюджетных средств, а средств государственных внебюджетных фондов, т.е. предметом преступления являются средства государственных внебюджетных фондов. Целевое же предназначение таких средств определяется на уровне законодательства Российской Федерации и закрепляется в бюджете соответствующего внебюджетного фонда.

**Объект преступления** - соответствующая закону деятельность внебюджетных фондов в сфере бюджетных отношений.

Государственный внебюджетный фонд - это фонд денежных средств, образуемый вне федерального бюджета и бюджетов субъектов РФ и предназначенный для реализации конституционных прав граждан на пенсионное обеспечение, социальное страхование, социальное обеспечение в случае безработицы, охрану здоровья и медицинскую помощь. Средства государственных внебюджетных фондов не входят в состав бюджета какого-либо уровня, не подлежат изъятию, находятся в федеральной собственности и управляются органами государственной власти Российской Федерации.

К государственным внебюджетным фондам относятся следующие фонды.

1. Пенсионный фонд РФ. Образован [Постановлением](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346C9C2B39021FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9921n901O) Верховного Совета РСФСР от 22 декабря 1990 г. "Об организации Пенсионного фонда РСФСР" <1> в целях государственного управления финансами пенсионного обеспечения в Российской Федерации. Пенсионный фонд РФ является самостоятельным финансово-кредитным учреждением и осуществляет свою деятельность в соответствии с законодательством РФ и [Положением](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68345C0C0B7932FA75395164593FDDE3511CC57086129CE9Bn205O) о Пенсионном фонде РФ, утвержденным Постановлением Верховного Совета РФ от 27 декабря 1991 г. N 2122-1 <2>.

--------------------------------

<1> ВСНД РСФСР и ВС РСФСР. 1990. N 30. Ст. 415.

<2> ВСНД РСФСР и ВС РСФСР. 1992. N 5. Ст. 180.

В соответствии с [п. 6](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68345C0C0B7932FA75395164593FDDE3511CC57086129CE9Cn200O) указанного Положения средства Пенсионного фонда направляются на выплату государственных пенсий (в том числе гражданам, выезжающим за пределы Российской Федерации); выплату пособий по уходу за ребенком в возрасте старше 1,5 лет; оказание органами социальной защиты населения материальной помощи престарелым и нетрудоспособным гражданам; финансовое и материально-техническое обеспечение текущей деятельности Фонда и его органов; другие мероприятия, связанные с деятельностью Фонда.

Пенсионный фонд РФ имеет свой бюджет, который ежегодно утверждается в форме федерального закона. В бюджете Пенсионного фонда РФ конкретизируются источники формирования его доходов (страховые взносы работодателей и граждан, занимающихся индивидуальной трудовой деятельностью; добровольные взносы физических и юридических лиц; средства бюджетов различных уровней, передаваемые бюджету Пенсионного фонда РФ (например, средства федерального бюджета - на осуществление денежных выплат ветеранам, инвалидам, гражданам, подвергшимся воздействию радиации вследствие радиационных аварий и ядерных испытаний); денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства Российской Федерации о государственных внебюджетных фондах; другие поступления), а также структура расходов (например, суммы расходов на обязательное пенсионное страхование, доплаты к пенсиям и денежные выплаты правопреемникам умерших застрахованных лиц, ветеранам и инвалидам, выплату пособий и компенсаций, переподготовку и повышение квалификации работников Пенсионного фонда РФ и другие расходы <1>).

--------------------------------

<1> См. подр.: Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346C8C3B89226FA599D4F4991FAnD01O) от 30 ноября 2009 г. N 307-ФЗ "О бюджете Пенсионного фонда Российской Федерации на 2010 год и на плановый период 2011 и 2012 годов" // СЗ РФ. 2009. N 49 (ч. I). Ст. 5868.

2. Фонд социального страхования РФ создан в целях управления средствами государственного социального страхования Российской Федерации и является специализированным финансово-кредитным учреждением при Правительстве РФ. Правовой статус Фонда регламентирован законодательством Российской Федерации <1>, иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, в частности [Положением](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC2B09C2CFA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9920n906O) о Фонде социального страхования РФ, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 12 февраля 1994 г. N 101 <2>.

--------------------------------

<1> См.: Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC4B9922DFA599D4F4991FAnD01O) от 16 июля 1999 г. N 165-ФЗ "Об основах обязательного социального страхования" // СЗ РФ. 1999. N 29. Ст. 3686; Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC5B8962CFA599D4F4991FAnD01O) от 24 июля 1998 г. N 125-ФЗ "Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний" // СЗ РФ. 1998. N 31. Ст. 3803.

<2> РГ. 1994. 22 февр.

В соответствии с [п. 8](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC2B09C2CFA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9925n902O) данного Положения средства Фонда социального страхования РФ направляются на строго определенные цели, среди которых выплата пособий по временной нетрудоспособности, беременности и родам, при рождении и усыновлении ребенка, по уходу за ребенком до достижения им возраста 1,5 лет; частичная оплата путевок в детские загородные оздоровительные лагеря, находящиеся на территории Российской Федерации, для детей работающих граждан; обеспечение текущей деятельности, содержание аппарата управления Фонда; участие в финансировании программ международного сотрудничества по вопросам социального страхования; и др.

В системе Фонда социального страхования предусматривается наличие бюджетов нескольких уровней: во-первых, это бюджет самого Фонда социального страхования, который ежегодно утверждается в форме федерального закона; во-вторых, бюджеты региональных отделений Фонда, управляющих средствами социального страхования на территории субъектов, которые утверждаются председателем Фонда; в-третьих - бюджеты центральных отраслевых отделений Фонда, управляющих средствами социального страхования в отдельных отраслях хозяйства, которые также утверждаются председателем Фонда. В указанных бюджетах все доходы и расходы Фонда и его отделений получают подробную детализацию <1>.

--------------------------------

<1> См., напр.: Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C6834ECCC3B59C2FA75395164593nF0DO) от 28 ноября 2009 г. N 292-ФЗ "О бюджете Фонда социального страхования Российской Федерации на 2010 год и на плановый период 2011 и 2012 годов" // СЗ РФ. 2009. N 48. Ст. 5742.

3. Федеральный фонд обязательного медицинского страхования реализует государственную политику в области обязательного медицинского страхования граждан, осуществляя свою деятельность в соответствии с Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC0B69126FA599D4F4991FAnD01O) от 29 ноября 2010 г. N 326-ФЗ "Об обязательном медицинском страховании в Российской Федерации" <1> и [Уставом](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC8B29620FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9920n905O) Федерального фонда обязательного медицинского страхования, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 29 июля 1998 г. N 857 <2>. На территории субъектов РФ функционируют территориальные фонды обязательного медицинского страхования. Правовой основой их деятельности являются названный Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC0B69126FA599D4F4991FAnD01O), а также [Типовое положение](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CDC6B09521FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9921n90DO) о территориальном фонде обязательного медицинского страхования, утвержденное Приказом Минздравсоцразвития России от 21 января 2011 г. N 15н <3>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2010. N 49. Ст. 6422.

<2> СЗ РФ. 1998. N 32. Ст. 3902.

<3> РГ. 2011. 11 февр.

Федеральный и территориальный фонды обязательного медицинского страхования являются самостоятельными государственными некоммерческими финансово-кредитными учреждениями. Для выполнения возложенных на них функций (среди которых организация обязательного медицинского страхования граждан; осуществление расходов на обеспечение отдельных категорий граждан лекарственными средствами; финансирование обязательного медицинского страхования, проводимого страховыми медицинскими организациями (страховщиками); выделение Федеральным фондом средств для выполнения территориальными фондам территориальных программ обязательного медицинского страхования; др. <1>) в Федеральном и каждом территориальном фондах предусматривается наличие собственного бюджета, содержащего подробную структуру доходов и расходов <2>. Бюджет Федерального фонда ежегодно утверждается в форме федерального закона, бюджет территориального фонда - в форме закона субъекта Российской Федерации.

--------------------------------

<1> См. подр.: [пункт 8](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC8B29620FA599D4F4991FAD16A06CB1E04n604O) Устава Федерального фонда обязательного медицинского страхования (утв. Постановлением Правительства РФ от 29 июля 1998 г. N 857).

<2> См., напр.: Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C6834ECCC3B4942FA75395164593nF0DO) от 28 ноября 2009 г. N 294-ФЗ "О бюджете федерального фонда обязательного медицинского страхования на 2010 год и на плановый период 2011 и 2012 годов" // СЗ РФ. 2009. N 48. Ст. 5744.

В соответствии со [ст. 147](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC4B2932DFA599D4F4991FAD16A06CB1E046221CCn90AO) БК РФ расходы бюджетов государственных внебюджетных фондов осуществляются исключительно на цели, определенные законодательством Российской Федерации, включая законодательство о конкретных видах обязательного социального страхования (пенсионного, социального, медицинского), в соответствии с бюджетами указанных фондов, утвержденными федеральными законами, законами субъектов Российской Федерации.

**Объективная сторона** анализируемого состава преступления выражается в действии - расходовании в крупном размере средств государственных внебюджетных фондов на цели, не соответствующие тем условиям, которые определены специальными нормативными правовыми актами, регулирующими их деятельность, а также утвержденным бюджетам этих фондов. Крупный размер нецелевого расходования средств определен в [примечании к ст. 285.1](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CD9924n907O) УК РФ: это сумма, превышающая 1,5 млн. рублей.

По своей конструкции состав преступления формальный. Преступление окончено с момента направления средств государственного внебюджетного фонда на цели, не предусмотренные специальным нормативным правовым актом и бюджетом фонда, т.е. с момента списания их с лицевого счета фонда.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что расходует средства государственного внебюджетного фонда не по их целевому назначению, и желает совершить эти действия.

**Субъект** преступления специальный - должностное лицо, правомочное распоряжаться средствами государственных внебюджетных фондов. Например, в соответствии с [п. 9](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC2B09C2CFA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9927n906O) Положения о Фонде социального страхования РФ распорядителями средств Фонда являются председатель и главный бухгалтер Фонда, а в региональных и центральных отраслевых отделениях Фонда - управляющий и главный бухгалтер отделения Фонда.

Квалифицирующие признаки, предусмотренные [ч. 2 ст. 285.2](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CD9924n90CO) УК РФ, аналогичны квалифицирующим признакам [ч. 2 ст. 285.1](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CD9925n90DO) УК РФ.

Внесение в единые государственные реестры

заведомо недостоверных сведений ([ст. 285.3](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046021nC0EO) УК РФ)

Основной объект преступления - регламентированная законодательством деятельность публичного аппарата власти и управления по ведению единых государственных реестров, предусмотренных законодательством Российской Федерации. В качестве дополнительного объекта преступления, предусмотренного [ч. 3 ст. 285.3](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046021nC0BO) УК РФ, выступают конституционные права человека и гражданина, охраняемые законом экономические и иные интересы граждан, организаций и государства.

[Часть 1 ст. 285.3](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046021nC0FO) УК РФ содержит по сути два состава преступления, характеризующиеся спецификой предмета и совершаемого деяния, а именно:

1) умышленное внесение должностным лицом в один из единых государственных реестров, предусмотренных законодательством Российской Федерации, заведомо недостоверных сведений;

2) умышленное уничтожение или подлог документов, на основании которых были внесены запись или изменение в один из единых государственных реестров, предусмотренных законодательством РФ, если обязательное хранение этих документов предусмотрено законодательством РФ.

Рассмотрим первый состав преступления.

Его предметом является один из единых государственных реестров, предусмотренных законодательством Российской Федерации.

В настоящее время законодательством РФ предусмотрены следующие единые государственные реестры:

1. **Единый государственный реестр юридических лиц.**

2. **Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей.**

Указанные реестры предусмотрены Гражданским кодексом РФ (см.: [ч. 3 ст. 49](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC3B69026FA599D4F4991FAD16A06CB1E046028C8n90EO), [ст. 51](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC3B69026FA599D4F4991FAD16A06CB1E04642AnC09O), [ч. 4 ст. 57](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC3B69026FA599D4F4991FAD16A06CB1E04602BCAn90BO), [ч. 1 ст. 60](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC3B69026FA599D4F4991FAD16A06CB1E04602BCBn90CO), [ч. 1 ст. 62](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC3B69026FA599D4F4991FAD16A06CB1E04602BC7n901O), [ч. 8 ст. 63](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC3B69026FA599D4F4991FAD16A06CB1E04602ACFn90FO) ГК РФ <1>), Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC7B3942CFA599D4F4991FAnD01O) от 8 августа 2001 г. N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" <2>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1994. N 32. Ст. 3301.

<2> СЗ РФ. 2001. N 33 (ч. I). Ст. 3431.

В соответствии с [ч. 1 ст. 4](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC7B3942CFA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9828n900O) Закона Единый государственный реестр юридических лиц и Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей являются федеральными информационными ресурсами и содержат сведения о создании, реорганизации, ликвидации юридических лиц, приобретении физическими лицами статуса индивидуального предпринимателя, прекращении физическими лицами деятельности в качестве индивидуальных предпринимателей, иные сведения о юридических лицах и индивидуальных предпринимателях, а также соответствующие документы. Полный перечень сведений и документов, содержащихся в каждом из реестров, закреплен в [ст. 5](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC7B3942CFA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9B21n904O) Закона.

Ведение реестров осуществляет Федеральная налоговая служба (ФНС России) <1>. В [ст. 2](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC7B3942CFA599D4F4991FAD16A06CB1E046329nC0AO) Федерального закона "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" ФНС России именуется как "регистрирующий орган".

--------------------------------

<1> См.: [пункт 5.5.6](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC3B5952DFA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9927n900O) Положения о Федеральной налоговой службе (утв. Постановлением Правительства РФ от 30 сентября 2004 г. N 506 // СЗ РФ. 2004. N 40. Ст. 3961).

Правила ведения регистрирующим органом указанных реестров, порядок хранения содержащихся в них документов и сведений закреплены в следующих нормативных правовых актах:

- [Правилах](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CAC5B2962CFA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9920n907O) ведения Единого государственного реестра юридических лиц и предоставления содержащихся в нем сведений (утв. Постановлением Правительства РФ от 19 июня 2002 г. N 438 <1>);

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2002. N 26. Ст. 2585.

- [Правилах](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CCC6B1972DFA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9920n901O) ведения Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей и предоставления содержащихся в нем сведений (утв. Постановлением Правительства РФ от 16 октября 2003 г. N 630 <1>);

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2003. N 43. Ст. 4238.

- [Правилах](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CCC6B1972DFA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9827n904O) хранения в единых государственных реестрах юридических лиц и индивидуальных предпринимателей документов (сведений) и передачи их на постоянное хранение в государственные архивы (утв. Постановлением Правительства РФ от 16 октября 2003 г. N 630) <1>.

--------------------------------

<1> См. также: [Постановление](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C6834EC0C5B09C2FA75395164593nF0DO) Правительства РФ от 19 июня 2002 г. N 439 "Об утверждении форм и требований к оформлению документов, используемых при государственной регистрации юридических лиц, а также физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей" // СЗ РФ. 2002. N 26. Ст. 2586; [Правила](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC2B39D20FA599D4F4991FAD16A06CB1E04n606O) взаимодействия регистрирующих органов при государственной регистрации юридических лиц в случае их реорганизации (утв. Постановлением Правительства от 26 февраля 2004 г. N 110 "О совершенствовании процедур государственной регистрации и постановки на учет юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" // СЗ РФ. 2004. N 10. Ст. 864); [письмо](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C6834FCCC0B09C2FA75395164593nF0DO) ФНС России от 23 января 2009 г. N МН-22-6/64@ "По вопросу внесения в Единый государственный реестр юридических лиц записи о нахождении юридического лица в процессе реорганизации" // Экономика и жизнь. 2009. N 4.

3. **Единый государственный реестр** налогоплательщиков: предусмотрен [ч. 8 ст. 84](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CDC6B49526FA599D4F4991FAD16A06CB1E04602DC7n901O) НК РФ <1>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1998. N 31. Ст. 3824.

Данный реестр включает в себя государственные базы данных учета налогоплательщиков (физических и юридических лиц) и ведется Федеральной налоговой службой и ее территориальными (налоговыми) органами на основе единых методологических и программно-технологических принципов и документированной информации, поступающей в эти органы ([п. 5.5.6](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC3B5952DFA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9927n900O) Положения о Федеральной налоговой службе, [п. 2](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC2B39D20FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CC9920n905O) Правил ведения Единого государственного реестра налогоплательщиков <1>). Реестр содержит сведения об организациях и физических лицах, поставленных на учет по основаниям, установленным [НК](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CDC6B49526FA599D4F4991FAnD01O) РФ. [Перечень](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC2B39D20FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9924n903O) сведений, включаемых в реестр, закреплен в приложении к Правилам.

--------------------------------

<1> [Правила](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC2B39D20FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9920n900O) утверждены Постановлением Правительства РФ от 26 февраля 2004 г. N 110 "О совершенствовании процедур государственной регистрации и постановки на учет юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" // СЗ РФ. 2004. N 10. Ст. 864.

В соответствии с [п. 10](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC2B39D20FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9923n90CO) Правил, ведение реестра включает в себя внесение в него представленных в соответствии с [Правилами](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC2B39D20FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9920n900O) сведений, их обновление при изменении данных об организациях и физических лицах и исключение из реестра сведений о лицах, снятых с учета в предусмотренных [НК](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CDC6B49526FA599D4F4991FAnD01O) РФ случаях. Сведения, исключенные из реестра, хранятся в архиве.

4. **Единый государственный реестр прав на недвижимое имущество и сделок с ним**: предусмотрен [ч. 1 ст. 131](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC3B69026FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CC9826n907O) ГК РФ и Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B29420FA599D4F4991FAnD01O) от 21 июля 1997 г. N 122-ФЗ "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним" <1>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1997. N 30. Ст. 3594. См. также: [Приказ](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68340CBC9B2932FA75395164593nF0DO) Росрегистрации от 19 ноября 2007 г. N 255 "Об утверждении Методических рекомендаций об особенностях государственной регистрации прав, ограничений (обременений) прав на лесные участки и сделок с ними" // Бюллетень Минюста России. 2007. N 12; [Приказ](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68340C8C6B4902FA75395164593nF0DO) Росрегистрации от 6 августа 2007 г. N 176 "Об утверждении Методических рекомендаций об особенностях государственной регистрации прав граждан на жилые помещения, приобретаемые на основании договоров передачи в собственность жилых помещений" // Экономика и жизнь. 2008. N 1; [Приказ](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68340C8C8B29C2FA75395164593nF0DO) Росрегистрации от 8 июня 2007 г. N 113 "Об утверждении Методических рекомендаций о порядке государственной регистрации прав на создаваемые, созданные, реконструированные объекты недвижимого имущества" // Бюллетень Минюста России. 2007. N 9; [Приказ](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68340CCC2B9912FA75395164593nF0DO) Минюста России от 4 марта 2005 г. N 16 "Об утверждении Правил внесения записей о правах на предприятие как имущественный комплекс и сделок с ним в Единый государственный реестр прав на недвижимое имущество и сделок с ним и взаимодействия между Федеральной регистрационной службой и ее территориальными органами" // РГ. 2005. 22 марта; [Приказ](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68342C9C3B9962FA75395164593nF0DO) Минюста России от 23 января 2002 г. N 18 "Об утверждении Инструкции о порядке государственной регистрации договоров аренды, безвозмездного пользования, концессии участков лесного фонда (леса) и прав на участки лесного фонда (леса)" // РГ. 2002. 9 февр.

Право собственности и другие вещные права на недвижимые вещи, ограничения этих прав, их возникновение, переход и прекращение подлежат государственной регистрации в Едином государственном реестре прав на недвижимое имущество и сделок с ним ([ч. 1 ст. 131](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC3B69026FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CC9826n907O) ГК РФ). В соответствии с [ч. 2 ст. 12](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B29420FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9928n903O) Федерального закона "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним" реестр содержит информацию о существующих и прекращенных правах на объекты недвижимого имущества, данные об указанных объектах и сведения о правообладателях. Неотъемлемой частью реестра являются дела, включающие в себя правоустанавливающие документы на недвижимое имущество, и книги учета документов <1>.

--------------------------------

<1> См.: [Приказ](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68342C9C0B4912FA75395164593nF0DO) Минюста России от 24 декабря 2001 г. N 343 "Об утверждении Правил ведения книг учета документов и дел правоустанавливающих документов при государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним" // РГ. 2002. 24 янв.

Структура реестра, порядок его ведения и заполнения закреплены в [Правилах](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68341CCC0B6942FA75395164593FDDE3511CC57086129CE98n202O) ведения Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним (утв. Постановлением Правительства РФ от 18 февраля 1998 г. N 219 <1>).

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1998. N 8. Ст. 963.

Ведение реестра осуществляют Федеральная служба государственной регистрации, кадастра и картографии (Росреестр) и ее территориальные органы <1>.

--------------------------------

<1> См.: [статью 9](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B29420FA599D4F4991FAD16A06CB1E04632CnC06O) Федерального закона "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним", [п. 5.1.2](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC3B09C27FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9922n906O) Положения о Федеральной службе государственной регистрации, кадастра и картографии (утв. Постановлением Правительства РФ от 1 июня 2009 г. N 457 // СЗ РФ. 2009. N 25. Ст. 3052).

5. **Единый государственный реестр прав на воздушные суда и сделок с ними**: предусмотрен Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346C9C4B99227FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9924n907O) от 14 марта 2009 г. N 31-ФЗ "О государственной регистрации прав на воздушные суда и сделок с ними" <1>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2009. N 11. Ст. 1260.

В соответствии с [ч. 1 ст. 130](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC3B69026FA599D4F4991FAD16A06CB1E0465n20BO), [ч. 1 ст. 131](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC3B69026FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CC9826n907O) ГК РФ, [ст. ст. 1](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346C9C4B99227FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9921n90DO) и [9](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346C9C4B99227FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9924n907O) Федерального закона права на воздушные суда и сделки с ними подлежат государственной регистрации в Едином государственном реестре прав на воздушные суда и сделок с ними, который является федеральной информационной системой.

Реестр содержит информацию о существующих и прекращенных правах на воздушные суда, данные об указанных воздушных судах и сведения о правообладателях. Неотъемлемой частью реестра являются дела, содержащие правоустанавливающие документы на воздушные суда, и книги учета документов.

Порядок ведения реестра (в том числе дел, содержащих правоустанавливающие документы на воздушные суда, и книг учета документов) закреплен в [Правилах](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C6834ECCC4B79D2FA75395164593FDDE3511CC57086129CE98n201O) ведения Единого государственного реестра прав на воздушные суда и сделок с ними (утв. Постановлением Правительством РФ от 28 ноября 2009 г. N 958 <1>).

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2009. N 49 (ч. II). Ст. 5961. См. также: [Перечень](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C6834ECCC4B79D2FA75395164593FDDE3511CC57086129CA9Fn201O) документов, необходимых для государственной регистрации прав на воздушные суда и сделок с ними (утв. Постановлением Правительства РФ от 28 ноября 2009 г. N 958).

Государственную регистрацию прав на воздушные суда и сделок с ними и ведение реестра осуществляет Федеральное агентство воздушного транспорта (Росавиация) <1>.

--------------------------------

<1> См.: [статью 8](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346C9C4B99227FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9925n90CO) Федерального закона "О государственной регистрации прав на воздушные суда и сделок с ними", [п. 5.4.51](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC6B89020FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9828n90DO) Положения о Федеральном агентстве воздушного транспорта (утв. Постановлением Правительства РФ от 30 июля 2004 г. N 396 // СЗ РФ. 2004. N 32. Ст. 3343). См. также: [Постановление](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C6834EC0C1B4912FA75395164593nF0DO) Правительства РФ от 27 февраля 2010 г. N 100 "О порядке назначения регистраторов, осуществляющих государственную регистрацию прав на воздушные суда и сделок с ними, и квалификационных требованиях к ним" // СЗ РФ. 2010. N 10. Ст. 1087.

6. **Единый государственный реестр объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации**: предусмотрен Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CCC9B7922DFA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9928n902O) от 25 июня 2002 г. N 73-ФЗ "Об объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации" <1>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2002. N 26. Ст. 2519.

Реестр представляет собой государственную информационную систему и формируется посредством включения в него объектов культурного наследия, в отношении которых было принято решение о включении их в реестр, а также посредством исключения из реестра объектов культурного наследия, в отношении которых было принято решение об исключении их из реестра, в порядке, установленном Федеральным законом "Об объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации" ([ст. ст. 15](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CCC9B7922DFA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9928n903O), [16](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CCC9B7922DFA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9821n906O) Закона). Сведения, содержащиеся в реестре, являются основными источниками информации об объектах культурного наследия и их территориях, а также о зонах охраны объектов культурного наследия при формировании и ведении государственного градостроительного кадастра, иных информационных систем или банков данных, использующих (учитывающих) данную информацию.

Порядок формирования и ведения реестра закреплен в [Положении](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C6834ECFC3B99D2FA75395164593FDDE3511CC57086129CE98n200O) о Едином государственном реестре объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации (утв. Приказом Федеральной службы по надзору за соблюдением законодательства в области охраны культурного наследия от 27 февраля 2009 г. N 37 <1>) и в Методических [рекомендациях](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C6834EC1C9B1932FA75395164593FDDE3511CC57086129CE98n201O) по регистрации объектов культурного наследия в Едином государственном реестре объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации и оформлению паспорта объекта культурного наследия (утв. Приказом Федеральной службы по надзору за соблюдением законодательства в области охраны культурного наследия от 14 апреля 2010 г. N 59 <2>).

--------------------------------

<1> РГ. 2009. 22 мая.

<2> Текст [Приказа](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C6834EC1C9B1932FA75395164593nF0DO) размещен на официальном сайте Федеральной службы по надзору за соблюдением законодательства в области охраны культурного наследия (http://www.rosohrancult.ru).

Полномочия по ведению реестра осуществляет Федеральная служба по надзору за соблюдением законодательства в области охраны культурного наследия (Росохранкультура) <1>.

--------------------------------

<1> См.: [статью 10](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CCC9B7922DFA599D4F4991FAD16A06CB1E04n604O) Федерального закона "Об объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации", [п. 5.5.1](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346C9C1B09521FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9927n906O) Положения о Федеральной службе по надзору за соблюдением законодательства в области охраны культурного наследия (утв. Постановлением Правительства РФ от 29 мая 2008 г. N 407 // СЗ РФ. 2008. N 22. Ст. 2584).

7. **Единый государственный реестр автомобильных дорог**: предусмотрен [ст. 10](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC1B39227FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9823n907O) Федерального закона от 8 ноября 2007 г. N 257-ФЗ "Об автомобильных дорогах и о дорожной деятельности в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" <1>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2007. N 46. Ст. 5553.

Реестр представляет собой федеральный информационный ресурс и содержит сведения об автомобильных дорогах независимо от их форм собственности и значения, а именно:

- сведения о собственнике, владельце автомобильной дороги;

- наименование автомобильной дороги;

- идентификационный номер автомобильной дороги;

- протяженность автомобильной дороги;

- сведения о соответствии автомобильной дороги и ее участков техническим характеристикам класса и категории автомобильной дороги;

- вид разрешенного использования автомобильной дороги;

- иные сведения об автомобильной дороге: значение автомобильной дороги, ее месторасположение, дата ввода в эксплуатацию, стоимость автомобильной дороги.

Формирование и ведение реестра осуществляет Федеральное дорожное агентство (Росавтодор) <1>.

--------------------------------

<1> См.: [часть 2 ст. 10](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC1B39227FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9823n901O) Федерального закона "Об автомобильных дорогах и о дорожной деятельности в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации", [п. 5.4.9](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC7B29520FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9821n902O) Положения о Федеральном дорожном агентстве (утв. Постановлением Правительства РФ от 23 июля 2004 г. N 374 // СЗ РФ. 2004. N 31. Ст. 3264).

[Правила](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346C9C1B2972DFA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9920n905O) формирования и ведения реестра закреплены в Приказе Минтранса России от 20 мая 2009 г. N 80 "О Едином государственном реестре автомобильных дорог" <1>.

--------------------------------

<1> БНА РФ. 2009. N 31.

8. **Единый государственный реестр саморегулируемых организаций арбитражных управляющих**: предусмотрен Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC4B99223FA599D4F4991FAD16A06CB1E046221nC0CO) от 26 октября 2002 г. N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" <1>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2002. N 43. Ст. 4190.

Саморегулируемая организация арбитражных управляющих - это некоммерческая организация, основанная на членстве, созданная гражданами РФ, целями деятельности которой являются регулирование и обеспечение деятельности арбитражных управляющих. Статус саморегулируемой организации арбитражных управляющих приобретается некоммерческой организацией с даты включения сведений об организации в Единый государственный реестр саморегулируемых организаций арбитражных управляющих ([ст. 2](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC4B99223FA599D4F4991FAD16A06CB1E0464n20CO), [ч. 1 ст. 21](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC4B99223FA599D4F4991FAD16A06CB1E04632FnC0DO) Закона).

Порядок включения организации в реестр, а также правила ведения реестра закреплены в [Положении](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68342C9C5B1912FA75395164593FDDE3511CC57086129CE98n202O) о порядке ведения Единого государственного реестра саморегулируемых организаций арбитражных управляющих (утв. Приказом Минюста России от 30 декабря 2004 г. N 202 <1>).

--------------------------------

<1> РГ. 2005. 4 февр.

Ведение реестра, в том числе включение в него некоммерческих организаций, осуществляет Федеральная служба государственной регистрации, кадастра и картографии (Росреестр) <1>.

--------------------------------

<1> См.: [часть 1 ст. 22.2](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC4B99223FA599D4F4991FAD16A06CB1E046221nC0DO) Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)", [п. 5.1.7](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC3B09C27FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9922n903O) Положения о Федеральной службе государственной регистрации, кадастра и картографии (утв. Постановлением Правительства РФ от 1 июня 2009 г. N 457 // СЗ РФ. 2009. N 25. Ст. 3052).

9. **Единый государственный реестр саморегулируемых организаций оценщиков**: предусмотрен Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC2B89320FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9A23n907O) от 29 июля 1998 г. N 135-ФЗ "Об оценочной деятельности в Российской Федерации" <1>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1998. N 31. Ст. 3813.

В соответствии со [ст. 22](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC2B89320FA599D4F4991FAD16A06CB1E046020nC0CO) Закона саморегулируемой организацией оценщиков признается некоммерческая организация, созданная в целях регулирования и контроля оценочной деятельности, включенная в Единый государственный реестр саморегулируемых организаций оценщиков и объединяющая на условиях членства оценщиков. Статус саморегулируемой организации оценщиков приобретается некоммерческой организацией с даты ее включения в реестр.

Состав сведений, вносимых в реестр, а также перечень представляемых организацией документов закреплены в указанном Федеральном [законе](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC2B89320FA599D4F4991FAnD01O).

Ведение реестра осуществляет Федеральная служба государственной регистрации, кадастра и картографии (Росреестр) <1>.

--------------------------------

<1> См.: [статью 19](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC2B89320FA599D4F4991FAD16A06CB1E04602CnC0DO) Федерального закона N 135-ФЗ "Об оценочной деятельности в Российской Федерации", [п. 5.1.6](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC3B09C27FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9922n902O) Положения о Федеральной службе государственной регистрации, кадастра и картографии (утв. Постановлением Правительства РФ от 1 июня 2009 г. N 457).

10. **Единый государственный реестр субъектов страхового дела**: предусмотрен [Законом](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC4B29C22FA599D4F4991FAD16A06CB1E0464n20FO) РФ от 27 ноября 1992 г. N 4015-1 "Об организации страхового дела в Российской Федерации" <1>.

--------------------------------

<1> РГ. 1993. 12 янв.

В соответствии с [ч. 2 ст. 4.1](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC4B29C22FA599D4F4991FAD16A06CB1E04692DnC0BO) Закона субъектами страхового дела являются страховые организации, общества взаимного страхования, страховые брокеры и страховые актуарии; сведения о субъектах страхового дела подлежат внесению в Единый государственный реестр субъектов страхового дела в порядке, установленном органом страхового надзора.

Правила ведения реестра, перечень сведений, вносимых в реестр, а также порядок их внесения закреплены в Административном [регламенте](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C6834FCFC6B5942FA75395164593FDDE3511CC57086129CE98n201O) Федеральной службы страхового надзора по исполнению государственной функции ведения единого государственного реестра субъектов страхового дела и реестра объединений субъектов страхового дела (утв. Приказом Минфина России от 28 апреля 2009 г. N 39н <1>).

--------------------------------

<1> БНА РФ. 2009. N 32.

Ведение реестра осуществляет Федеральная служба страхового надзора <1>.

--------------------------------

<1> См.: [части 3](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC4B29C22FA599D4F4991FAD16A06CB1E046220nC0FO), [4 ст. 30](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC4B29C22FA599D4F4991FAD16A06CB1E04602FnC07O) Закона "Об организации страхового дела в Российской Федерации", [п. 5.4](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346C8C8B39623FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9923n903O) Положения о Федеральной службе страхового надзора (утв. Постановлением Правительства РФ от 30 июня 2004 г. N 330 // СЗ РФ. 2004. N 28. Ст. 2904).

11. **Единый государственный реестр сертификатов ключей подписей:** предусмотрен Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68340CAC4B09C2FA75395164593FDDE3511CC57086129CE91n201O) от 10 января 2002 г. N 1-ФЗ "Об электронной цифровой подписи" <1>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2002. N 2. Ст. 127.

Сертификат ключа подписи - это документ на бумажном носителе или электронный документ с электронной цифровой подписью уполномоченного лица удостоверяющего центра, который включает в себя открытый ключ электронной цифровой подписи и выдается удостоверяющим центром участнику информационной системы для подтверждения подлинности электронной цифровой подписи и идентификации владельца сертификата ключа подписи ([ст. 3](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68340CAC4B09C2FA75395164593FDDE3511CC57086129CE9Bn205O) Закона).

Перечень сведений, содержащихся в сертификате ключа подписи, закреплен в [ст. 6](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68340CAC4B09C2FA75395164593FDDE3511CC57086129CE9Dn205O) Закона. [Требования](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C6834EC8C9B4932FA75395164593FDDE3511CC57086129CE98n207O) к сертификату ключа подписи утверждены Приказом ФНС России от 2 июля 2009 г. N ММ-7-6/353@ "Об утверждении Требований к сертификату ключа подписи и списку отозванных сертификатов для обеспечения единого пространства доверия сертификатам ключей электронной цифровой подписи".

[Статьей 10](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68340CAC4B09C2FA75395164593FDDE3511CC57086129CE91n201O) Закона предусмотрено ведение Единого государственного реестра сертификатов ключей подписей. Электронные цифровые подписи уполномоченных лиц удостоверяющих центров могут использоваться только после включения их в этот реестр.

Ведение реестра осуществляет Федеральное агентство по информационным технологиям (Росинформтехнологии) <1>.

--------------------------------

<1> См.: [статью 10](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68340CAC4B09C2FA75395164593FDDE3511CC57086129CE91n201O) Федерального закона "Об электронной цифровой подписи", [п. 5.3.4](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346C8C0B6922CFA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9923n902O) Положения о Федеральном агентстве по информационным технологиям (утв. Постановлением Правительства РФ от 30 июня 2004 г. N 319 // СЗ РФ. 2004. N 27. Ст. 2782).

12. **Единый государственный реестр лотерей:** предусмотрен Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CDC7B89425FA599D4F4991FAD16A06CB1E0468n20CO) от 11 ноября 2003 г. N 138-ФЗ "О лотереях" <1>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2003. N 46 (ч. I). Ст. 4434. См. также: [Постановление](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346C8C8B99623FA599D4F4991FAnD01O) Правительства РФ от 5 июля 2004 г. N 338 "О мерах по реализации Федерального закона "О лотереях" // СЗ РФ. 2004. N 28. Ст. 2907; [Приказ](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68342CAC8B1962FA75395164593nF0DO) Минфина России от 9 августа 2004 г. N 66н "Об установлении Форм и сроков предоставления отчетности о лотереях и методологии проведения лотерей" // РГ. 2004. 21 сент.

Ведение реестра является одним из методов государственного регулирования отношений, возникающих в области организации лотерей и проведения лотерей ([ст. 4](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CDC7B89425FA599D4F4991FAD16A06CB1E0468n209O) Закона).

Единый государственный реестр лотерей является сводным реестром всех лотерей, проводимых на территории Российской Федерации, и состоит из двух частей: в 1-й части регистрируются международные, всероссийские, региональные и муниципальные лотереи, организаторы которых получили разрешения ФНС России и иных уполномоченных органов на их проведение; во 2-й части регистрируются международные, всероссийские, региональные и муниципальные стимулирующие лотереи, организаторы которых направили в ФНС России и иные уполномоченные органы уведомления о проведении лотерей и получили право на их проведение в установленном порядке.

Порядок ведения реестра установлен Административным [регламентом](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68340CCC2B6952FA75395164593FDDE3511CC57086129CE98n200O) исполнения Федеральной налоговой службой государственной функции по ведению в установленном порядке единого государственного реестра лотерей, государственного реестра всероссийских лотерей (утв. Приказом Минфина России от 25 октября 2007 г. N 93н <1>).

--------------------------------

<1> БНА РФ. 2008. N 12.

Ведение реестра осуществляет Федеральная налоговая служба (ФНС России) <1>.

--------------------------------

<1> См.: [ч. 1 ст. 5](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CCC7B09222FA599D4F4991FAD16A06CB1E04n600O) Федерального закона "О лотереях", [п. 5.5.8](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC5B79423FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9927n902O) Положения о Федеральной налоговой службе (утв. Постановлением Правительства РФ от 30 сентября 2004 г. N 506 // СЗ РФ. 2004. N 40. Ст. 3961).

13. **Единый федеральный реестр туроператоров**: предусмотрен [ст. 4.1](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CAC8B79726FA599D4F4991FAD16A06CB1E0465n20CO) Федерального закона от 24 ноября 1996 г. N 132-ФЗ "Об основах туристской деятельности в Российской Федерации" <1>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1996. N 49. Ст. 5491.

Туроператорскую деятельность вправе осуществлять зарегистрированные на территории Российской Федерации юридические лица, имеющие договор страхования гражданской ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по договору о реализации туристского продукта либо банковскую гарантию исполнения обязательств по договору о реализации туристского продукта (т.е. финансовое обеспечение), сведения о которых внесены в Единый федеральный реестр туроператоров ([ст. 4.1](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CAC8B79726FA599D4F4991FAD16A06CB1E0465n20FO) Закона).

Порядок ведения реестра установлен [Положением](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C6834EC9C2B9902FA75395164593FDDE3511CC57086129CE98n203O) о ведении Единого федерального реестра туроператоров (утв. Приказом Федерального агентства по туризму от 10 мая 2007 г. N 28 <1>).

--------------------------------

<1> РГ. 2007. 27 июня. См. также: [Постановление](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC8B89D25FA599D4F4991FAnD01O) Правительства РФ от 18 июля 2007 г. N 452 "Об утверждении Правил оказания услуг по реализации туристского продукта" // СЗ РФ. 2007. N 30. Ст. 3942.

Ведение реестра осуществляет Федеральное агентство по туризму (Ростуризм) <1>.

--------------------------------

<1> См.: [Положение](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC3B99420FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9929n902O) о Федеральном агентстве по туризму (утв. Постановлением Правительства РФ от 31 декабря 2004 г. N 901 // СЗ РФ. 2005. N 2. Ст. 159).

**Объективная сторона** преступления заключается в действии - внесении в один из указанных выше единых государственных реестров заведомо недостоверных сведений.

Состав преступления является формальным. Преступление окончено с момента фактического внесения в единый государственный реестр заведомо недостоверных сведений, т.е. внесения в федеральный информационный ресурс, являющийся основой каждого реестра, не соответствующей действительности записи.

Так, основываясь на [ч. 1 ст. 5](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC7B3942CFA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9B21n905O) Федерального закона от 8 августа 2001 г. N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей", закрепляющей перечень сведений, содержащихся в Едином государственном реестре юридических лиц, можно сделать вывод, что общественно опасное деяние заключается во внесении в данный реестр, в частности, следуют из этих заведомо недостоверных сведений о юридическом лице (в объеме, достаточном для признания деяния общественно опасным):

- наименование, организационно-правовая форма, место нахождения, способ образования юридического лица;

- сведения об учредителях (участниках) юридического лица, в отношении акционерных обществ также сведения о держателях реестров их акционеров, в отношении обществ с ограниченной ответственностью - сведения о размерах и номинальной стоимости долей в уставном капитале общества, принадлежащих обществу и его участникам, о передаче долей или частей долей в залог или об ином их обременении, сведения о лице, осуществляющем управление долей, переходящей в порядке наследования;

- сведения о правопреемстве - для юридических лиц, созданных в результате реорганизации иных юридических лиц, для юридических лиц, в учредительные документы которых вносятся изменения в связи с реорганизацией, а также для юридических лиц, прекративших свою деятельность в результате реорганизации;

- способ прекращения юридического лица;

- сведения о том, что юридическое лицо находится в процессе ликвидации или реорганизации; юридическое лицо, являющееся акционерным обществом, - в процессе уменьшения его уставного капитала;

- размер указанного в учредительных документах коммерческой организации уставного капитала (складочного капитала, уставного фонда, паевых взносов или другого); стоимость чистых активов юридического лица, являющегося акционерным обществом;

- фамилия, имя, отчество и должность лица, имеющего право без доверенности действовать от имени юридического лица, а также паспортные данные такого лица или данные иных документов, удостоверяющих личность в соответствии с законодательством Российской Федерации, и идентификационный номер налогоплательщика при его наличии;

- сведения о лицензиях, полученных юридическим лицом, а также о его филиалах и представительствах.

В Единый государственный реестр субъектов страхового дела могут быть внесены, например, следующие недостоверные сведения <1>:

--------------------------------

<1> См.: [пункт 20](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C6834FCFC6B5942FA75395164593FDDE3511CC57086129CE9Fn209O) Административного регламента Федеральной службы страхового надзора по исполнению государственной функции ведения единого государственного реестра субъектов страхового дела и реестра объединений субъектов страхового дела (утв. Приказом Минфина России от 28 апреля 2009 г. N 39н).

- регистрационный номер, полное и краткое наименования, адрес местонахождения субъекта страхового дела; сведения о его государственной регистрации, государственной регистрации изменений в учредительных документах, наличии лицензий и филиалов;

- состав акционеров (участников) субъекта страхового дела;

- сведения о единоличном исполнительном органе, руководителе (руководителях) коллегиального исполнительного органа субъекта страхового дела (председателе правления общества взаимного страхования); главном бухгалтере, руководителе ревизионной комиссии (ревизоре), страховом актуарии субъекта страхового дела;

- сведения об индивидуальном предпринимателе, являющемся субъектом страхового дела;

- сведения о видах страхования, осуществляемых страховыми организациями, а также о правилах страхования, на основании которых осуществляется страхование;

- сведения о размере уставного капитала субъекта страхового дела; об иностранном участии в уставном капитале страховой организации и его размере;

- сведения о санкциях, применявшихся в отношении субъекта страхового дела.

Общественная опасность деяния устанавливается исходя из конкретных заведомо недостоверных сведений, вносимых в реестр, а также объема таких сведений.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Виновное лицо осознает, что вносит в единый государственный реестр заведомо недостоверные сведения, и желает совершить данное действие.

**Субъект** преступления специальный - должностное лицо государственного органа, осуществляющего ведение соответствующего реестра, а именно должностное лицо Федеральной налоговой службы (ее территориальных (налоговых) органов), Федеральной службы государственной регистрации, кадастра и картографии (ее территориальных органов), Федерального агентства воздушного транспорта, Федеральной службы по надзору за соблюдением законодательства в области охраны культурного наследия, Федерального дорожного агентства, Федеральной службы страхового надзора, Федерального агентства по информационным технологиям.

Следующий состав преступления, предусмотренный [ч. 1 ст. 285.3](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046021nC0FO) УК РФ, - это умышленное уничтожение или подлог документов, на основании которых были внесены запись или изменение в единые государственные реестры, предусмотренные законодательством Российской Федерации, если обязательное хранение этих документов предусмотрено законодательством Российской Федерации.

Объект преступления совпадает с предыдущим.

Предметом преступления выступают документы, характеризующиеся тем, что:

- на основании этих документов были внесены запись или изменение в один из единых государственных реестров, предусмотренных законодательством Российской Федерации;

- обязательное хранение этих документов предусмотрено законодательством Российской Федерации.

Перечень документов зависит от конкретного единого государственного реестра, предусмотренного законодательством Российской Федерации.

Приведем пример, связанный с ведением Единого государственного реестра юридических лиц.

В соответствии со [ст. 1](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC7B3942CFA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9828n904O) Федерального закона "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" государственная регистрация юридических лиц - это акты Федеральной налоговой службы России (ее территориальных органов) <1>, осуществляемые посредством внесения в Единый государственный реестр юридических лиц сведений о создании, реорганизации и ликвидации юридических лиц, а также иных сведений о юридических лицах в соответствии с данным Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC7B3942CFA599D4F4991FAnD01O).

--------------------------------

<1> См.: [пункты 5.3.1](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC3B5952DFA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9924n907O), [5.5.6](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC3B5952DFA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9927n900O) Положения о Федеральной налоговой службе (утв. Постановлением Правительства РФ от 30 сентября 2004 г. N 506).

Согласно [ч. 4 ст. 5](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC7B3942CFA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9B20n903O) Закона записи в реестр вносятся на основании документов, представленных при государственной регистрации. Перечень документов закреплен в [Законе](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC7B3942CFA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9B21n905O) и зависит от вида государственной регистрации юридического лица.

Так, при государственной регистрации вновь создаваемого юридического лица в регистрирующий орган, в частности, представляются решение о создании юридического лица в виде протокола, договора или иного документа в соответствии с законодательством Российской Федерации; учредительные документы юридического лица; выписка из реестра иностранных юридических лиц соответствующей страны происхождения или иное равное по юридической силе доказательство юридического статуса иностранного юридического лица - учредителя ([ст. 12](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC7B3942CFA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9929n90DO) Закона). При государственной регистрации юридического лица, создаваемого путем реорганизации (преобразования, слияния, разделения, выделения), в регистрирующий орган, в частности, представляются учредительные документы каждого вновь возникающего юридического лица, создаваемого путем реорганизации; решение о реорганизации юридического лица; договор о слиянии (в случаях, предусмотренных федеральными законами); передаточный акт или разделительный баланс ([ст. 14](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC7B3942CFA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9821n905O) Закона).

[Частью 3 ст. 9](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346C8C1B49D21FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9926n90CO) Закона предусмотрено обязательное хранение всех представленных при государственной регистрации документов. Порядок хранения закреплен в [Правилах](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CCC6B1972DFA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9827n904O) хранения в единых государственных реестрах юридических лиц и индивидуальных предпринимателей документов (сведений) и передачи их на постоянное хранение в государственные архивы (утв. Постановлением Правительства РФ от 16 октября 2003 г. N 630) <1>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2003. N 43. Ст. 4238.

Итак, перечисленные выше документы могут выступать предметом рассматриваемого преступления, поскольку на основании этих документов регистрирующим органом вносятся соответствующие записи в Единый государственный реестр юридических лиц, и их обязательное хранение предусмотрено [Законом](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC7B3942CFA599D4F4991FAD16A06CB1E0469n20EO).

**Объективная сторона** преступления включает в себя два альтернативных действия - уничтожение или подлог документов, на основании которых были внесены запись или изменение в один из единых государственных реестров, если обязательное хранение этих документов предусмотрено законодательством Российской Федерации.

Уничтожение документа - это приведение его в состояние полной негодности. Документ не подлежит восстановлению, не может быть использован по назначению, и содержащаяся в нем информация полностью утрачивается.

Подлог документа может выражаться в одном из следующих действий:

1) внесение в документ заведомо ложных сведений;

2) внесение в документ исправлений, искажающих его действительное содержание.

Более подробно данные действия рассмотрены [применительно к ст. 292](#Par11824) УК РФ. Следует учитывать, что вопрос о подлоге документа, отвечающего признакам официального документа, при возникающей конкуренции со [ст. 292](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CF9023n904O) УК РФ должен решаться в пользу [ст. 285.3](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046021nC0EO) УК РФ, поскольку она является специальной по отношению к служебному подлогу ([ч. 3 ст. 17](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9927n90CO) УК РФ).

Состав преступления является формальным. Преступление окончено при уничтожении - с момента приведения документа в полную негодность, при подлоге - с момента внесения в документ ложных сведений либо исправлений, искажающих его действительное содержание (независимо от того, был ли в дальнейшем такой документ использован).

**Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Виновный осознает, что уничтожает документ либо вносит в него ложные сведения или исправления, искажающие его действительное содержание, и желает совершить данные действия.

**Субъект** преступления совпадает с предыдущим.

[Часть 2 ст. 285.3](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046021nC0DO) УК РФ (квалифицированный состав преступления) предусматривает более строгую ответственность за рассмотренные выше деяния, если они совершены группой лиц по предварительному сговору ([ч. 2 ст. 35](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9825n900O) УК РФ).

Ответственность наступает по [ч. 3 ст. 285.3](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046021nC0BO) УК РФ (особо квалифицированный состав), если деяния, предусмотренные [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046021nC0FO) или [2 ст. 285.3](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046021nC0DO) УК РФ, повлекли тяжкие последствия. Понятие тяжких последствий является оценочным и устанавливается с учетом конкретных обстоятельств уголовного дела (оно было рассмотрено [применительно к ст. 285](#Par11233) УК РФ). Состав преступления является материальным. Преступление окончено с момента наступления тяжких последствий. Вина по отношению к данным последствиям может быть как умышленной, так и неосторожной.

В последнем случае речь идет о преступлении, совершенном с двумя формами вины ([ст. 27](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9821n903O) УК РФ).

Превышение должностных полномочий ([ст. 286](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CF9126n900O) УК РФ)

**Основной объект** преступления - нормальная, т.е. осуществляемая в соответствии с законодательством деятельность конкретного звена государственного (муниципального) аппарата власти и управления. В качестве **дополнительного** объекта могут выступать конституционные права и свободы человека и гражданина, их здоровье, честь и достоинство, охраняемые законом интересы общества и государства.

**Объективная сторона** преступления характеризуется наличием трех обязательных признаков: 1) деяние - совершение должностным лицом действий, явно выходящих за пределы его полномочий; 2) последствие в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества и государства; 3) причинно-следственная связь между действием и наступившим последствием.

При решении вопроса о том, совершило ли должностное лицо действия, которые явно выходят за пределы его полномочий, необходимо в первую очередь определить эти пределы, т.е. установить объем предоставленных лицу прав и обязанностей, или его должностную компетенцию, которая закрепляется в различных нормативных правовых и иных актах (законе, постановлении, распоряжении, должностной инструкции, приказе, трудовом договоре и т.д.).

Явный (т.е. очевидный, существенный, грубый) выход действий лица за пределы предоставленных полномочий - понятие оценочное и устанавливается применительно к конкретным обстоятельствам дела.

[Постановление](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C6834ECBC1B0972FA75395164593FDDE3511CC57086129CE9Dn206O) Пленума Верховного Суда РФ от 16 октября 2009 г. N 19 "О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностных полномочий" к случаям превышения лицом своих должностных полномочий относит совершение им при исполнении служебных обязанностей действий, которые:

- относятся к полномочиям другого должностного лица (вышестоящего или равного по статусу);

- могут быть совершены только при наличии особых обстоятельств, указанных в законе или подзаконном акте (например, применение оружия в отношении несовершеннолетнего, если его действия не создавали реальной опасности для жизни других лиц);

- совершаются должностным лицом единолично, однако могут быть произведены только коллегиально либо в соответствии с порядком, установленным законом, по согласованию с другим должностным лицом или органом;

- никто и ни при каких обстоятельствах не вправе совершать.

В последнем случае превышение должностных полномочий может выражаться, например, в нанесении побоев задержанным или заключенным под стражу лицам, причинение вреда их здоровью.

Превышение должностных полномочий имеет место только в том случае, когда совершаемые лицом неправомерные действия связаны с осуществлением им своей служебной деятельности, когда в отношениях с потерпевшими лицами виновный выступает именно как должностное (официальное), но не частное лицо.

В иных случаях лицо может нести ответственность по другим статьям [УК](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAnD01O) РФ, но не за должностное преступление.

Существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества и государства - понятие оценочное, оно было рассмотрено [применительно к ст. 285](#Par11241) УК РФ.

По своей конструкции состав преступления материальный. Преступление считается оконченным с момента наступления указанных в [ст. 286](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CF9126n900O) УК РФ последствий.

**Субъективная сторона** преступления - вина в виде прямого либо косвенного умысла. Виновное лицо осознает, что совершает действия, которые явно для него самого выходят за пределы предоставленных ему полномочий, предвидит наступление последствия в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества и государства, желает наступления этих последствий (прямой умысел), сознательно допускает или относится к их наступлению безразлично (косвенный умысел). Исходя из диспозиции [ст. 286](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CF9126n900O) УК РФ, для квалификации содеянного как превышение должностных полномочий мотив преступления значения не имеет.

**Субъект** преступления специальный - должностное лицо.

Следует отметить, что норма об ответственности за превышение должностных полномочий является специальной по отношению к норме о злоупотреблении лицом своими должностными полномочиями, так как представляет собой специальный случай такого злоупотребления. Отличие заключается в том, что при злоупотреблении должностными полномочиями лицо незаконно, вопреки интересам службы использует предоставленные ему законом права и полномочия, а при превышении совершает действия, явно выходящие за пределы его служебной компетенции.

[Часть 2 ст. 286](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CF9126n903O) УК РФ (квалифицированный состав преступления) предусматривает более строгую ответственность за то же деяние, совершенное лицом, занимающим государственную должность Российской Федерации или государственную должность субъекта Российской Федерации, а также главой органа местного самоуправления.

[Часть 3 ст. 286](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CF9126n90DO) УК РФ содержит следующие особо квалифицированные составы преступления.

1. Совершение того же деяния с применением насилия или угрозой его применения. Под применением насилия следует понимать причинение потерпевшему физического вреда. Составом преступления при этом охватывается нанесение побоев, умышленное причинение легкого и средней тяжести вреда здоровью, истязания. Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, убийство лица дополнительно квалифицируются по [ст. 111](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9C26n907O) или [ст. 105](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9C22n900O) УК РФ. Под угрозой применения насилия понимается угроза причинить физический вред. Такая угроза должна быть реальной, т.е. у потерпевшего должны иметься основания опасаться ее фактического осуществления. Угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью охватывается данным составом, и дополнительной квалификации по [ст. 119](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9F25n904O) УК РФ не требуется.

2. Совершение деяния с применением оружия или специальных средств - это фактическое использование должностным лицом оружия или специальных средств для физического и психического воздействия на потерпевшего. Для применения данного квалифицирующего признака необходимо установить, что оружие и специальные средства были применены должностным лицом в нарушение определенных законодательством оснований, условий и пределов их использования <1>. При определении понятия "оружие" следует руководствоваться Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59720FA599D4F4991FAnD01O) от 13 декабря 1996 г. N 150-ФЗ "Об оружии". Перечень специальных средств установлен различными нормативными правовыми актами (например, [Постановлением](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC4B49C20FA599D4F4991FAnD01O) Правительства РФ от 30 декабря 1999 г. N 1436 "О специальных средствах и огнестрельном оружии, используемых ведомственной охраной" <2>, [Постановлением](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B149C430587C68345CDC7B7922DFA599D4F4991FAnD01O) Правительства РФ от 24 июня 1998 г. N 634 "Об утверждении перечня специальных средств, состоящих на вооружении органов и войск Федеральной пограничной службы Российской Федерации" <3>, [Постановлением](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C6834ECAC5B4942FA75395164593nF0DO) Правительства РФ от 30 декабря 1998 г. N 1584 "Об утверждении перечня боевого ручного стрелкового и иного оружия, боеприпасов и патронов к нему, а также специальных средств, состоящих на вооружении Федеральной службы судебных приставов" <4>). К специальным средствам относятся резиновые палки, наручники, слезоточивый газ, светозвуковые средства отвлекающего воздействия, средства разрушения преград, средства принудительной остановки транспорта, водометы и бронемашины, служебные собаки, электрошоковые устройства и другие средства, состоящие на вооружении органов внутренних дел, внутренних войск, федеральных органов государственной охраны, органов федеральной службы безопасности, органов уголовно-исполнительной системы и др.

--------------------------------

<1> См., например: [статьи 18](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC3B49C25FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9B26n904O) - [23](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC3B49C25FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9A22n903O) Федерального закона от 7 февраля 2011 г. N 3-ФЗ "О полиции" // СЗ РФ. 2011. N 7. Ст. 900; [ст. ст. 43](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC3B49326FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9B28n901O) - [47](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC3B49326FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9A20n903O) Федерального закона от 15 июля 1995 г. N 103-ФЗ "О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений" // СЗ РФ. 1995. N 29. Ст. 2759; [ст. ст. 25](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CCC9B6922DFA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9B21n906O) - [30](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CCC9B6922DFA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9B24n90CO) Федерального закона от 6 февраля 1997 г. N 27-ФЗ "О внутренних войсках Министерства внутренних дел Российской Федерации" // СЗ РФ. 1997. N 6. Ст. 711; [ст. 14](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC3B49223FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9D20n902O) Федерального закона от 3 апреля 1995 г. N 40-ФЗ "О федеральной службе безопасности" // СЗ РФ. 1995. N 15. Ст. 1269.

<2> СЗ РФ. 2000. N 2. Ст. 221.

<3> СЗ РФ. 1998. N 26. Ст. 3085.

<4> СЗ РФ. 1999. N 2. Ст. 296.

3. Совершение деяния с причинением тяжких последствий. Понятие тяжких последствий является оценочным и устанавливается с учетом конкретных обстоятельств уголовного дела. В [п. 21](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C6834ECBC1B0972FA75395164593FDDE3511CC57086129CE9Cn207O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 16 октября 2009 г. N 19 "О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностных полномочий" к числу тяжких рекомендуется относить такие последствия, как крупные аварии, длительная остановка транспорта или производственного процесса, иное нарушение деятельности организации, причинение значительного материального ущерба, причинение смерти по неосторожности, самоубийство или покушение на самоубийство потерпевшего и т.п.

Неисполнение сотрудником органа внутренних дел

приказа ([ст. 286.1](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046021nC06O) УК РФ)

**Основным объектом** преступления является установленный порядок подчиненности на службе в органах внутренних дел Российской Федерации. В качестве **дополнительного** объекта выступают конституционные права человека и гражданина, охраняемые законом экономические и иные интересы граждан, организаций и государства.

Отношения подчиненности находятся в рамках служебной дисциплины в органах внутренних дел и регламентируются [Положением](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CDC5B6912CFA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9923n905O) о службе в органах внутренних дел Российской Федерации (утв. Постановлением Верховного Совета РФ от 23 декабря 1992 г. N 4202-1 <1>).

--------------------------------

<1> ВСНД и ВС РФ. 1993. N 2. Ст. 70. См. также: [Инструкцию](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC8B09624FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9921n90DO) о порядке применения Положения о службе в органах внутренних дел Российской Федерации (утв. Приказом МВД России от 14 декабря 1999 г. N 1038 // БНА РФ. 2000. N 17).

В соответствии с [ч. 1 ст. 34](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CDC5B6912CFA599D4F4991FAD16A06CB1E0468n20CO) Положения служебная дисциплина в органах внутренних дел - это соблюдение сотрудниками органов внутренних дел установленных законодательством Российской Федерации, присягой, дисциплинарным уставом органов внутренних дел Российской Федерации, утвержденным Президентом РФ, контрактом о службе, а также приказами министра внутренних дел РФ, прямых начальников порядка и правил при выполнении возложенных на них обязанностей и осуществлении имеющихся у них правомочий.

Соблюдение служебной дисциплины является одним из принципов службы в органах внутренних дел ([ст. 2](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CDC5B6912CFA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9922n905O) Положения).

**Объективная сторона** преступления состоит из трех обязательных признаков:

1) совершения деяния в форме бездействия - неисполнения приказа начальника, отданного в установленном порядке и не противоречащего закону (включая неполное или неточное исполнение такого приказа); 2) наступления последствий в виде причинения существенного вреда правам и законным интересам граждан или организаций либо охраняемым законом интересам общества или государства; 3) причинно-следственной связи между деянием и последствием.

Приказ должен быть отдан в установленном порядке, надлежащим лицом - начальником сотрудника органов внутренних дел, и не должен противоречить закону. Кроме того, подчиненный должен иметь реальную возможность выполнить приказ. В противном случае рассматриваемый состав преступления отсутствует.

В соответствии со [ст. 39](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CDC5B6912CFA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9B29n902O) Положения начальником является лицо, которому сотрудник органов внутренних дел подчинен по службе, хотя бы и временно (прямой начальник). Ближайший к подчиненному прямой начальник является его непосредственным начальником.

Условия обязательности приказа начальника, подлежащего исполнению, закреплены в [Положении](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CDC5B6912CFA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9923n905O) о службе в органах внутренних дел Российской Федерации. В соответствии со [ст. 34.1](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CDC5B6912CFA599D4F4991FAD16A06CB1E046028nC0CO) Положения приказ начальника в органах внутренних дел Российской Федерации - это служебное требование начальника, обращенное к подчиненным сотрудникам органов внутренних дел, об обязательном выполнении определенных действий, о соблюдении правил или об установлении порядка, положения. Приказ должен соответствовать федеральным законам и приказам вышестоящих начальников. Приказ, отдаваемый начальником, обязателен для исполнения подчиненными, за исключением заведомо незаконного приказа. Исходя из этого, неисполнение незаконного приказа состава рассматриваемого преступления не образует.

Приказ может быть отдан в письменной форме, устно или посредством использования технических средств связи одному подчиненному или группе подчиненных. Приказ, отданный в письменной форме, является основным распорядительным служебным документом (правовым актом), издаваемым начальником на правах единоначалия.

Отдавая приказ, начальник не должен допускать злоупотребление должностными полномочиями или их превышение. Начальнику запрещается отдавать приказ, не имеющий отношения к исполнению подчиненными служебных обязанностей или направленный на нарушение законодательства Российской Федерации. Приказ формулируется ясно, кратко и четко без употребления формулировок, допускающих различное толкование.

Начальник, перед тем как отдать приказ, обязан всесторонне оценить обстановку и принять меры по обеспечению его исполнения.

Приказы отдаются в порядке подчиненности. При крайней необходимости прямой начальник может отдать приказ подчиненному, минуя его непосредственного начальника. В таком случае прямой начальник сообщает об этом непосредственному начальнику подчиненного или подчиненный сам докладывает о получении этого приказа своему непосредственному начальнику.

Приказ начальника должен быть исполнен беспрекословно, точно и в срок. Обсуждение приказа и его критика недопустимы.

Начальник, чтобы убедиться в правильном понимании отданного им приказа, может потребовать его повторения, а подчиненный, получивший приказ, может обратиться к начальнику с просьбой повторить его.

Исполнив приказ, подчиненный, если он не согласен с приказом, может его обжаловать. Об исполнении полученного приказа подчиненный обязан доложить прямому начальнику, отдавшему приказ, и (или) своему непосредственному начальнику.

Начальник несет ответственность за отданный приказ и его последствия, за соответствие содержания приказа законодательству РФ и за непринятие мер по обеспечению его исполнения. Отменить приказ имеет право только начальник, его отдавший, или вышестоящий прямой начальник.

Как отмечалось выше, объективная сторона преступления выражается в бездействии. Подчиненный либо вовсе не совершает действий, направленных на исполнение приказа начальника (например, игнорирует приказ, открыто заявляет о его неисполнении), либо совершает не все необходимые действия (например, не исполняет приказ точно и в полном объеме).

Помимо совершения деяния обязательным признаком объективной стороны рассматриваемого преступления является последствие в виде причинения существенного вреда правам и законным интересам граждан или организаций либо охраняемым законом интересам общества или государства, находящееся в причинно-следственной связи с деянием. Существенный вред правам и законным интересам - понятие оценочное, поэтому решать вопрос о его наличии необходимо на основе конкретных обстоятельств дела.

Существенным вредом является нарушение конституционных прав и свобод человека и гражданина, возникновение угрозы жизни и (или) здоровью людей, создание помех в работе или приостановление деятельности органа (подразделения) внутренних дел либо организаций и их структурных подразделений. При оценке существенности вреда необходимо учитывать степень отрицательного влияния противоправного деяния на нормальную работу органа (подразделения) внутренних дел, число потерпевших граждан, тяжесть причиненного им физического, морального или имущественного вреда, характер и размер материального ущерба, понесенного организацией, и т.п.

По своей конструкции рассматриваемый состав преступления материальный. Преступление считается оконченным с момента наступления последствия в виде причинения существенного вреда правам и законным интересам граждан или организаций либо охраняемым законом интересам общества или государства.

В отсутствие данного последствия имеет место должностной проступок, влекущий дисциплинарную ответственность, но не состав преступления.

С **субъективной стороны** преступление характеризуется умышленной формой вины в виде как прямого, так и косвенного умысла. Виновное лицо осознает, что не исполняет приказ начальника, отданный в установленном порядке и не противоречащий закону, предвидит причинение существенного вреда правам и законным интересам граждан или организаций либо охраняемым законом интересам общества или государства, желает наступления этих последствий (прямой умысел) либо сознательно допускает последствия или относится к их наступлению безразлично (косвенный умысел).

**Субъект** преступления специальный - сотрудник органа внутренних дел, подчиненный по службе, которому в установленном порядке отдан не противоречащий закону приказ начальника.

В соответствии со [ст. 1](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CDC5B6912CFA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9923n902O) Положения о службе в органах внутренних дел Российской Федерации сотрудниками органов внутренних дел Российской Федерации являются граждане Российской Федерации, состоящие в должностях рядового и начальствующего состава органов внутренних дел или в кадрах Министерства внутренних дел РФ, которым в установленном данным [Положением](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CDC5B6912CFA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9827n90DO) порядке присвоены специальные звания рядового и начальствующего состава органов внутренних дел. Перечень специальных званий, порядок их присвоения закреплены в [ст. ст. 6](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CDC5B6912CFA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9925n901O), [22](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CDC5B6912CFA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9826n905O) - [33](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CDC5B6912CFA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9B22n906O) Положения.

Перечни должностей рядового, младшего, среднего и старшего начальствующего состава и соответствующие этим должностям специальные звания утверждаются министром внутренних дел РФ. Перечни должностей высшего начальствующего состава и соответствующие этим должностям специальные звания утверждаются Президентом РФ <1>.

--------------------------------

<1> См.: [Статью 5](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CDC5B6912CFA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9925n906O) Положения о службе в органах внутренних дел Российской Федерации; [Указ](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B149C430587C68343CFC9B49D2CFA599D4F4991FAnD01O) Президента РФ от 5 ноября 2004 г. N 1407 "Об утверждении перечня должностей высшего начальствующего состава в органах внутренних дел Российской Федерации, в Федеральной миграционной службе, в Бюро по координации борьбы с организованной преступностью и иными опасными видами преступлений на территории Содружества Независимых Государств и соответствующих этим должностям специальных званий" // СЗ РФ. 2004. N 45. Ст. 4416.

[Частью 2 ст. 286.1](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046020nC0FO) УК РФ (квалифицированный состав преступления) установлена более строгая ответственность, если деяние, предусмотренное [ч. 1 ст. 286.1](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046021nC07O) УК РФ, совершено группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой ([ст. 35](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9825n906O) УК РФ) либо повлекло тяжкие последствия.

Группу лиц и группу лиц по предварительному сговору будут образовывать только исполнители преступления - это два или более сотрудника органа внутренних дел, подчиненных по службе третьему лицу (начальнику), которые получили приказ и не исполнили его (исполнили неполно или неточно). Предварительный сговор должен состояться между ними до начала выполнения объективной стороны преступления.

В соответствии с [ч. 3 ст. 35](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9825n901O) УК РФ организованная группа характеризуется устойчивостью, более высокой степенью организованности, распределением ролей, наличием организатора и руководителя. Исходя из этого в организованную группу могут входить лица, которые заранее объединились для совершения одного или нескольких преступлений, но не являются подчиненными сотрудниками органа внутренних дел. При наличии к тому оснований они несут ответственность согласно [ч. 4 ст. 34](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9825n904O) УК РФ как организаторы, подстрекатели либо пособники преступления, совершенного специальным субъектом, т.е. со ссылкой на [ст. 33](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9822n904O) УК РФ.

Понятие тяжких последствий, как и существенного вреда, является оценочным и устанавливается с учетом конкретных обстоятельств уголовного дела. К числу тяжких последствий могут быть отнесены несчастный случай на службе, смерть человека, вред здоровью нескольких лиц, крупная авария, причинение значительного материального ущерба и т.д.

Отказ о предоставлении информации

Федеральному Собранию Российской Федерации или

Счетной палате Российской Федерации ([ст. 287](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CF9129n900O) УК РФ)

В соответствии со [ст. ст. 94](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68345C0C6B49F72AD5BCC1A4794F2812216855B09612DCEn908O), [95](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68345C0C6B49F72AD5BCC1A4794F2812216855B09612DCEn90AO) Конституции РФ Федеральное Собрание является представительным и законодательным органом Российской Федерации и состоит из двух палат - Совета Федерации и Государственной Думы. Кроме того, [ст. ст. 102](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68345C0C6B49F72AD5BCC1A4794F2812216855B09612DCDn90BO), [103](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68345C0C6B49F72AD5BCC1A4794F2812216855B09612DCAn90CO) Конституции РФ к ведению Совета Федерации и Государственной Думы отнесен ряд иных важных вопросов. Согласно [ст. 1](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CBC9B49C25FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9920n904O) Федерального закона от 11 января 1995 г. N 4-ФЗ "О Счетной палате Российской Федерации" <1> Счетная палата РФ является постоянно действующим органом государственного финансового контроля, образуемым Федеральным Собранием РФ и подотчетным ему. Для эффективного выполнения возложенных на них функций Совет Федерации ФС РФ, Государственная Дума РФ и Счетная палата РФ должны обладать всей необходимой для обеспечения своей деятельности информацией. Иные государственные органы, органы местного самоуправления, организации и их должностные лица обязаны предоставлять такую информацию (в том числе по поступившему в их адрес запросу), если такая обязанность установлена соответствующим нормативным правовым актом <2>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1995. N 3. Ст. 167.

<2> См., напр.: [статью 13](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC4B99327FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9928n903O) Федерального закона от 8 мая 1994 г. N 3-ФЗ "О статусе члена Совета Федерации и статусе депутата Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации" // СЗ РФ. 1994. N 2. Ст. 74; [ст. 13](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CBC9B49C25FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9929n900O) Федерального закона от 11 января 1995 г. N 4-ФЗ "О Счетной палате Российской Федерации".

Нарушение данного требования влечет для виновных должностных лиц уголовную ответственность по [ст. 287](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CF9129n900O) УК РФ.

**Объектом** преступления являются отношения в сфере информационного обеспечения Федерального Собрания РФ и Счетной палаты РФ, выступающего условием их нормальной деятельности. Предметом преступления является информация в виде различных документов и материалов, которая либо запрашивается данными органами в связи с возникшей необходимостью, либо предоставляется им периодически в силу установленного законодательством порядка.

**Объективная сторона** преступления может быть выражена в таких альтернативных деяниях, как: 1) неправомерный отказ в предоставлении информации Совету Федерации ФС РФ, Государственной Думе РФ или Счетной палате РФ; 2) уклонение от предоставления информации; 3) предоставление заведомо неполной информации; 4) предоставление заведомо ложной информации.

Неправомерный отказ в предоставлении информации - это открытое заявление должностного лица о непредставлении требуемой информации. Для признания отказа неправомерным необходимо установить, что обязанность предоставления информации установлена законом или иным нормативным правовым актом и должностное лицо не имело законных оснований для отказа; отсутствуют уважительные причины такого отказа (например, фактическое отсутствие запрашиваемой информации); запрос на предоставление информации оформлен надлежащим образом и исходит от указанных в [ст. 287](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CF9129n900O) УК РФ органов.

При уклонении от предоставления информации должностное лицо не заявляет прямо о своем отказе, а выдвигает несуществующие и надуманные причины невозможности предоставить необходимую информацию (например, отсутствие либо утрата документов, необходимость в их доработке и т.д.) либо затягивает предоставление информации, ничем не объясняя свое поведение.

При предоставлении заведомо неполной информации должностное лицо сообщает не все интересующие Совет Федерации, Государственную Думу или Счетную палату РФ сведения, при этом у него имеются такие сведения, а также возможность предоставить информацию в полном объеме.

При предоставлении заведомо ложной информации лицо сообщает адресату сведения, которые полностью либо в какой-то части не соответствуют действительности.

По конструкции объективной стороны состав преступления формальный. Преступление окончено с момента совершения любого из указанных в диспозиции [ст. 287](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CF9129n900O) УК РФ деяний, независимо от того, повлекло ли это какие-то последствия.

**Субъективная сторона** выражена виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что неправомерно отказывает в предоставлении информации Совету Федерации, Государственной Думе или Счетной палате РФ, уклоняется от ее предоставления либо предоставляет неполную или ложную информацию, и желает так поступить.

В случае если предоставление неполной или ложной информации вызвано невнимательностью должностного лица, просчетами и допущенными в работе ошибками, признак заведомой для лица неполноты или ложности информации отсутствует, поэтому содеянное не образует состава [ст. 287](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CF9129n900O) УК РФ. При наличии к тому оснований лицо может нести ответственность за халатность ([ст. 293](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CF9023n907O) УК РФ).

**Субъект** преступления - должностное лицо, обязанное в соответствии с законом или иным нормативным правовым актом предоставлять информацию Совету Федерации РФ, Государственной Думе РФ или Счетной палате РФ по их запросу или по иному основанию.

[Часть 2 ст. 287](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CF9129n903O) УК РФ предусматривает квалифицированный состав преступления, субъектом которого является лицо, занимающее государственную должность Российской Федерации или государственную должность субъекта Российской Федерации.

Особо квалифицированный состав преступления ([ч. 3 ст. 287](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CF9129n90DO) УК РФ) имеет место в случаях, когда:

1) деяния, предусмотренные [ч. 1](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CF9129n901O) или [ч. 2 ст. 287](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CF9129n903O) УК РФ, сопряжены с сокрытием правонарушений, совершенных должностными лицами органов государственной власти. Следует отметить, что к правонарушениям относятся не только преступления, но и правонарушения, ответственность за которые предусмотрена иными отраслями законодательства (например, дисциплинарные, административные, налоговые и другие правонарушения). Данный квалифицирующий признак имеет место в случае сокрытия не правонарушений вообще, а совершенных именно должностными лицами, при этом должностными лицами только органов государственной власти. При этом скрываться может правонарушение, совершенное как самим должностным лицом, так и другими должностными лицами органов государственной власти;

2) указанные деяния совершены группой лиц по предварительному сговору ([ч. 2 ст. 35](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9825n900O) УК РФ) или организованной группой ([ч. 3 ст. 35](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9825n901O) УК РФ);

3) указанные деяния повлекли тяжкие последствия. Данный признак является оценочным и устанавливается с учетом конкретных обстоятельств дела. Очевидно, к числу тяжких можно отнести такие последствия, как искажение данных федерального бюджета при его утверждении на очередной год, срыв работы над важным законопроектом, невозможность реализации федеральной программы, нарушение конституционных прав и свобод значительного числа граждан, принятие Советом Федерации, Государственной Думой, Счетной палатой РФ и другими органами государственной власти ошибочных решений по вопросам внутренней и внешней политики и др.

Вина по отношению к данным последствиям может быть как умышленной, так и неосторожной. В последнем случае речь идет о преступлении, совершенном с двумя формами вины ([ст. 27](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9821n903O) УК РФ).

Присвоение полномочий должностного лица ([ст. 288](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CF9128n900O) УК РФ)

Основной объект преступления - интересы государственной службы и службы в органах местного самоуправления, авторитет публичного аппарата власти и управления. В качестве дополнительного объекта могут выступать конституционные права и свободы человека и гражданина, охраняемые законом экономические и иные интересы граждан и организаций.

**Объективная сторона** преступления заключается в присвоении государственным служащим или служащим органа местного самоуправления, не являющимся должностным лицом, полномочий должностного лица и совершение им в связи с этим действий, которые повлекли существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций.

Таким образом, объективная сторона характеризуется наличием следующих признаков: 1) присвоения виновным полномочий должностного лица; 2) совершения в связи с таким присвоением определенных действий; 3) наступления последствия в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан или организаций; 4) причинно-следственной связью между указанными действиями и наступившим последствием.

Присвоение полномочий должностного лица выражается в том, что государственный служащий или служащий органа местного самоуправления, не являющийся должностным лицом, обманным путем выдает себя за такового: например, устно представляется гражданам должностным лицом, заявляя о наличии у него должностных полномочий, либо для большей убедительности предъявляет подложные документы (например, удостоверение), использует форменную одежду и т.п. Если присвоение полномочий сопровождается служебным подлогом либо совершается с использованием заведомо подложных документов, содеянное дополнительно квалифицируется соответственно по [ст. 292](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CF9023n904O) или [ст. 327](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CFC2B59122FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CC9821n906O) УК РФ. Присвоение полномочий осуществляется лицом для дальнейшего совершения каких-либо действий, является необходимым условием к этому. Поэтому одно лишь объявление себя должностным лицом (например, простая демонстрация подложного удостоверения или ношение форменной одежды) не образует состава данного преступления.

Примерами действий, совершаемых виновным в связи с присвоением полномочий должностного лица, могут быть проведение ревизионной или налоговой проверки и ознакомление в этой связи с документацией проверяемых лиц; проведение обыска в жилище и личного обыска гражданина; вынесение постановления (определения) об избрании меры пресечения в отношении подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления; приостановление деятельности какой-либо организации или индивидуального предпринимателя; подписание важных правоустанавливающих документов и т.д.

Совершение лицом подобных действий должно повлечь за собой общественно опасные последствия - существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций (например, нарушение конституционных прав и свобод человека, причинение крупных убытков гражданам и организациям), в противном случае речь может идти только о дисциплинарном проступке. Так, получение якобы сотрудником ГИБДД взятки от водителя, нарушившего [Правила](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC4B09623FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9920n901O) дорожного движения, не влечет существенного нарушения прав этого водителя, поскольку освобождает его от обязанности подвергнуться административной ответственности. Однако получение взятки под угрозой составить протокол о нарушении [Правил](consultantplus://offline/ref=D7006C7685D737DF5B14955A0287C68346CEC4B09623FA599D4F4991FAD16A06CB1E046029CE9920n901O) дорожного движения (т.е. с вымогательством взятки) при отсутствии факта такого нарушения должно рассматриваться как существенное нарушение прав гражданина.

Присвоение полномочий должностного лица относится к числу преступлений с материальным составом. Оно является оконченным с момента существенного нарушения прав и законных интересов граждан или организаций.

Состав анализируемого преступления имеет место только в тех случаях, когда виновный совершает действия, входящие в компетенцию должностного лица. В связи с этим государственный либо муниципальный служащий, выдающий себя за должностное лицо лишь с целью получения взятки за действия, которые он якобы может совершить, должен нести ответственность за мошенничество ([ст. 159](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2A6AAEo501O) УК РФ) и подстрекательство к даче взятки ([ч. 4 ст. 33](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE286DADo504O) и [ст. 291](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD6o20CO) УК РФ).

**Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в виде прямого или косвенного умысла. Лицо осознает, что незаконно присваивает себе полномочия должностного лица и совершает в связи с этим определенные действия, предвидит, что в результате таких действий могут быть существенно нарушены права и законные интересы граждан или организаций, желает их нарушения либо сознательно допускает такое нарушение или относится к нему безразлично.

**Субъект** преступления является специальным - это государственный служащий (федеральный государственный служащий и государственный служащий субъекта Российской Федерации) или служащий органа местного самоуправления, не являющийся должностным лицом.

В соответствии со [ст. 10](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D225AAB38C062734360CF92905323944D94EA8DE286CA9o502O) Федерального закона от 27 мая 2003 г. N 58-ФЗ "О системе государственной службы Российской Федерации" федеральный государственный служащий - это гражданин, осуществляющий профессиональную служебную деятельность на должности федеральной государственной службы и получающий денежное вознаграждение за счет средств федерального бюджета; государственный служащий субъекта РФ - гражданин, осуществляющий профессиональную служебную деятельность на должности государственной гражданской службы субъекта РФ и получающий денежное вознаграждение за счет средств бюджета соответствующего субъекта РФ. [Реестр](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12DABB288062734360CF92905323944D94EA8DE286CADo503O) должностей федеральной государственной гражданской службы утверждается на федеральном уровне (см. [Указ](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12DABB288062734360CF929o005O) Президента РФ от 31 декабря 2005 г. N 1574), Реестр федеральной государственной гражданской службы утверждается на федеральном уровне (см. [Указ](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12DABB288062734360CF929o005O) Президента РФ от 31 декабря 2005 г. N 1574), Реестр должностей государственной гражданской службы субъекта РФ - на уровне субъекта РФ.

В соответствии со [ст. 10](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12FA7BE8F062734360CF92905323944D94EA8DE286CA8o501O) Федерального закона от 2 марта 2007 г. N 25-ФЗ "О муниципальной службе в Российской Федерации" муниципальным служащим является гражданин, исполняющий в порядке, определенном муниципальными правовыми актами в соответствии с федеральными законами и законами субъекта РФ, обязанности по должности муниципальной службы за денежное содержание, выплачиваемое за счет средств местного бюджета.

Государственные служащие и служащие органов местного самоуправления - это служащие государственных органов (федеральных и субъектов РФ), органов местного самоуправления, Вооруженных Сил РФ, других войск и воинских формирований Российской Федерации. Кроме того, правоохранительная служба, являющаяся видом федеральной государственной службы, может проходиться и в государственных учреждениях ([ст. 7](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D225AAB38C062734360CF92905323944D94EA8DE286CAAo508O) Федерального закона "О системе государственной службы Российской Федерации").

Государственный служащий и служащий органа местного управления, не являющийся должностным лицом, - это служащий, не осуществляющий функции представителя власти и не выполняющий в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных учреждениях, Вооруженных Силах РФ, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации организационно-распорядительные и административно-хозяйственные функции.

Не являются государственными и муниципальными служащими лица, исполняющие обязанности по техническому обеспечению деятельности государственных и муниципальных органов, поэтому они не могут нести ответственность по [ст. 288](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2964A7o504O) УК РФ.

Незаконное участие

в предпринимательской деятельности ([ст. 289](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2964A7o507O) УК РФ)

Согласно [ст. 2](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D02FA5BF8A062734360CF92905323944D94EA8DE286CAFo509O) 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. Законодательство Российской Федерации запрещает государственным служащим и лицам, занимающим государственные должности, заниматься предпринимательской деятельностью и участвовать в деятельности органа управления коммерческой организации.

Так, данный запрет установлен в [ст. 17](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA1BA88062734360CF92905323944D94EA8DE2864A6o501O) Федерального закона от 27 июля 2004 г. N 79-ФЗ "О государственной гражданской службе Российской Федерации". В соответствии со [ст. 6](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D028AABC8B062734360CF92905323944D94EA8oD09O) Федерального закона от 8 мая 1994 г. N 3-ФЗ "О статусе члена Совета Федерации и статусе депутата Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации", [ст. 11](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D02DA2B28F062734360CF92905323944D94EA8DE286CAAo503O) Федерального конституционного закона от 17 декабря 1997 г. N 2-ФКЗ "О Правительстве Российской Федерации" <1>, [ст. 3](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D028ABBD8C062734360CF92905323944D94EA8DE286FAEo509O) Закона РФ от 26 июня 1992 г. N 3132-1 "О статусе судей в Российской Федерации" <2>, [ст. 4](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12FA7BC8D062734360CF92905323944D94EABD8o20AO) Федерального закона от 17 января 1992 г. N 2202-1 "О прокуратуре Российской Федерации" <3> члены Совета Федерации ФС РФ, депутаты Государственной Думы РФ, члены Правительства РФ, судьи, прокурорские работники не вправе заниматься предпринимательской или иной оплачиваемой деятельностью, кроме преподавательской, научной или иной творческой деятельности, в том числе участвовать в управлении хозяйствующим субъектом независимо от его организационно-правовой формы. В соответствии со [ст. ст. 12](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12DA7BA8B062734360CF92905323944D94EoA0AO), [18](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12DA7BA8B062734360CF92905323944D94EA8DE286BA8o501O) Федерального закона от 6 октября 1999 г. N 184-ФЗ "Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации" <4> депутат законодательного органа субъекта РФ не может заниматься другой оплачиваемой деятельностью (кроме преподавательской, научной и иной творческой), если осуществляет свои полномочия на профессиональной постоянной основе. Высшее должностное лицо субъекта РФ (руководитель высшего исполнительного органа субъекта РФ) также не может заниматься другой оплачиваемой деятельностью, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1997. N 51. Ст. 5712.

<2> РГ. 1992. 29 июля.

<3> ВСНД РФ и ВС РФ. 1992. N 8. Ст. 366.

<4> СЗ РФ. 1999. N 42. Ст. 5005.

В соответствии со [ст. ст. 37](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D02BA0B88A062734360CF92905323944D94EAFoD06O), [40](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D02BA0B88A062734360CF92905323944D94EA8DFo20BO) Федерального закона от 6 октября 2003 г. N 131-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации", а также [ст. 14](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12FA7BE8F062734360CF92905323944D94EA8DE286EA7o507O) Федерального закона от 2 марта 2007 г. N 25-ФЗ "О муниципальной службе в Российской Федерации" не вправе заниматься предпринимательской и иной оплачиваемой деятельностью глава местной администрации; депутаты, члены выборного органа местного самоуправления, выборные должностные лица местного самоуправления (если они осуществляют свои полномочия на постоянной основе); муниципальные служащие.

Нарушение установленного законодательством Российской Федерации запрета влечет за собой дисциплинарную ответственность. Однако если должностное лицо учреждает организацию, осуществляющую предпринимательскую деятельность, либо участвует в управлении такой организацией и при этом предоставляет ей различные льготы и преимущества, оно может быть привлечено к уголовной ответственности по [ст. 289](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2964A7o507O) УК РФ.

**Объект** преступления - осуществляемая в соответствии с законом деятельность государственных органов и органов местного самоуправления.

**Объективная сторона** преступления состоит в совершении следующих действий:

1) учреждение должностным лицом организации, осуществляющей предпринимательскую деятельность, вопреки запрету, установленному законом, либо 2) участие должностного лица в управлении такой организацией лично или через доверенное лицо вопреки запрету, установленному законом; 3) предоставление учрежденной либо управляемой организации льгот и преимуществ или покровительство ей в иной форме.

В случае учреждения (создания) организации, осуществляющей предпринимательскую деятельность, должностное лицо выступает в качестве учредителя или соучредителя. Организацией, осуществляющей предпринимательскую деятельность, может быть как коммерческая организация, преследующая извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности (хозяйственное товарищество, хозяйственное общество, производственный кооператив), так и некоммерческая, не преследующая такой цели, однако имеющая право осуществлять предпринимательскую деятельность постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых она создана.

Участие в управлении организацией означает участие должностного лица в принятии различного рода решений, касающихся деятельности организации. Такое участие может иметь место в случае единоличного руководства организацией путем замещения какой-либо руководящей должности либо в случае вхождения должностного лица в состав какого-либо органа управления организацией. Участие в управлении организацией может осуществляться и через доверенное лицо (например, родственника), когда фактически решения относительно деятельности организации принимаются должностным лицом.

Обязательным признаком объективной стороны является предоставление учрежденной или управляемой организации льгот и преимуществ или покровительство ей в иной форме. Предоставление льгот, преимуществ и иное покровительство осуществляется путем использования должностным лицом своих полномочий и может выражаться в следующем: освобождение организации от какой-либо проверки, от привлечения к ответственности и наложения различного рода санкций, предоставление таможенных, налоговых, экспортных льгот, создание условий для победы организации на конкурсе по получению государственного заказа, создание препятствий конкурентам и т.п.

По конструкции объективной стороны состав рассматриваемого преступления является формальным. Преступление окончено с момента совершения входящих в объективную сторону действий.

**Субъективная сторона** характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что незаконно, вопреки имеющемуся запрету учреждает организацию или участвует в управлении организацией, предоставляя ей при этом льготы, преимущества или покровительствуя в иной форме, и желает совершить такие действия.

**Субъект** преступления специальный - должностное лицо.

Получение взятки ([ст. 290](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD8o20EO) УК РФ)

**Объект** преступления - осуществляемая в соответствии с законом нормальная деятельность конкретной структуры публичного аппарата власти и управления.

Предметом взяточничества ([ст. ст. 290](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD8o20EO), [291](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD6o20CO) и [291.1](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD7o200O) УК РФ) и коммерческого подкупа ([ст. 204](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADDBo208O) УК РФ), наряду с деньгами, ценными бумагами, иным имуществом, могут быть незаконные оказание услуг имущественного характера и предоставление имущественных прав.

Под незаконным оказанием услуг имущественного характера судам следует понимать предоставление должностному лицу в качестве взятки любых имущественных выгод, в том числе освобождение его от имущественных обязательств (например, предоставление кредита с заниженной процентной ставкой за пользование им, бесплатные либо по заниженной стоимости предоставление туристических путевок, ремонт квартиры, строительство дачи, передача имущества, в частности автотранспорта, для его временного использования, прощение долга или исполнение обязательств перед другими лицами).

Имущественные права включают в свой состав как право на имущество, в том числе право требования кредитора, так и иные права, имеющие денежное выражение, например исключительное право на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации ([ст. 1225](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA7B289062734360CF92905323944D94EA8DE286CAFo500O) ГК РФ). Получение взятки в виде незаконного предоставления должностному лицу имущественных прав предполагает возникновение у лица юридически закрепленной возможности вступить во владение или распорядиться чужим имуществом как своим собственным, требовать от должника исполнения в его пользу имущественных обязательств и др.

Переданное в качестве взятки или предмета коммерческого подкупа имущество, оказанные услуги имущественного характера или предоставленные имущественные права должны получить денежную оценку на основании представленных сторонами доказательств, в том числе при необходимости с учетом заключения эксперта <1>.

--------------------------------

<1> [Пункт 9](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D328A6BE80062734360CF92905323944D94EA8DE286CACo507O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 9 июля 2013 г. N 24 "О судебной практике по делам о взяточничестве и об иных коррупционных преступлениях" // РГ. N 154. 2013. 17 июля.

Не являются предметом получения взятки услуги нематериального характера, не влекущие для взяткополучателя имущественной выгоды (например, предоставление возможности приобрести какой-либо редкий товар или услугу, выдача положительной рецензии на работу).

Имея в виду, что от размера взятки зависит квалификация преступления, любой переданный предмет или оказанные услуги должны получить денежную оценку на основании действительной стоимости предмета, цен, расценок или тарифов за услуги, сложившихся в данной местности или действовавших на момент совершения преступления, а при их отсутствии - на основании заключения экспертов.

**Объективная сторона** преступления выражается в получении должностным лицом лично или через посредника предмета взятки. [Часть 1 ст. 290](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD8o20FO) УК РФ называет следующие варианты поведения должностного лица, за которое оно получает взятку: а) за совершение должностным лицом входящих в его служебные полномочия действий (бездействие) в пользу взяткодателя или представляемых им лиц; б) за способствование должностным лицом в силу своего должностного положения совершению указанных действий (бездействию); в) за общее покровительство или попустительство по службе; г) за совершение должностным лицом незаконных действий (бездействие).

Под действиями (бездействием), входящими в служебные полномочия должностного лица, следует понимать такие действия, которые он правомочен или обязан был выполнить в соответствии с возложенными на него служебными полномочиями (например, сокращение установленных законом сроков рассмотрения обращения взяткодателя, ускорение принятия должностным лицом соответствующего решения, выбор должностным лицом в пределах своей компетенции или установленного законом усмотрения наиболее благоприятного для взяткодателя или представляемых им лиц решения). Это законные действия лица, не выходящие за рамки его должностной компетенции, которые становятся преступными именно в связи с тем, что совершаются за взятку.

Способствование должностным лицом в силу своего должностного положения совершению действий (бездействию) в пользу взяткодателя или представляемых им лиц выражается в использовании взяткополучателем авторитета и иных возможностей занимаемой должности для оказания воздействия на других должностных лиц в целях совершения ими указанных действий (бездействия) по службе. Такое воздействие заключается в склонении другого должностного лица к совершению соответствующих действий (бездействию) путем уговоров, обещаний, принуждения и др.

При этом получение должностным лицом вознаграждения за использование исключительно личных, не связанных с его должностным положением отношений не может квалифицироваться по [ст. 290](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD8o20EO) УК РФ. В этих случаях склонение должностного лица к совершению незаконных действий (бездействию) по службе может при наличии к тому оснований влечь уголовную ответственность за иные преступления (например, за подстрекательство к злоупотреблению должностными полномочиями или превышению должностных полномочий).

Решая вопрос о наличии состава получения взятки при таком виде действий (бездействия) как общее покровительство или попустительство по службе следует обратить внимание на то, что конкретные действия (бездействие), за которые она получена, на момент ее принятия не оговариваются взяткодателем и взяткополучателем, а лишь осознаются ими как вероятные, возможные в будущем.

При этом общее покровительство по службе предполагает необоснованное создание взяткодателю или представляемым им лицам различных благоприятных условий по службе, например: незаслуженное поощрение, внеочередное необоснованное повышение в должности, совершение других действий, не вызываемых служебной необходимостью. Общее попустительство - это непринятие должностным лицом мер за упущения или нарушения в служебной деятельности взяткодателя или представляемых им лиц, нереагирование на его неправомерные действия.

Общее покровительство по службе может проявляться, в частности, в необоснованном назначении подчиненного, в том числе в нарушение установленного порядка, на более высокую должность, во включении его в списки лиц, представляемых к поощрительным выплатам.

К попустительству по службе относится, например, согласие должностного лица контролирующего органа не применять входящие в его полномочия меры ответственности в случае выявления совершенного взяткодателем нарушения.

Относящиеся к общему покровительству или попустительству по службе действия (бездействие) могут быть совершены должностным лицом в пользу как подчиненных, так и иных лиц, на которых распространяются его надзорные, контрольные или иные функции представителя власти, а также его организационно-распорядительные функции.

Должностное лицо может получить взятку не только за совершение им самим определенных действий, входящих в круг его служебных обязанностей, но и за выгодное для взяткополучателя поведение других должностных лиц, которому оно может способствовать в силу своего должностного положения. Вместе с тем использование должностным лицом только личных связей и отношений, если они не связаны с занимаемой должностью, не может рассматриваться как использование должностного положения.

Кроме того, не образует состава получения взятки принятие должностным лицом денег, услуг имущественного характера и т.п. за совершение действий (бездействие), хотя и связанных с исполнением его профессиональных обязанностей, но при этом не относящихся к полномочиям представителя власти, организационно-распорядительным либо административно-хозяйственным функциям.

Для наличия состава преступления в виде получения взятки (а также в виде дачи взятки, посредничества во взяточничестве неважно время получения должностным лицом взятки - до или после совершения им действий (бездействия) по службе в пользу взяткодателя или представляемых им лиц, а также независимо от того, были ли указанные действия (бездействие) заранее обусловлены взяткой или договоренностью с должностным лицом о передаче за их совершение взятки.

Если получение взятки заранее обусловлено, то будет иметь место так называемая взятка-подкуп. Второй вид взятки - взятка благодарность имеет место в том случае, когда предмет взятки передается за уже совершенное должностным лицом действие либо бездействие (законное или незаконное), в отсутствие предварительной договоренности. При этом необходимо отличать взятку-благодарность от так называемого обычного подарка. Так, [ст. 575](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA4BF8D062734360CF92905323944D94EA8DE2A65AEo502O) ГК РФ разрешается дарение лицам, замещающим государственные должности Российской Федерации, государственные должности субъектов Российской Федерации, муниципальные должности, государственным (муниципальным) служащим, служащим Банка России обычных подарков, стоимость которых не превышает 3 тыс. рублей. Однако следует учитывать, что данное положение Гражданского [кодекса](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA4BF8D062734360CF92905323944D94EA8DE2A65AEo502O) РФ неприменимо к уголовному закону. При наличии в совершенном лицом деянии состава получения взятки (будь то взятка-подкуп или взятка-вознаграждение) уголовная ответственность наступает независимо от размера полученного вознаграждения. Кроме того, следует обратить внимание на то обстоятельство, что в соответствии со [ст. 572](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA4BF8D062734360CF92905323944D94EA8DE2869AFo505O) ГК РФ по договору дарения одна сторона (даритель) безвозмездно передает или обязуется передать другой стороне (одаряемому) вещь в собственность. При этом безвозмездность означает передачу вещи без каких-либо условий материального или иного характера, т.е. дарение не предполагает ответной благодарности одаряемого в том или ином выражении. В этой связи взятка, всегда предполагающая совершение в пользу дающего или третьих лиц какого-либо действия (бездействия), не может рассматриваться как дарение ни при каких обстоятельствах.

Предмет взятки может быть получен как самим должностным лицом (лично либо через посредника), так и предоставлен родным и близким должностного лица с его согласия либо если он не возражал против этого и использовал свои служебные полномочия в пользу взяткодателя. Действия посредника в получении взятки квалифицируются по [ст. 291.1](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD7o200O) УК РФ как посредничество во взяточничестве.

Состав получения взятки является формальным. Преступление окончено с момента принятия должностным лицом хотя бы части передаваемых ценностей. При этом не имеет значения, получило ли должностное лицо реальную возможность пользоваться или распоряжаться переданными им ценностями по своему усмотрению.

Если взяткодатель (посредник) намеревался передать, а должностное лицо - получить взятку в значительном или крупном либо в особо крупном размере, однако фактически принятое должностным лицом незаконное вознаграждение не образовало указанный размер, содеянное надлежит квалифицировать как оконченные дачу либо получение взятки или посредничество во взяточничестве соответственно в значительном, крупном или особо крупном размере. Например, когда взятку в крупном размере предполагалось передать в два приема, а взяткополучатель был задержан после передачи ему первой части взятки, не образующей такой размер, содеянное должно квалифицироваться по [п. "в" ч. 5 ст. 290](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD9o200O) УК РФ.

В тех случаях, когда предметом получения или дачи взятки, посредничества во взяточничестве является незаконное оказание услуг имущественного характера, преступление считается оконченным с начала выполнения с согласия должностного лица действий, непосредственно направленных на приобретение ими имущественных выгод (например, с момента уничтожения или возврата долговой расписки, передачи другому лицу имущества в счет исполнения обязательств взяткополучателя, заключения кредитного договора с заведомо заниженной процентной ставкой за пользование им, с начала проведения ремонтных работ по заведомо заниженной стоимости).

Если предметом получения взятки выступает имущественное право, то преступление окончено с момента, когда у взяткополучателя возникла юридически закрепленная возможность вступить во владение или распорядиться чужим имуществом как своим собственным, требовать от должника исполнения в его пользу имущественных обязательств и др.

Получение или дача взятки, в том числе через посредника, если указанные действия осуществлялись в условиях оперативно-розыскного мероприятия, должны квалифицироваться как оконченное преступление вне зависимости от того, были ли ценности изъяты сразу после их принятия должностным лицом либо лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации.

Взяткополучатель, совершивший в интересах взяткодателя или представляемых им лиц незаконные действия, образующие состав иного преступления, подлежит ответственности по совокупности преступлений по [ч. 3 ст. 290](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD9o209O) и соответствующей статье [УК](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF929o005O) РФ (например, незаконное освобождение от уголовной ответственности, фальсификация доказательств, служебный подлог и т.п.).

Обещание или предложение передать либо принять незаконное вознаграждение за совершение действий (бездействие) по службе необходимо рассматривать как умышленное создание условий для совершения соответствующих коррупционных преступлений в случае, когда высказанное лицом намерение передать или получить взятку либо предмет коммерческого подкупа было направлено на доведение его до сведения других лиц в целях дачи им либо получения от них ценностей, а также в случае достижения договоренности между указанными лицами.

Если при этом иные действия, направленные на реализацию обещания или предложения, лица не смогли совершить по независящим от них обстоятельствам, содеянное следует квалифицировать как приготовление к даче взятки ([ч. 1 ст. 30](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE286DAFo508O) и соответственно [ч. ч. 3](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD6o201O) - [5 ст. 291](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD7o20DO) УК РФ) или к получению взятки ([ч. 1 ст. 30](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE286DAFo508O) и соответственно [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD8o201O) - [6 ст. 290](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EACDBo20BO) УК РФ).

Получение должностным лицом ценностей за совершение действий (бездействие), которые входят в его полномочия либо которые оно могло совершить с использованием служебного положения, следует квалифицировать как получение взятки вне зависимости от намерения совершить указанные действия (бездействие).

Получение должностным лицом денег, ценных бумаг и других материальных ценностей якобы за совершение действия (бездействие), которое оно не может осуществить из-за отсутствия служебных полномочий или невозможности использовать свое служебное положение, следует квалифицировать при наличии умысла на приобретение указанных ценностей как мошенничество по [ст. 159](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2A6AAEo501O) УК РФ.

Если лицо получает от кого-либо деньги или иные ценности якобы для передачи должностному лицу в качестве взятки и, не намереваясь этого делать, присваивает их, содеянное им следует квалифицировать как мошенничество. Действия владельца ценностей в таких случаях подлежат квалификации как покушение на дачу взятки. При этом не имеет значения, называлось ли конкретное должностное лицо, которому предполагалось передать взятку.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что получает незаконное вознаграждение за совершение в пользу взяткодателя или представляемых им лиц определенных действий (бездействие), за способствование их совершению другими лицами либо за общее покровительство или попустительство по службе, и желает получить это вознаграждение. Мотивом получения взятки является корысть. Поэтому если должностное лицо принимает незаконное вознаграждение с целью обратить его в пользу государственного (муниципального) органа или учреждения, в котором оно работает, потратить на какие-либо общественные или государственные нужды, состав данного преступления отсутствует.

**Субъект** преступления специальный - должностное лицо, иностранное должностное лицо либо должностное лицо публичной международной организации.

К иностранным должностным лицам и должностным лицам публичной международной организации в [ст. ст. 290](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD8o20EO), [291](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD6o20CO) и [291.1](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD7o200O) УК РФ относятся лица, признаваемые таковыми международными договорами Российской Федерации в области противодействия коррупции.

Под иностранным должностным лицом понимается любое назначаемое или избираемое лицо, занимающее какую-либо должность в законодательном, исполнительном, административном или судебном органе иностранного государства, и любое лицо, выполняющее какую-либо публичную функцию для иностранного государства, в том числе для публичного ведомства или публичного предприятия (например, министр, мэр, судья, прокурор).

Должностным лицом публичной международной организации является международный гражданский служащий или любое лицо, которое уполномочено такой организацией действовать от ее имени.

К должностным лицам публичной международной организации относятся, в частности, члены парламентских собраний международных организаций, участником которых является Российская Федерация, лица, занимающие судебные должности любого международного суда, юрисдикция которого признана Российской Федерацией.

[Часть 2 ст. 290](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD8o201O) УК РФ содержит квалифицированный состав преступления - получение должностным лицом, иностранным должностным лицом либо должностным лицом публичной международной организации взятки в значительном размере. Согласно [примечанию 1 к ст. 290](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD6o20AO) УК РФ значительным размером взятки признаются сумма денег, стоимость ценных бумаг, иного имущества, услуг имущественного характера, иных имущественных прав, превышающие 25 тыс. рублей.

В [части 3 ст. 290](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD9o209O) УК РФ установлена ответственность за получение должностным лицом, иностранным должностным лицом либо должностным лицом публичной международной организации взятки за незаконные действия (бездействие).

Под незаконными действиями (бездействием), за совершение которых должностное лицо получило взятку, следует понимать действия (бездействие), которые: совершены должностным лицом с использованием служебных полномочий, однако в отсутствие предусмотренных законом оснований или условий для их реализации; относятся к полномочиям другого должностного лица; совершаются должностным лицом единолично, однако могли быть осуществлены только коллегиально либо по согласованию с другим должностным лицом или органом; состоят в неисполнении служебных обязанностей; никто и ни при каких обстоятельствах не вправе совершать.

К ним, в частности, относятся фальсификация доказательств по уголовному делу, неисполнение предусмотренной законом обязанности по составлению протокола об административном правонарушении, принятие незаконного решения на основании заведомо подложных документов, внесение в документы сведений, не соответствующих действительности.

Получение должностным лицом взятки за использование должностного положения в целях способствования совершению другим должностным лицом незаконных действий (бездействию) по службе надлежит квалифицировать по [ч. 3 ст. 290](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD9o209O) УК РФ.

[Часть 4 ст. 290](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD9o20BO) УК РФ предусматривает более строгую ответственность за деяние, предусмотренное [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD8o20FO), [2](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD8o201O) или [3 ст. 290](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD9o209O) УК РФ, совершенное лицом, занимающим государственную должность Российской Федерации или государственную должность субъекта Российской Федерации, а равно главой органа местного самоуправления.

Особо квалифицированным составом преступления ([ч. 5 ст. 290](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EACDBo20AO) УК РФ) является получение взятки:

1) группой лиц по предварительному сговору ([ч. 2 ст. 35](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE286DAAo504O) УК РФ) или организованной группой ([ч. 3 ст. 35](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE286DAAo505O) УК РФ).

Группа лиц по предварительному сговору будет иметь место только в случае, если в преступлении принимали участие два или более должностных лица, которые заранее договорились о совместном совершении данного преступления с использованием своего служебного положения и о получении каждым из них части предмета взятки. При этом не имеет значения, какая сумма получена каждым из этих лиц.

В таких случаях преступление признается оконченным с момента принятия взятки либо незаконного вознаграждения при коммерческом подкупе хотя бы одним из входящих в преступную группу должностных лиц.

Действия лиц, не обладающих признаками специального субъекта, предусмотренными [ст. 290](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD8o20EO), участвующих в получении взятки группой лиц по предварительному сговору, квалифицируются как посредничество во взяточничестве ([ст. 291.1](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD7o200O) УК РФ).

В соответствии с законом ([ст. 35](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE286DAAo502O) УК РФ) организованная группа характеризуется устойчивостью, более высокой степенью организованности, распределением ролей, наличием организатора и руководителя. Исходя из этого в организованную группу могут входить лица, не являющиеся должностными, которые заранее объединились для совершения одного или нескольких преступлений. При этом группой действия всех членов организованной группы, принимавших участие в подготовке и совершении этих преступлений, независимо от того, выполняли ли они функции исполнителя, организатора, подстрекателя или пособника, подлежат квалификации по соответствующей части [ст. 290](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD8o20EO) или [ст. 204](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADDBo208O) УК РФ без ссылки на [ст. 33](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE286DADo500O) УК РФ. Преступление признается оконченным с момента принятия незаконного вознаграждения любым членом организованной группы;

2) с вымогательством взятки. Вымогательство взятки - это требование должностного лица дать взятку под угрозой совершения действий, которые могут причинить ущерб законным интересам гражданина (например, под угрозой незаконного привлечения к ответственности) либо поставить его в такие условия, при которых он вынужден дать взятку с целью предотвращения вредных последствий для его правоохраняемых интересов (например, незаконное затягивание должностным лицом процесса выдачи лицензии). Если должностное лицо требует передать взятку под угрозой совершения действий, не затрагивающих законные интересы лица, то состав вымогательства взятки отсутствует (например, сотрудник налоговой инспекции требует передачи денег под угрозой наложения штрафа на организацию, допустившую просрочку по уплате налогов);

Для квалификации содеянного как получения взятки, сопряженного с вымогательством, не имеет значения, была ли у должностного лица реальная возможность осуществить свою угрозу. Здесь важно лишь то, были ли у лица, передавшего взятку основания, опасаться осуществления этой угрозы (например, следователь, зная, что уголовное дело подлежит прекращению в связи с отсутствием в деянии состава преступления, угрожает обвиняемому направить дело с обвинительным заключением прокурору, а, получив взятку, дело по предусмотренным законом основаниям прекращает).

Вымогательство будет иметь место и в том случае, когда оно с согласия или по указанию должностного лица осуществлялось другим лицом, не являющимся получателем взятки либо предмета коммерческого подкупа. Действия последнего при наличии оснований должны оцениваться как посредничество во взяточничестве по соответствующим частям [ст. 291.1](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD7o200O) УК РФ;

3) в крупном размере (согласно [примечанию к ст. 290](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD6o20AO) УК РФ крупным размером признается сумма предмета взятки, превышающая 150 тыс. рублей). Если взятка в крупном размере получена частями, но эти действия представляли собой эпизоды одного продолжаемого преступления, содеянное должно квалифицироваться как получение взятки в крупном размере.

В [ч. 6 ст. 290](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EACDBo20BO) УК РФ предусмотрена более строгая ответственность за получение взятки в особо крупном размере. В соответствии с [примечанием к ст. 290](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD6o20AO) УК РФ особо крупным размером признается сумма предмета взятки, превышающая 1 млн. рублей.

Продолжаемые дачу либо получение в несколько приемов взятки следует отличать от совокупности преступлений. Например, как единое продолжаемое преступление следует квалифицировать систематическое получение взяток от одного и того же взяткодателя за общее покровительство или попустительство по службе, если указанные действия были объединены единым умыслом.

Совокупность преступлений отсутствует и в случаях, когда взятка или незаконное вознаграждение при коммерческом подкупе получены или переданы от нескольких лиц, но за совершение одного действия (акта бездействия) в общих интересах этих лиц.

Однако не может квалифицироваться как единое продолжаемое преступление одновременное получение, в том числе через посредника, взятки от нескольких лиц, если в интересах каждого из них должностным лицом или лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, совершается отдельное действие (акт бездействия). Содеянное при таких обстоятельствах образует совокупность преступлений.

Дача взятки ([ст. 291](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD6o20CO) УК РФ)

**Объект** и предмет преступления совпадают с таковыми [рассмотренного выше](#Par11697) состава получения взятки ([ст. 290](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD8o20EO) УК РФ).

С **объективной стороны** рассматриваемое преступление выражается в действии - передаче должностному лицу, иностранному должностному лицу либо должностному лицу публичной международной организации лично или через посредника предмета взятки: а) за совершение должностным лицом входящих в его служебные полномочия действий (бездействие) в пользу взяткодателя или представляемых им лиц; б) за способствование должностным лицом в силу своего должностного положения совершению указанных действий (бездействию); в) за общее покровительство или попустительство по службе; г) за совершение должностным лицом незаконных действий (бездействие) <1>. Указанные варианты поведения должностного лица были описаны [при рассмотрении](#Par11697) состава получения взятки ([ст. 290](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD8o20EO) УК РФ).

--------------------------------

<1> См.: [пункт 2](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D328A6BE80062734360CF92905323944D94EA8DE286CAFo504O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 9 июля 2013 г. N 24 "О судебной практике по делам о взяточничестве и об иных коррупционных преступлениях" // РГ. 2013. 17 июля. N 154.

Если взятка передается должностному лицу не самим взяткодателем, а посредником, то последний несет ответственность по [ст. 291.1](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD7o200O) УК РФ за посредничество во взяточничестве.

Необходимым условием при этом является осведомленность посредника о передаче им именно взятки. Если должностное лицо либо лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации, предлагает подчиненному ему по службе работнику в интересах своей организации дать взятку должностному лицу, то такое лицо несет ответственность по [ст. 291](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD6o20CO) УК РФ как исполнитель преступления, а работник, выполнивший его поручение, - по [ст. 291.1](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD7o200O) УК РФ за посредничество во взяточничестве.

Ответственность за дачу взятки наступает независимо от времени получения должностным лицом взятки - до или после совершения им действий (бездействия) по службе в пользу взяткодателя или представляемых им лиц, а также независимо от того, были ли указанные действия (бездействие) заранее обусловлены взяткой или договоренностью с должностным лицом о передаче за их совершение взятки.

Состав дачи взятки является формальным. Преступление окончено с момента принятия должностным лицом (либо с согласия должностного лица - его родными и близкими) хотя бы части передаваемых ценностей. В случае, когда должностное лицо отказалось принять взятку, в действиях взяткодателя присутствует состав покушения на дачу взятки.

В случаях, когда должностное лицо не может осуществить необходимые действия в силу отсутствия соответствующих полномочий или когда предмет взятки передается лицу, выдающему себя за должностное лицо или якобы для передачи должностному лицу, владелец ценностей в таких случаях несет ответственность за покушение на дачу взятки, если передача ценностей преследовала цель совершения желаемого для него действия (бездействия) указанными лицами.

Как мошенничество следует квалифицировать действия лица, получившего ценности якобы для передачи должностному лицу или лицу, выполняющему управленческие функции в коммерческой или иной организации, в качестве взятки либо предмета коммерческого подкупа, однако заведомо не намеревавшегося исполнять свое обещание и обратившего эти ценности в свою пользу. Владелец переданных ему ценностей в указанных случаях несет ответственность за покушение на дачу взятки или коммерческий подкуп.

Дача взятки, в том числе через посредника, если она осуществлялась в условиях оперативно-розыскного мероприятия, должна квалифицироваться как оконченное преступление вне зависимости от того, были ли ценности изъяты сразу после их принятия должностным лицом либо лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации.

Должностное лицо либо лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации, поручившее подчиненному по службе работнику для достижения желаемого действия (бездействия) в интересах своей организации передать взятку должностному лицу, несет ответственность по [ст. 291](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD6o20CO) УК РФ за дачу взятки, а работник, выполнивший его поручение, - при наличии оснований, по [ст. 291.1](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD7o200O) УК РФ за посредничество во взяточничестве.

Не может быть квалифицировано как покушение на дачу взятки одно лишь высказанное лицом намерение дать взятку, если никаких конкретных действий для реализации этого намерения не предпринималось.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что передает должностному лицу взятку за совершение им определенных действий (бездействие), за способствование их совершению другими лицами либо за общее покровительство или попустительство по службе, и желает этого.

Если лицо, передавшее имущество, предоставившее имущественные права, оказавшее услуги имущественного характера за совершение должностным лицом действий (бездействие) по службе, осознавало, что указанные ценности не предназначены для незаконного обогащения должностного лица либо его родных или близких, содеянное им не образует состав преступления, предусмотренный [ст. 291](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD6o20CO) либо [ст. 291.1](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD7o200O) УК РФ.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

[Часть 2 ст. 291](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD6o20FO) УК РФ содержит квалифицированный состав преступления - дача взятки в значительном размере (сумма предмета взятки превышает 25 тыс. рублей).

[Часть 3 ст. 291](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD6o201O) УК РФ содержит особо квалифицированный состав преступления - дача взятки должностному лицу за совершение им заведомо незаконных действий (бездействие).

В [ч. 4 ст. 291](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD7o209O) УК РФ установлена более строгая ответственность за дачу взятки:

1) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

2) в крупном размере (сумма предмета взятки превышает 150 тыс. рублей).

В [ч. 5 ст. 291](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD7o20DO) УК РФ предусмотрен особо квалифицированный состав преступления - дача взятки в особо крупном размере (сумма предмета взятки превышает 1 млн. рублей).

В [примечании к ст. 291](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD7o20FO) УК РФ содержится условие об освобождении от уголовной ответственности лица, давшего взятку. Так, лицо освобождается от уголовной ответственности, если оно активно способствовало раскрытию и (или) расследованию преступления и либо имело место вымогательство взятки со стороны должностного лица, либо лицо после совершения преступления добровольно сообщило о даче взятки органу, имеющему право возбудить уголовное дело. Добровольным признается сообщение, сделанное заявителем по собственной воле и не обусловленное тем, что о даче взятки стало известно органам власти. Мотивы, которыми он при этом руководствовался, значения не имеют.

Активное способствование раскрытию и (или) расследованию преступления должно состоять в совершении лицом действий, направленных на изобличение причастных к совершенному преступлению лиц (взяткодателя, взяткополучателя, посредника, лиц, принявших или передавших предмет коммерческого подкупа), обнаружение имущества, переданного в качестве взятки или предмета коммерческого подкупа, и др.

Не образуют состав преступления, предусмотренный [ст. 291](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD6o20CO) УК РФ, действия лица, в отношении которого были заявлены требования о даче взятки, если до передачи ценностей оно добровольно заявило об этом органу, имеющему право возбуждать уголовное дело либо осуществлять оперативно-розыскную деятельность, и передача имущества, предоставление имущественных прав, оказание услуг имущественного характера производились под контролем с целью задержания с поличным лица, заявившего такие требования. В этих случаях деньги и другие ценности, переданные в качестве взятки или предмета коммерческого подкупа, подлежат возвращению их владельцу.

Посредничество во взяточничестве ([ст. 291.1](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD7o200O) УК РФ)

**Объект** преступления - осуществляемая в соответствии с законом деятельность публичного аппарата власти и управления. Предмет преступления аналогичен предмету такого преступления, как получение взятки (см. [комментарий к ст. 290](#Par11700) УК РФ).

**Объективная сторона** преступления выражается в посредничестве во взяточничестве, т.е. совершении следующих альтернативных действий:

1) непосредственная передача взятки должностному лицу, иностранному должностному лицу либо должностному лицу публичной международной организации (взяткополучателю) по поручению взяткодателя или взяткополучателя;

2) иное способствование взяткодателю и (или) взяткополучателю в достижении либо реализации соглашения между ними о получении и даче взятки в значительном размере.

Согласно [примечанию 1 к ст. 290](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD6o20AO) УК РФ значительным размером признается сумма предмета взятки, превышающая 25 тыс. рублей.

Состав преступления является формальным. Посредничество во взяточничестве является оконченным с момента принятия должностным лицом хотя бы части передаваемых ценностей.

Принятие предмета взятки субъектом данного преступления для последующей его передачи должностному лицу еще не образует оконченного состава посредничества во взяточничестве, и в случае задержания лица, не успевшего передать взятку должностному лицу, квалифицируется как покушение на посредничество во взяточничестве ([ч. 3 ст. 30](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE286DACo500O) и соответствующая часть [ст. 291.1](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD7o200O) УК РФ).

От посредничества во взяточничестве следует отличать так называемое мнимое посредничество, когда лицо получает от кого-либо материальные ценности якобы для передачи должностному лицу в качестве взятки и, не намереваясь этого делать, присваивает их себе. Содеянное в таких случаях следует квалифицировать как мошенничество. Действия владельца материальных ценностей в таких случаях подлежат квалификации как покушение на дачу взятки ([ч. 3 ст. 30](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE286DACo500O) и [ст. 291](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD6o20CO) УК РФ). Если же такой "мнимый посредник" еще и склоняет лицо к даче взятки, порождая в нем умысел к совершению преступления, содеянное дополнительно квалифицируется как подстрекательство к покушению на дачу взятки ([ч. 4 ст. 33](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE286DADo504O), [ч. 3 ст. 30](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE286DACo500O) и [ст. 291](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD6o20CO) УК РФ). При этом не имеет значения, называлось ли конкретное должностное лицо, которому предполагалось передать взятку.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Лицо осознает, что передает взятку должностному лицу по поручению взяткодателя или взяткополучателя либо иным образом способствует взяткодателю и (или) взяткополучателю в достижении либо реализации соглашения между ними о получении и даче взятки, и желает совершить указанные действия.

В случаях, когда лицо получает от кого-либо деньги или иные ценности якобы для передачи должностному лицу в качестве взятки и, не намереваясь этого делать, присваивает их, содеянное им следует квалифицировать как мошенничество. Действия владельца ценностей в таких случаях подлежат квалификации как покушение на дачу взятки. При этом не имеет значения, называлось ли конкретное должностное лицо, которому предполагалось передать взятку.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

[Часть 2 ст. 291.1](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EACDEo209O) УК РФ содержит квалифицированный состав преступления - посредничество во взяточничестве за совершение заведомо незаконных действий (бездействие) либо лицом с использованием своего служебного положения. Следует отметить, что субъект должен осознавать, что передает взятку должностному лицу именно за совершение последним незаконных действий. Если виновный не знает, каким путем (законным или незаконным) будет решаться поставленный перед взяткополучателем вопрос, то квалификация посредничества во взяточничестве по данному признаку исключается и ответственность наступает по [ч. 1 ст. 291.1](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD7o201O) УК РФ.

В [ч. 3 ст. 291.1](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EACDEo20BO) УК РФ предусмотрены такие квалифицирующие признаки, как совершение посредничества во взяточничестве:

- [п. "а"](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EACDEo20CO): группой лиц по предварительному сговору ([ч. 2 ст. 35](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE286DAAo504O) УК РФ) или организованной группой ([ч. 3 ст. 35](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE286DAAo505O) УК РФ);

- [п. "б"](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EACDEo20DO): в крупном размере. Согласно [примечанию 1 к ст. 290](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD6o20AO) УК РФ крупным размером признается сумма предмета взятки, превышающая 150 тыс. рублей.

Особо квалифицированным составом преступления ([ч. 4 ст. 291.1](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EACDEo20FO) УК РФ) является посредничество во взяточничестве, совершенное в особо крупном размере (если сумма предмета взятки превышает 1 млн. рублей).

В [ч. 5 ст. 291.1](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EACDEo201O) УК РФ предусмотрен самостоятельный состав преступления - обещание или предложение посредничества во взяточничестве.

Обещание или предложение посредничества во взяточничестве считается оконченным преступлением с момента совершения лицом действий (бездействия), направленных на доведение до сведения взяткодателя и (или) взяткополучателя информации о своем намерении стать посредником во взяточничестве.

Если лицо, обещавшее либо предложившее посредничество во взяточничестве, впоследствии совершило преступление, предусмотренное [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD7o201O) - [4 ст. 291.1](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EACDEo20FO) УК РФ, содеянное им квалифицируется по соответствующей части этой [статьи](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD7o200O) как посредничество во взяточничестве без совокупности с [ч. 5 ст. 291.1](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EACDEo201O) УК РФ.

В случае, когда лицо, обещавшее либо предложившее посредничество во взяточничестве, заведомо не намеревалось передавать ценности в качестве взятки должностному лицу либо посреднику и, получив указанные ценности, обратило их в свою пользу, содеянное следует квалифицировать как мошенничество без совокупности с преступлением, предусмотренным [ч. 5 ст. 291.1](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EACDEo201O) УК РФ.

При отграничении непосредственной передачи взятки по поручению взяткодателя (посредничество во взяточничестве) от дачи взятки должностному лицу за действия (бездействие) по службе в пользу представляемого взяткодателем физического либо юридического лица следует исходить из того, что посредник передает взятку, действуя от имени и за счет имущества взяткодателя. В отличие от посредника взяткодатель, передающий взятку за действия (бездействие) по службе в пользу представляемого им лица, использует в качестве взятки принадлежащее ему или незаконно приобретенное им имущество.

[Примечание к ст. 291.1](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EACDFo209O) УК РФ содержит специальное условие об освобождении от уголовной ответственности лица, являющегося посредником во взяточничестве. Лицо освобождается от уголовной ответственности, если оно после совершения преступления активно способствовало раскрытию и (или) пресечению преступления и добровольно сообщило органу, имеющему право возбудить уголовное дело, о посредничестве во взяточничестве ([см. анализ](#Par11761) состава преступления, предусмотренного [ст. 291](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EADD6o20CO) УК РФ).

Служебный подлог ([ст. 292](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965ACo500O) УК РФ)

**Объект** преступления - нормальная деятельность публичного аппарата власти и управления в сфере обращения с официальными документами.

Предметом преступления является официальный документ - документ, удостоверяющий факты, влекущие юридические последствия в виде предоставления или лишения прав, возложения или освобождения от обязанностей, изменения объема прав и обязанностей. К таким документам следует относить, в частности, листки временной нетрудоспособности, медицинские книжки, экзаменационные ведомости, зачетные книжки, справки о заработной плате, протоколы комиссий по осуществлению закупок, свидетельства о регистрации автомобиля.

В соответствии со [ст. 5](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D02FA4B989062734360CF92905323944D94EA8DE286CAAo509O) Федерального закона от 29 декабря 1994 г. N 77-ФЗ "Об обязательном экземпляре документов" официальные документы - это документы, принятые органами законодательной, исполнительной и судебной власти, носящие обязательный, рекомендательный или информационный характер <1>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1995. N 1. Ст. 1.

Официальный документ должен иметь необходимые реквизиты (номер, дату, печать и другие реквизиты в зависимости от характера самого документа) и быть подписанным уполномоченным на это должностным лицом.

**Объективная сторона** преступления может быть выражена одним из следующих действий: 1) внесение в официальный документ заведомо ложных сведений; 2) внесение в официальный документ исправлений, искажающих его действительное содержание.

Внесение в официальный документ заведомо ложных сведений имеет место в случае, когда в подлинный по своей форме документ (т.е. сохраняющий все внешние реквизиты) вносятся не соответствующие действительности сведения (так называемый интеллектуальный подлог). Также данное деяние может выражаться в нанесении на документ ложных реквизитов, например проставление даты, не соответствующей фактической дате составления документа, либо в подделке подписи на документе.

Внесение в официальный документ исправлений, искажающих его действительное содержание, - это подчистка, дописка подлинного текста, совершение иных действий, в результате которых меняется содержание, информативная нагрузка документа (материальный подлог).

Служебный подлог имеет место только в том случае, когда внесение в документ заведомо ложных сведений и исправлений связано со служебными функциями виновного лица, т.е. осуществляется именно в связи с выполнением им своих служебных обязанностей. Если же должностное лицо или государственный (муниципальный) служащий совершает такие же действия, но безотносительно к имеющейся по службе возможности, состав данного преступления отсутствует. При определенных условиях это деяние может быть квалифицировано по [ст. 327](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2A6DAEo502O) УК РФ.

Следует учитывать, что при внесении заведомо ложных сведений в официальные документы, являющиеся основанием к приобретению гражданства (к примеру, вид на жительство), содеянное квалифицируется по [ч. 1 ст. 292.1](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8D829o60AO) УК РФ как по специальной норме ([ч. 3 ст. 17](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE286CA8o508O) УК РФ).

Состав преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 292](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8D829o609O) УК РФ, является формальным. Преступление окончено с момента внесения в официальный документ ложных сведений либо исправлений, искажающих его действительное содержание, удостоверения неверных сведений, независимо от того, был ли в дальнейшем такой документ использован. Использование поддельного документа для совершения какого-либо преступления образует совокупность служебного подлога и соответствующего преступления.

**Субъективная сторона** преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 292](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8D829o609O) УК РФ, выражена виной в виде прямого умысла. Виновный осознает, что вносит в официальный документ ложные сведения или исправления, искажающие его действительное содержание, и желает совершить такие действия. Обязательным признаком субъективной стороны является мотив преступления - корыстная или иная личная заинтересованность. Содержание этого признака было раскрыто [при рассмотрении](#Par11233) состава злоупотребления должностными полномочиями ([ст. 285](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2964A8o503O) УК РФ). Если служебный подлог совершается в отсутствие корыстной или иной личной заинтересованности, то речь может идти только о дисциплинарной, но не уголовной ответственности.

Внесение в официальный документ ложных сведений или исправлений с целью дальнейшего его использования для совершения тяжкого или особо тяжкого преступления образует совокупность служебного подлога и приготовления к соответствующему тяжкому или особо тяжкому преступлению.

**Субъект** преступления специальный. Субъектами служебного подлога могут быть наделенные полномочиями на удостоверение указанных фактов должностные лица либо государственные служащие или служащие органа местного самоуправления, не являющиеся должностными лицами.

[Часть 2 ст. 292](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2B6FAEo508O) УК РФ предусматривает ответственность за совершение одного из указанных в [ч. 1 данной статьи](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8D829o609O) действий, последствием которого явилось существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства (данное последствие было рассмотрено [применительно к ст. 285](#Par11241) УК РФ). Анализируемый состав преступления относится к числу материальных: преступление, предусмотренное [ч. 2 ст. 292](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2B6FAEo508O) УК РФ, окончено с момента наступления последствия в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства. Между деянием и последствием должна быть установлена непосредственная причинно-следственная связь.

Субъективная сторона преступления, предусмотренного [ч. 2 ст. 292](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2B6FAEo508O) УК РФ, характеризуется виной в виде прямого или косвенного умысла. Обязательным признаком субъективной стороны квалифицированного состава преступления является также мотив преступления - корыстная или иная личная заинтересованность.

Незаконная выдача паспорта гражданина Российской Федерации,

а равно внесение заведомо ложных сведений в документы,

повлекшие незаконное приобретение

гражданства Российской Федерации ([ст. 292.1](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2B6FAFo500O) УК РФ)

Основным объектом рассматриваемого преступления является регламентированная законодательством деятельность публичного аппарата власти и управления в сфере предоставления гражданства Российской Федерации иностранным гражданам и лицам без гражданства. Дополнительным объектом преступления выступает установленный порядок нахождения иностранных граждан и лиц без гражданства на территории Российской Федерации.

[Часть 1 ст. 292.1](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8D829o60AO) УК РФ содержит по сути два состава преступления, характеризующиеся спецификой предмета и совершаемого деяния:

1) незаконная выдача должностным лицом или государственным служащим паспорта гражданина Российской Федерации иностранному гражданину или лицу без гражданства;

2) внесение должностным лицом, а также государственным служащим или служащим органа местного самоуправления, не являющимся должностным лицом, заведомо ложных сведений в документы, повлекшее незаконное приобретение гражданства Российской Федерации.

Рассмотрим первый состав преступления.

Его предметом является паспорт гражданина Российской Федерации.

В соответствии со [ст. 1](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D52BA1BA835B2D3C6F00FB2E0A6D2E439042A9DE286CoA09O) Указа Президента РФ от 13 марта 1997 г. N 232 "Об основном документе, удостоверяющем личность гражданина Российской Федерации на территории Российской Федерации" <1> паспорт гражданина Российской Федерации является основным документом, удостоверяющим личность гражданина Российской Федерации на территории Российской Федерации, и вводится в целях создания необходимых условий для обеспечения конституционных прав и свобод граждан Российской Федерации. В соответствии со [ст. 1](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D029ABB98A062734360CF92905323944D94EA8DE286CACo507O) Положения о паспорте гражданина Российской Федерации (утв. Постановлением Правительства РФ от 8 июля 1997 г. N 828 <2>) паспорт обязаны иметь все граждане Российской Федерации, достигшие 14-летнего возраста и проживающие на территории России.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1997. N 11. Ст. 1301.

<2> СЗ РФ. 1997. N 28. Ст. 3444.

В соответствии со [ст. 10](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D029ABB98A062734360CF92905323944D94EA8DE286DA6o500O) Положения о паспорте гражданина Российской Федерации выдача паспортов производится территориальными органами Федеральной миграционной службы РФ (ФМС России) в порядке, определяемом данной службой. В настоящее время выдача паспортов производится на основании Административного [регламента](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D725A1BF8F062734360CF92905323944D94EA8DE286CAFo501O) ФМС России по предоставлению государственной услуги по выдаче, замене и по исполнению государственной функции по учету паспортов гражданина Российской Федерации, удостоверяющих личность гражданина Российской Федерации на территории Российской Федерации (утв. Приказом ФМС России от 7 декабря 2009 г. N 339 <1>).

--------------------------------

<1> РГ. 2010. 5 марта.

В целях обеспечения конституционного права граждан Российской Федерации на свободный выезд из России и въезд в нее, для осуществления их защиты и покровительства за пределами Российской Федерации и в соответствии с Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA5BC80062734360CF92905323944D94EA8DE286CACo505O) от 15 августа 1996 г. N 114-ФЗ "О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию" <1> - [Указом](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D225A7B38C062734360CF92905323944D94EoA08O) Президента РФ от 21 декабря 1996 г. N 1752 "Об основных документах, удостоверяющих личность гражданина Российской Федерации за пределами Российской Федерации" <2> введен в действие паспорт гражданина Российской Федерации, являющийся основным документом, удостоверяющим личность гражданина Российской Федерации за пределами России (паспорт гражданина Российской Федерации для выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию - заграничный паспорт) <3>. Выдача заграничного паспорта производится территориальными органами ФМС России на основании Административного [регламента](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D429A4B98C062734360CF92905323944D94EA8DE286CAFo500O) ФМС России по предоставлению государственной услуги по оформлению и выдаче паспортов гражданина Российской Федерации, удостоверяющих личность гражданина Российской Федерации за пределами территории Российской Федерации, и по исполнению государственной функции по их учету (утв. Приказом ФМС России от 3 февраля 2010 г. N 26 <4>).

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1996. N 34. Ст. 4029.

<2> СЗ РФ. 1996. N 52. Ст. 5914.

<3> Образец паспорта утвержден [Постановлением](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D02AA0BC8B062734360CF92905323944D94EA8DE286EAFo501O) Правительства РФ от 14 марта 1997 г. N 298 "Об утверждении образцов и описания бланков основных документов, удостоверяющих личность гражданина Российской Федерации за пределами Российской Федерации" // СЗ РФ. 1997. N 12. Ст. 1435. Такой паспорт действителен до замены его по желанию гражданина РФ паспортом нового поколения в соответствии со [ст. 4](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B0D62EABB9835B2D3C6F00FB2E0A6D2E439042A9DE286DoA0BO) Указа Президента РФ от 19 октября 2005 г. N 1222 "Об основных документах, удостоверяющих личность гражданина Российской Федерации за пределами территории Российской Федерации, содержащих электронные носители информации" // СЗ РФ. 2005. N 43. Ст. 4372. О паспорте нового поколения подробнее см.: [Постановление](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D02AA0BD8D062734360CF929o005O) Правительства РФ от 18 ноября 2005 г. N 687 "Об утверждении образцов и описания бланков паспорта гражданина Российской Федерации, дипломатического паспорта гражданина Российской Федерации и служебного паспорта гражданина Российской Федерации, удостоверяющих личность гражданина Российской Федерации за пределами территории Российской Федерации, содержащих электронные носители информации" // СЗ РФ. 2005. N 48. Ст. 5037.

<4> РГ. 2010. 5 марта.

Паспорт выдается только гражданам Российской Федерации. Иностранные граждане и лица без гражданства вправе пребывать или проживать на территории России на основании иных документов (см. ниже), выданных ФМС России либо дипломатическим представительством или консульским учреждением Российской Федерации в соответствии с российским законодательством; выдача паспорта таким лицам действующим законодательством не предусмотрена.

**Объективная сторона** преступления состоит в незаконной выдаче паспорта гражданина Российской Федерации иностранному гражданину или лицу без гражданства.

В соответствии со [ст. 2](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12FA7BC8B062734360CF92905323944D94EA8DE286CAFo503O) Федерального закона от 25 июля 2002 г. N 115-ФЗ "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации" <1> иностранным гражданином признается физическое лицо, не являющееся гражданином Российской Федерации и имеющее доказательства наличия гражданства (подданства) иностранного государства; лицом без гражданства - физическое лицо, не являющееся гражданином Российской Федерации и не имеющее доказательств наличия гражданства (подданства) иностранного государства.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2002. N 30. Ст. 3032.

Иностранные граждане и лица без гражданства вправе находиться на территории Российской Федерации на основании следующих документов:

- миграционной карты. Данный документ подтверждает право на временное пребывание в России иностранных граждан и лиц без гражданства, прибывших в страну:

а) в порядке, не требующем получения визы, на срок не более 90 суток;

б) на основании выданной визы на срок, определенный сроком ее действия.

Таким образом, временно пребывающие в России иностранный гражданин или лицо без гражданства - это лица, прибывшие в Россию на основании визы или в порядке, не требующем получения визы, и получившие миграционную карту, но не имеющие вида на жительство или разрешения на временное проживание ([ст. ст. 2](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12FA7BC8B062734360CF92905323944D94EA8DE286CAFo503O), [5](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12FA7BC8B062734360CF92905323944D94EA8DE286CADo503O) Федерального закона);

- разрешения на временное проживание. Такое разрешение подтверждает право иностранного гражданина или лица без гражданства временно проживать в России до получения вида на жительство и оформляется в виде отметки в документе, удостоверяющем личность иностранного гражданина или лица без гражданства, либо в виде документа установленной формы, выдаваемого лицу без гражданства, не имеющему документа, удостоверяющего его личность. Разрешение выдается сроком на 3 года. Порядок выдачи разрешения закреплен в [Положении](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4BFD02BA0B9835B2D3C6F00FB2E0A6D2E439042A9DE286DoA0FO) о выдаче иностранным гражданам и лицам без гражданства разрешения на временное проживание (утв. Постановлением Правительства РФ от 1 ноября 2002 г. N 789 <1>). Иностранный гражданин или лицо без гражданства, получившие разрешение, приобретают статус временно проживающих в Российской Федерации ([ст. ст. 2](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12FA7BC8B062734360CF92905323944D94EA8DE286CACo501O), [6](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12FA7BC8B062734360CF92905323944D94EA8DE286CAAo500O) - [7](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12FA7BC8B062734360CF92905323944D94EA8DE286CABo505O) Федерального закона);

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2002. N 45. Ст. 4516.

- вида на жительство. Данный документ подтверждает право иностранного гражданина или лица без гражданства постоянно проживать в России, а также право на свободный выезд из Российской Федерации и въезд в Российскую Федерацию, и выдается сроком на 5 лет. Вид на жительство, выданный лицу без гражданства, является одновременно и документом, удостоверяющим его личность. До получения вида на жительство лицо обязано прожить в России не менее одного года на основании разрешения на временное проживание. Порядок выдачи вида на жительство закреплен в [Положении](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B0D02DABBE835B2D3C6F00FB2E0A6D2E439042A9DE286DoA0EO) о выдаче иностранным гражданам и лицам без гражданства вида на жительство (утв. Постановлением Правительства РФ от 1 ноября 2002 г. N 794 <1>). Иностранный гражданин или лицо без гражданства, получившие вид на жительство, приобретают статус постоянно проживающих в Российской Федерации ([ст. ст. 2](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12FA7BC8B062734360CF92905323944D94EA8DE286CACo502O), [8](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12FA7BC8B062734360CF92905323944D94EA8DE286CA9o500O) - [9](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12FA7BC8B062734360CF92905323944D94EA8DE286CA9o506O) Федерального закона).

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2002. N 45. Ст. 4520.

Основания приобретения гражданства Российской Федерации регламентированы Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA4BA8A062734360CF929o005O) от 31 мая 2002 г. N 62-ФЗ "О гражданстве Российской Федерации" <1>. Иностранные граждане и лица без гражданства, постоянно проживающие в России (имеющие вид на жительство), могут приобрести гражданство Российской Федерации в результате приема в гражданство, восстановления в гражданстве и на основании международных договоров Российской Федерации.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2002. N 22. Ст. 2031.

Общий и упрощенный порядок приема в гражданство установлены [ст. ст. 13](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA4BA8A062734360CF92905323944D94EA8DE286CA9o500O), [14](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA4BA8A062734360CF92905323944D94EoA01O) Федерального закона, а также [ст. ст. 10](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D02AA2BA8F062734360CF92905323944D94EA8DE2968ACo508O) - [21](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D02AA2BA8F062734360CF92905323944D94EA8DE286DAFo502O) Положения о порядке рассмотрения вопросов гражданства Российской Федерации (утв. Указом Президента РФ от 14 ноября 2002 г. N 1325 <1>). Восстановление в гражданстве осуществляется в соответствии со [ст. 15](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA4BA8A062734360CF92905323944D94EA8DE286CA7o503O) Федерального закона и [ст. 22](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D02AA2BA8F062734360CF92905323944D94EA8DE296AADo507O) Положения.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2002. N 46. Ст. 4571.

Незаконная выдача паспорта гражданина Российской Федерации иностранному гражданину или лицу без гражданства состоит в выдаче паспорта без приобретения такими лицами гражданства в установленном законодательством порядке, т.е. в отсутствие решения о приобретении гражданства, принятого полномочным органом Российской Федерации.

Состав преступления является формальным. Преступление окончено с момента фактической передачи паспорта гражданина Российской Федерации иностранному гражданину или лицу без гражданства и получения его данным лицом.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Виновное лицо осознает, что незаконно выдает паспорт гражданина Российской Федерации иностранному гражданину или лицу без гражданства, и желает совершить данное действие.

**Субъект** преступления специальный - должностное лицо или государственный служащий ФМС России.

Следующий состав преступления, предусмотренный [ч. 1 ст. 292.1](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8D829o60AO) УК РФ, - это внесение должностным лицом, а также государственным служащим или служащим органа местного самоуправления, не являющимся должностным лицом, заведомо ложных сведений в документы, повлекшее незаконное приобретение гражданства Российской Федерации.

Объект преступления совпадает с предыдущим. Предметом преступления выступают документы, являющиеся основанием к приобретению гражданства Российской Федерации иностранным гражданином или лицом без гражданства. Перечень таких документов в зависимости от основания приобретения гражданства содержится в [ст. ст. 10](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D02AA2BA8F062734360CF92905323944D94EA8DE2968ACo509O) - [22.1](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D02AA2BA8F062734360CF92905323944D94EA8DE2969ACo500O) Положения о порядке рассмотрения вопросов гражданства Российской Федерации. В их числе:

- вид на жительство;

- один из документов, подтверждающих наличие у иностранного гражданина или лица без гражданства законного источника средств к существованию (справка о доходах физического лица, декларация по налогам на доходы физических лиц с отметкой налогового органа, справка с места работы, трудовая книжка и др.);

- документ дипломатического представительства или консульского учреждения иностранного государства в Российской Федерации, подтверждающий обращение лица об отказе от имеющегося иного гражданства (за исключением случаев, когда лицо состоит в гражданстве государства, с которым существует международный договор Российской Федерации, предусматривающий возможность сохранения имеющегося иного гражданства при приобретении гражданства России);

- один из документов, подтверждающих владение лицом русским языком (документ государственного образца о получении образования либо сертификат о прохождении тестирования по русскому языку, выданные образовательным учреждением на территории Российской Федерации, и др.);

- иные документы в зависимости от основания приобретения гражданства.

Объективная сторона преступления включает в себя:

1) деяние в форме действия: внесение в документ, являющийся основанием к приобретению гражданства Российской Федерации, заведомо ложных сведений. Следует учитывать, что вопрос о внесении таких сведений в документ, отвечающий признакам официального документа, при возникающей конкуренции со [ст. 292](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965ACo500O) УК РФ решается в пользу [ст. 292.1](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2B6FAFo500O) УК РФ, поскольку она является специальной по отношению к служебному подлогу;

2) последствие, выражающееся в незаконном приобретении гражданства. В соответствии со [ст. 37](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA4BA8A062734360CF92905323944D94EA8DE286EAFo509O) Федерального закона "О гражданстве Российской Федерации" гражданство Российской Федерации приобретается со дня принятия полномочным органом, ведающим делами о гражданстве Российской Федерации, соответствующего решения;

3) причинно-следственную связь между совершенным деянием и наступившим последствием. Для привлечения лица к уголовной ответственности необходимо установить, что незаконное приобретение гражданства Российской Федерации явилось следствием внесения в соответствующий документ не соответствующих действительности и не дающих право на приобретение гражданства Российской Федерации сведений.

Состав преступления материальный. Преступление окончено с момента принятия полномочным органом, ведающим делами о гражданстве Российской Федерации, решения о приобретении гражданства.

В соответствии с [п. "а" ч. 1 ст. 29](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA4BA8A062734360CF92905323944D94EA8DE286DABo508O), [п. "е" ст. 30](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA4BA8A062734360CF92905323944D94EA8DE286EA6o501O), [п. "е" ст. 31](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA4BA8A062734360CF92905323944D94EABoD06O) Федерального закона "О гражданстве Российской Федерации" решение вопроса о приеме в гражданство в общем порядке, предусмотренном [ст. 13](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA4BA8A062734360CF92905323944D94EA8DE286CA9o500O) Закона, а также вопроса о восстановлении в гражданстве на основании [ст. 15](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA4BA8A062734360CF92905323944D94EA8DE286CA7o503O) Закона осуществляется Президентом РФ; решение вопроса о приеме в гражданство в упрощенном порядке, предусмотренном [ст. 14](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA4BA8A062734360CF92905323944D94EoA01O) Федерального закона, - территориальными органами ФМС России, а также дипломатическими представительствами и консульскими учреждениями Российской Федерации за пределами России (в случае если лицо, подавшее заявление о приеме в гражданство, проживает за пределами России).

**Субъективная сторона** характеризуется виной в виде прямого умысла. Виновное лицо осознает, что вносит в документ, являющийся основанием к приобретению гражданства, ложные сведения, предвидит незаконное приобретение в результате своих действий гражданства Российской Федерации и желает этого.

**Субъект** преступления является специальным - это должностное лицо, а также государственный служащий или служащий органа местного самоуправления, не являющийся должностным лицом, использующий свои служебные полномочия для внесения заведомо ложных сведений в соответствующие документы (например, должностные лица и государственные служащие подразделений ФМС России, дипломатических представительств и консульских учреждений России за ее пределами, налоговых инспекций ФНС России, государственных (муниципальных) образовательных учреждений и др.).

В [ч. 2 ст. 292.1](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2B6FAFo503O) УК РФ предусмотрена ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение должностным лицом или государственным служащим своих обязанностей вследствие недобросовестного или небрежного отношения к службе, если это повлекло незаконную выдачу паспорта гражданина Российской Федерации иностранному гражданину или лицу без гражданства либо незаконное приобретение гражданства Российской Федерации.

**Объективная сторона** преступления характеризуется следующими признаками:

1) совершением деяния, которое может быть выражено либо в бездействии (неисполнение должностным лицом или государственным служащим своих обязанностей), либо в действии (ненадлежащее исполнение своих обязанностей);

2) наступлением последствия в виде незаконной выдачи паспорта гражданина Российской Федерации иностранному гражданину или лицу без гражданства либо незаконного приобретения гражданства России;

3) причинно-следственной связью между деянием и последствием.

Данный состав преступления является специальным по отношению к составу халатности ([ч. 1 ст. 293](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2B6FAFo505O) УК РФ).

Вопрос о неисполнении или ненадлежащем исполнении должностным лицом или государственным служащим своих обязанностей рассмотрен [применительно к ст. 293](#Par11920) УК РФ.

Вопросы о незаконной выдаче паспорта гражданина Российской Федерации иностранному гражданину или лицу без гражданства и о незаконном приобретении гражданства Российской Федерации были рассмотрены выше.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется неосторожной формой вины в виде легкомыслия или небрежности. Виновный предвидит возможность наступления опасных последствий деяния, совершенного им вследствие недобросовестного или небрежного отношения к службе, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает на их предотвращение (легкомыслие), либо не предвидит возможности наступления опасных последствий, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должен был и мог их предвидеть (небрежность). Виновность лица, а значит, и сам состав преступления исключаются, если в совершенном деянии отсутствует признак недобросовестного или небрежного отношения к службе.

**Субъект** преступления специальный - должностное лицо или государственный служащий.

Халатность ([ст. 293](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965ACo503O) УК РФ)

**Основной объект** преступления - нормальная деятельность отдельных структур публичного аппарата власти и управления. **Дополнительный** объект - конституционные права человека и гражданина, его жизнь и здоровье, охраняемые законом экономические и иные интересы граждан, организаций и государства, отношения собственности.

**Объективная сторона** преступления характеризуется следующими признаками:

1) совершением деяния, которое может быть выражено либо в бездействии (неисполнение должностным лицом своих обязанностей), либо в действии (ненадлежащее исполнение своих обязанностей);

2) наступлением указанных в законе последствий;

3) причинно-следственной связью между деянием и последствием.

Неисполнение должностным лицом своих обязанностей заключается в фактическом бездействии при наличии обязанности действовать тем или иным образом. Ненадлежащее исполнение обязанностей - это исполнение обязанностей с нарушением требований, предъявляемых к деятельности должностного лица (нарушение сроков, допущение ошибок, неточностей и т.п.). И неисполнение, и ненадлежащее исполнение обязанностей должны являться следствием недобросовестного или небрежного отношения должностного лица к службе.

При определении объективной стороны преступления обязательным является установление следующих обстоятельств:

- какие конкретно обязанности, неисполнение или ненадлежащее исполнение которых ставится в вину, были возложены на данное должностное лицо. Для этого следует обратиться к соответствующим документам, описывающим круг таких обязанностей: закону, иному нормативному правовому акту, должностной инструкции, трудовому договору и др. Соответствующие обязанности должны быть возложены на лицо в установленном законом порядке, с соблюдением необходимой процедуры (ознакомление должностного лица с приказом, должностной инструкцией, условиями трудового договора, подписание необходимых документов и т.д.);

- какие из возложенных на должностное лицо обязанностей им не исполнены или исполнены ненадлежащим образом. Для состава халатности недостаточно просто общего, неконкретизированного указания на ненадлежащее исполнение обязанностей (как то: не справляется с работой, не соответствует занимаемой должности и т.д.), обязательным является установление и описание круга конкретных, формально закрепленных за лицом обязанностей;

- имело ли должностное лицо реальную возможность для исполнения (надлежащего исполнения) своих обязанностей. Наличие реальной возможности означает, что лицо могло исполнить свои обязанности при конкретных условиях. Если реальная возможность для исполнения обязанностей отсутствует, то отсутствует и признак недобросовестного или небрежного отношения к службе, что исключает данный состав преступления. Так, если должностное лицо не может выполнить какое-либо действие по службе по причине, например, непредставления необходимых документов другим должностным лицом, то у него отсутствует объективная возможность для исполнения своих обязанностей.

Совершение указанного деяния (действия либо бездействия) должно повлечь наступление последствия в виде причинения крупного ущерба или существенного нарушения прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства.

В соответствии с [примечанием к ст. 293](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2Ao60BO) УК РФ крупным признается ущерб, сумма которого превышает 1,5 млн. рублей. Данный ущерб может выражаться в причинении убытков в виде реального ущерба или упущенной выгоды.

К существенному нарушению прав и законных интересов можно отнести нарушение прав и свобод физических и юридических лиц, гарантированных общепризнанными принципами и нормами международного права, [Конституцией](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B5DE2AA7B0DE5125656302oF0CO) РФ, причинение лицу легкого и средней тяжести вреда здоровью, создание значительных помех и сбоев в работе государственных и муниципальных структур, сокрытие тяжких преступлений и т.п. Более подробно понятие существенного нарушения прав и законных интересов было рассмотрено [применительно к ст. 285](#Par11233) УК РФ.

По своей конструкции состав преступления является материальным. Преступление окончено с момента наступления указанных в законе последствий.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется неосторожной формой вины в виде легкомыслия или небрежности. Виновный предвидит возможность наступления опасных последствий деяния, совершенного им вследствие недобросовестного или небрежного отношения к службе, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает на их предотвращение (легкомыслие) либо не предвидит возможности наступления опасных последствий, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло их предвидеть (небрежность). Виновность лица, а значит, и состав халатности исключаются, если в совершенном деянии отсутствует признак недобросовестного или небрежного отношения к службе.

**Субъект** преступления специальный. Им является должностное лицо.

[Часть 2 ст. 293](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2B6CA9o508O) УК РФ предусматривает квалифицированный вид халатности, когда неисполнение или ненадлежащее исполнение должностным лицом своих обязанностей повлекло по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью или смерть человека. Понятие тяжкого вреда здоровью содержится в [ст. 111](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2869A9o504O) УК РФ.

Особо квалифицированный состав преступления ([ч. 3 ст. 293](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2B6CA6o500O) УК РФ) имеет место в случае, если деяние, предусмотренное [ч. 1 ст. 293](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2B6FAFo505O) УК РФ, повлекло по неосторожности смерть двух или более лиц.

Глава 37. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ПРАВОСУДИЯ

§ 1. Общая характеристика преступлений против правосудия

В соответствии с Конституцией РФ [(ст. 10)](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B5DE2AA7B0DE5125656302FC21557A290A9C43A9DE2Co605O) государственная власть в нашей стране построена на основе разделения ее на три независимые ветви: законодательную, исполнительную и судебную. Судебная власть в демократическом обществе имеет самостоятельное и весьма важное значение. Она призвана предписанными ей законом методами и средствами обеспечить охрану прав и свобод человека и гражданина, собственности, общественного порядка и общественной безопасности, окружающей среды, конституционного строя, мира и безопасности человечества. Также она призвана разрешать споры и конфликты, возникающие между другими ветвями власти, учреждениями, организациями, гражданами, рассматривать правонарушения и преступления, наказывать нарушителей закона. Эта деятельность именуется осуществлением правосудия и реализуется в процессуальных формах (конституционные процедуры, гражданский, уголовный, арбитражный процесс, рассмотрение административных материалов) <1>.

--------------------------------

<1> См.: Кудрявцев В.Н. Преступления против правосудия // Уголовное право России: Особенная часть: Учебник / Под ред. В.Н. Кудрявцева, А.В. Наумова. 2-е изд., перераб. и доп. М., 2001. С. 395.

Поскольку всякое посягательство на отправление правосудия нарушает нормальное функционирование одной из сфер государственной деятельности (судебной), глава об этих деяниях помещена в [разд. X](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2964AEo502O) УК РФ - "Преступления против государственной власти".

В соответствии с Конституцией РФ [(ст. 118)](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B5DE2AA7B0DE5125656302FC21557A290A9C43A9DB2Ao609O) правосудие в Российской Федерации осуществляется только судом. Правосудие вправе осуществлять только указанные в [Конституции](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B5DE2AA7B0DE5125656302oF0CO) и в федеральном конституционном законе судебные органы. К органам судебной власти относятся Конституционный Суд РФ, конституционные (уставные) суды субъектов Российской Федерации, Верховный Суд РФ, иные федеральные суды общей юрисдикции, мировые судьи, Высший Арбитражный Суд РФ, федеральные арбитражные суды округов (арбитражные кассационные суды), арбитражные апелляционные суды, арбитражные суды субъектов Российской Федерации.

Отличительным признаком правосудия является то, что этот вид государственной деятельности может осуществляться только с соблюдением особого порядка (судопроизводства), основы которого определены [Конституцией](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B5DE2AA7B0DE5125656302oF0CO), а детально установлены процессуальным законодательством, и только определенными законом способами, а именно путем рассмотрения и разрешения в судебных заседаниях в установленном процессуальным законом порядке гражданских и уголовных дел, а также дел об административных правонарушениях.

В уголовном процессе есть стадии, предшествующие судебной стадии - дознание, предварительное следствие, которые реализуются не судом, а правоохранительными органами в зависимости от подследственности (следователями Следственного комитета РФ, следователями органов федеральной службы безопасности, следователями органов внутренних дел РФ, следователями органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ, дознавателями органов внутренних дел РФ, дознавателями пограничных органов федеральной службы безопасности, дознавателями органов Федеральной службы судебных приставов, дознавателями органов государственного пожарного надзора федеральной противопожарной службы, дознавателями (следователями) органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ) <1>. Деятельность этих органов в конечном счете направлена на обеспечение вынесения законного, обоснованного и справедливого судебного решения.

--------------------------------

<1> См.: [ст. 151](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6B88E062734360CF92905323944D94EA8DE296DADo504O) ("Подследственность") Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации от 18 декабря 2001 г. N 174-ФЗ (в ред. от 05.04.2013) // СЗ РФ. 2001. N 52 (ч. I). Ст. 4921.

Также имеется стадия исполнения судебных решений, осуществляемая судебными приставами, уголовно-исполнительной системой и т.д.

Правосудие по самой своей сути может признаваться таковым лишь при условии, что оно отвечает требованиям справедливости и обеспечивает эффективное восстановление в правах. Ошибочное судебное решение не может рассматриваться как акт правосудия и должно быть исправлено <1>.

--------------------------------

<1> [Постановление](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4BED42EA3B0DE5125656302FC21557A290A9C43A9DE2Ao605O) Конституционного Суда РФ от 2 февраля 1996 г. N 4-П // СЗ РФ. 1996. N 7. Ст. 701.

Демократические основы (принципы) правосудия сформулированы во Всеобщей [декларации](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D42DAABB8D062734360CF929o005O) прав человека ООН 1948 г. <1>, [Конвенции](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B4D62FA0B9835B2D3C6F00FBo20EO) о защите прав человека и основных свобод (Рим, 1950 г.) <2>, Международном [пакте](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B2D32EA3B0DE5125656302oF0CO) ООН о гражданских и политических правах 1966 г. <3>, [Основных принципах](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAB04FAB2EBD4B6D328A4BB835B2D3C6F00FBo20EO) независимости судебных органов ООН 1985 г. <4>.

--------------------------------

<1> РГ. 1998. 10 дек.

<2> СЗ РФ. 2001. N 2. Ст. 163.

<3> БВС РФ. 1994. N 12. С. 5 - 11.

<4> [Основные принципы](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAB04FAB2EBD4B6D328A4BB835B2D3C6F00FBo20EO) независимости судебных органов (Принципы приняты на седьмом Конгрессе Организации Объединенных Наций по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями, проходившем в г. Милане с 26 августа по 6 сентября 1985 г., и одобрены Резолюцией Генеральной ассамблеи ООН от 13 декабря 1985 г. N 40/146) // Международное публичное право: Сб. документов. М., 1996. Т. 2. С. 124 - 126.

Международно признанные основы правосудия закреплены в Конституции РФ в [гл. 7](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B5DE2AA7B0DE5125656302FC21557A290A9C43A9DB2Ao60FO), посвященной судебной власти, и в [гл. 2](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B5DE2AA7B0DE5125656302FC21557A290A9C43A9DE2Fo608O), закрепляющей права и свободы человека и гражданина: 1) осуществление правосудия только судом [(ч. 1 ст. 118)](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B5DE2AA7B0DE5125656302FC21557A290A9C43A9DB2Ao609O); 2) независимость, несменяемость и неприкосновенность судей, подчинение их только закону ([ст. ст. 120](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B5DE2AA7B0DE5125656302FC21557A290A9C43A9DB2Bo60CO) - [122](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B5DE2AA7B0DE5125656302FC21557A290A9C43A9DB2Bo60AO)); 3) открытость судебного разбирательства [(ст. 123)](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B5DE2AA7B0DE5125656302FC21557A290A9C43A9DB2Bo605O); 4) право на свободу и личную неприкосновенность, а также допустимость ареста и содержания под стражей только по судебному решению [(ст. 22)](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B5DE2AA7B0DE5125656302FC21557A290A9C43A9DE21o60FO); 5) недопустимость лишения права гражданина на рассмотрение его дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом [(ст. 47)](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B5DE2AA7B0DE5125656302FC21557A290A9C43A9DF20o60EO); 6) право гражданина на получение квалифицированной юридической помощи [(ст. 48)](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B5DE2AA7B0DE5125656302FC21557A290A9C43A9DF20o609O); 7) презумпция невиновности [(ст. 49)](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B5DE2AA7B0DE5125656302FC21557A290A9C43A9DF20o604O); 8) недопустимость доказательств, полученных с нарушением закона [(ч. 2 ст. 50)](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B5DE2AA7B0DE5125656302FC21557A290A9C43A9DF21o608O); 9) свидетельский иммунитет [(ст. 51)](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B5DE2AA7B0DE5125656302FC21557A290A9C43A9DF21o60AO).

Данные основы нашли свое отражение в: [ст. ст. 6](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6B88E062734360CF92905323944D94EA8DE286CA6o505O) - [12](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6B88E062734360CF92905323944D94EA8DE286DAFo501O) Уголовно-процессуального кодекса (далее - УПК РФ) <1>; [ст. ст. 2](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA0B389062734360CF92905323944D94EA8DE286CAFo503O) - [13](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA0B389062734360CF92905323944D94EA8DE286CABo506O) Гражданско-процессуального кодекса (далее - ГПК РФ) <2>; [ст. ст. 2](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA0BC8F062734360CF92905323944D94EA8DE286CAFo501O) - [13](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA0BC8F062734360CF92905323944D94EA8DE286CA8o507O) Арбитражного процессуального кодекса (далее - АПК РФ) <3>; [ст. ст. 1.4](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8D062734360CF92905323944D94EA8DE286CACo504O) - [1.6](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8D062734360CF92905323944D94EA8DE286CADo502O) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) <4>.

--------------------------------

<1> Уголовно-процессуальный [кодекс](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6B88E062734360CF929o005O) Российской Федерации от 18 декабря 2001 г. N 174-ФЗ (в ред. от 05.04.2013) // СЗ РФ. 2001. N 52 (ч. I). Ст. 4921.

<2> Гражданский процессуальный [кодекс](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA0B389062734360CF929o005O) Российской Федерации от 14 ноября 2002 г. N 138-ФЗ (в ред. от 22.04.2013) // СЗ РФ. 2002. N 46. Ст. 4532.

<3> Арбитражный процессуальный [кодекс](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA0BC8F062734360CF929o005O) Российской Федерации от 24 июля 2002 г. N 95-ФЗ (в ред. от 22.04.2013) // СЗ РФ. 2002. N 30. Ст. 3012.

<4> [Кодекс](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8D062734360CF929o005O) Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 г. N 195-ФЗ (в ред. от 05.04.2013) // СЗ РФ. 2002. N 1 (ч. 1). Ст. 1.

Указанные принципы правосудия конкретизированы:

- в Федеральных конституционных законах от 21 июля 1994 г. [N 1-ФКЗ](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D02DA2B28E062734360CF929o005O) "О Конституционном Суде Российской Федерации" <1>, от 28 апреля 1995 г. [N 1-ФКЗ](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12FA7BD8C062734360CF929o005O) "Об арбитражных судах Российской Федерации" <2>, от 31 декабря 1996 г. [N 1-ФКЗ](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D325A5BB8E062734360CF929o005O) "О судебной системе Российской Федерации" <3>, от 23 июня 1999 г. [N 1-ФКЗ](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D02DA3BF8A062734360CF929o005O) "О военных судах Российской Федерации" <4>;

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1994. N 13. Ст. 1447.

<2> СЗ РФ. 1995. N 18. Ст. 1589.

<3> СЗ РФ. 1997. N 1. Ст. 1.

<4> СЗ РФ. 1999. N 26. Ст. 3170.

- в [Законе](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D028ABBD8C062734360CF929o005O) РФ от 26 июня 1992 г. N 3132-1 "О статусе судей в Российской Федерации" <1>;

--------------------------------

<1> ВВС РФ. 1992. N 30. Ст. 1792.

- в Федеральных законах от 21 июля 1997 г. [N 118-ФЗ](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12FA7BE81062734360CF929o005O) "О судебных приставах" <1>, от 2 октября 2007 г. [N 229-ФЗ](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D028AABD8D062734360CF929o005O) "Об исполнительном производстве" <2>, от 8 января 1998 г. [N 7-ФЗ](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA2BA8F062734360CF929o005O) "О Судебном департаменте при Верховном Суде Российской Федерации" <3>, от 17 декабря 1998 г. [N 188-ФЗ](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D02BA2B281062734360CF929o005O) "О мировых судьях в Российской Федерации" <4>, от 30 мая 2001 г. [N 70-ФЗ](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D02DA3BB8D062734360CF929o005O) "Об арбитражных заседателях арбитражных судов субъектов Российской Федерации" <5>, от 20 августа 2004 г. [N 113-ФЗ](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D52EA5B389062734360CF929o005O) "О присяжных заседателях федеральных судов общей юрисдикции в Российской Федерации" <6>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1997. N 30. Ст. 3590.

<2> СЗ РФ. 2007. N 41. Ст. 4849.

<3> СЗ РФ. 1998. N 2. Ст. 223.

<4> СЗ РФ. 1998. N 51. Ст. 6270.

<5> СЗ РФ. 2001. N 23. Ст. 2288.

<6> СЗ РФ. 2004. N 34. Ст. 3528.

**Объектом** преступлений против правосудия является нормальная деятельность суда и правоохранительных органов по обеспечению целей и задач правосудия в соответствии с законом. Вместе с тем необходимо уточнить, что в ряде преступлений (например, в [ст. ст. 295](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965ADo506O) - [297](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965AAo508O) УК РФ и др.) указанная нормальная деятельность является основным объектом, а в качестве дополнительного объекта могут выступать жизнь, здоровье, личная неприкосновенность, имущественные и иные законные интересы граждан, а также юридических лиц.

Вопрос отнесения деятельности Конституционного Суда РФ и конституционных (уставных) судов субъектов Российской Федерации к осуществлению правосудия является дискуссионным. На наш взгляд, наиболее правильным и основанным на [Конституции](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B5DE2AA7B0DE5125656302oF0CO) РФ и федеральных конституционных законах является утверждение, что деятельность Конституционного Суда РФ охватывается понятием правосудия и должна включаться в объект уголовно-правовой охраны преступлений, предусмотренных [гл. 31](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965ACo508O) УК РФ; поскольку в судебных актах Конституционного Суда РФ решаются вопросы, связанные с нарушением конституционных прав и свобод участников судопроизводства, государственных и общественных интересов, то под охрану уголовного законодательства должна быть поставлена и деятельность Конституционного Суда РФ.

С учетом сказанного под **осуществлением правосудия как объектом уголовно-правовой охраны** следует понимать специфический вид государственной деятельности, осуществляемой только судом при рассмотрении конституционных, уголовных, гражданских, арбитражных, административных дел с точным соблюдением особого порядка рассмотрения и разрешения дел - судопроизводством и только определенными законом способами, а именно путем рассмотрения и разрешения в судебных заседаниях в установленном процессуальным законом порядке, а также деятельность органов дознания, предварительного следствия и деятельность по исполнению судебных решений, осуществляемую судебными приставами, уголовно-исполнительной системой и т.д.

Преступления против правосудия всегда связаны со спецификой деятельности органов правосудия, поэтому иные посягательства, нарушающие нормальную их работу, но не связанные со спецификой правосудия, представляют собой преступления против интересов государственной службы (злоупотребление должностным положением, взяточничество и т.п.) либо против порядка управления (например, подделка документов).

**Объективную сторону** преступлений против правосудия составляют активные действия, например: клевета в отношении судьи, присяжного заседателя, прокурора, следователя, лица, производящего дознание, судебного пристава ([ст. 298.1](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DF20o60AO) УК РФ), незаконное освобождение от уголовной ответственности ([ст. 300](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965A8o505O) УК РФ), фальсификация доказательств и результатов оперативно-розыскной деятельности ([ст. 303](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DC2Eo60BO) УК РФ), однако некоторые из них могут совершаться и в результате бездействия, например: отказ свидетеля или потерпевшего от дачи показаний ([ст. 308](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2A6CAEo506O) УК РФ); уклонение от отбывания ограничения свободы, лишения свободы, а также от применения принудительных мер медицинского характера ([ст. 314](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2B64ADo505O) УК РФ); неисполнение приговора суда, решения суда или иного судебного акта ([ст. 315](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2A6CAAo503O) УК РФ).

Законодательная конструкция большинства составов преступлений против правосудия сконструирована таким образом, что они считаются оконченными с момента совершения указанных в конкретной статье [УК](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF929o005O) РФ действий или бездействия (составы формальные). Последствия в виде причинения вреда политического, идеологического, психологического, организационного характера, если они имеют место, учитываются при назначении наказания в пределах санкций соответствующих статей.

**Субъективная сторона** преступлений против правосудия (основных составов) характеризуется только умышленной виной, причем, как правило, умысел бывает лишь прямым.

В диспозициях ряда норм содержится указание на заведомость, что означает осознание виновным определенных фактических обстоятельств, например невиновность привлекаемого к уголовной ответственности, незаконность задержания, неправосудность приговора. Отсутствие указанного в законе признака заведомости в характеристике интеллектуального момента умысла виновного исключает уголовную ответственность и превращает содеянное в дисциплинарный проступок, если речь идет о должностных лицах органов правосудия.

В ряде составов (посягательство на жизнь лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование, - [ст. 295](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965ADo506O) УК РФ, провокация взятки - [ст. 304](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965A6o507O) УК РФ, и др.) в качестве обязательного признака субъективной стороны указана цель совершения преступных действий.

Для большинства преступлений против правосудия мотив не составляет конструктивного признака состава, обычно виновным руководят корысть, месть, ложно понятые интересы службы и другие низменные побуждения.

**Субъект** многих преступлений против правосудия специальный: судьи, прокуроры, следователи, дознаватели ([ст. ст. 299](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965A8o500O) - [302](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965A9o505O), [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965A6o503O) и [3 ст. 303](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965A6o505O), [ст. 305](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965A7o500O) УК РФ); отдельные участники уголовного или гражданского процесса ([ч. 1 ст. 303](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965A6o501O), [ст. ст. 307](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2B6DAEo503O), [308](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2A6CAEo506O) УК РФ), лица, предупрежденные о недопустимости разглашения данных предварительного расследования ([ст. 310](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2A6CAFo509O) УК РФ); лица, которым были доверены или стали известны в связи с их служебной деятельностью сведения о мерах безопасности, применяемых в отношении судьи и участников уголовного процесса ([ст. 311](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2A6CACo502O) УК РФ); лица, совершившие побег из места лишения свободы, из-под ареста или из-под стражи, а также от применения принудительных мер медицинского характера, административного надзора ([ст. ст. 313](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2A6CADo502O), [314](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2B64ADo505O), [314.1](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8D92Ao60AO) УК РФ).

Во всех других случаях субъектом преступлений против правосудия являются любые лица, достигшие 16 лет (субъект общий).

Все преступления против правосудия можно разделить на следующие группы <1>.

--------------------------------

<1> См. также: Курс уголовного права: Особенная часть: Учеб. для вузов / Под ред. Г.Н. Борзенкова и В.С. Комиссарова. М., 2002. Т. 5. С. 148, 149.

1. Преступления против правосудия, связанные с причинением вреда личности (жизни, здоровью, чести и достоинству лиц, осуществляющих правосудие или участвующих в отправлении правосудия):

- посягательство на жизнь лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование ([ст. 295](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965ADo506O) УК РФ);

- угроза или насильственные действия в связи с осуществлением правосудия или производством предварительного расследования ([ст. 296](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965ADo509O) УК РФ);

- неуважение к суду ([ст. 297](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965AAo508O) УК РФ);

- клевета в отношении судьи, присяжного заседателя, прокурора, следователя, лица, производящего дознание, судебного пристава, судебного исполнителя ([ст. 298.1](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DF20o60AO) УК РФ).

2. Преступления против правосудия, препятствующие обеспечению нормальной деятельности суда и правоохранительных органов:

- воспрепятствование осуществлению правосудия и производству предварительного расследования ([ст. 294](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965ACo509O) УК РФ);

- фальсификация доказательств по гражданскому делу лицом, участвующим в деле, или его представителем ([ч. 1 ст. 303](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965A6o501O) УК РФ);

- провокация взятки либо коммерческого подкупа ([ст. 304](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965A6o507O) УК РФ);

- заведомо ложный донос ([ст. 306](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965A7o505O) УК РФ);

- заведомо ложные показания, заключение эксперта или неправильный перевод ([ст. 307](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2B6DAEo503O) УК РФ);

- отказ свидетеля или потерпевшего от дачи показаний ([ст. 308](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2A6CAEo506O) УК РФ);

- подкуп или принуждение к даче показаний или уклонению от дачи показаний либо к неправильному переводу ([ст. 309](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2A6CAFo500O) УК РФ);

- разглашение данных предварительного расследования ([ст. 310](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2A6CAFo509O) УК РФ);

- разглашение сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении судьи и участников уголовного процесса ([ст. 311](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2A6CACo502O) УК РФ);

- укрывательство преступлений ([ст. 316](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2A6CAAo506O) УК РФ).

3. Преступления против правосудия, связанные с ненадлежащим использованием служебных полномочий судьями и сотрудниками правоохранительных органов:

- привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности ([ст. 299](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965A8o500O) УК РФ);

- незаконное освобождение от уголовной ответственности ([ст. 300](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965A8o505O) УК РФ);

- незаконное задержание, заключение под стражу или содержание под стражей ([ст. 301](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965A8o508O) УК РФ);

- принуждение к даче показаний ([ст. 302](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965A9o505O) УК РФ);

- фальсификация доказательств по уголовному делу ([ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965A6o503O) и [3 ст. 303](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965A6o505O) УК РФ);

- фальсификация результатов оперативно-розыскной деятельности ([ч. 4 ст. 303](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DC2Eo604O) УК РФ);

- вынесение заведомо неправосудных приговора, решения или иного судебного акта ([ст. 305](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965A7o500O) УК РФ).

4. Преступления против правосудия в сфере исполнения судебных решений:

- незаконные действия в отношении имущества, подвергнутого описи или аресту либо подлежащего конфискации ([ст. 312](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2A6CACo507O) УК РФ);

- побег из места лишения свободы, из-под ареста или из-под стражи ([ст. 313](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2A6CADo502O) УК РФ);

- уклонение от отбывания ограничения свободы, лишения свободы, а также от применения принудительных мер медицинского характера ([ст. 314](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2B64ADo505O) УК РФ);

- уклонение от административного надзора ([ст. 314.1](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8D92Ao60AO) УК РФ);

- неисполнение приговора суда, решения суда или иного судебного акта ([ст. 315](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2A6CAAo503O) УК РФ).

В такой последовательности и будут рассмотрены соответствующие преступления.

§ 2. Преступления против правосудия, связанные

с причинением вреда личности (жизни, здоровью, чести

и достоинству лиц, осуществляющих правосудие

или участвующих в отправлении правосудия)

Посягательство на жизнь лица, осуществляющего правосудие

или предварительное расследование ([ст. 295](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965ADo506O) УК РФ)

Основным **объектом** преступления является нормальная деятельность суда и правоохранительных органов. **Дополнительным** объектом является жизнь лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование.

[Статья 295](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965ADo506O) УК РФ предусматривает уголовно-правовую защиту от посягательства на жизнь судьи, присяжного заседателя или иного лица, участвующего в отправлении правосудия, прокурора, следователя, лица, производящего дознание, защитника, эксперта, специалиста, судебного пристава, судебного исполнителя, а равно их близких с целью указанной в диспозиции нормы.

В связи с тем, что используемые термины будут встречаться и в дальнейшем, полагаем целесообразным раскрыть их содержание.

**Судья** - лицо, наделенное в конституционном порядке полномочиями осуществлять правосудие и исполняющее свои обязанности на профессиональной основе. Потерпевшими могут быть и судьи в отставке, так как за ними сохраняются гарантии личной неприкосновенности и они могут быть объектом мести. К категории "судьи" относятся судьи Конституционного Суда РФ, судов общей юрисдикции, в том числе Верховного Суда РФ, судов субъектов РФ и районных, межрайонных, городских и других судов (в том числе и мировые судьи), военных судов, арбитражных судов всех уровней.

Не являются государственными органами и не обладают судебной властью постоянно действующий третейский суд или третейский суд, образованный сторонами для решения конкретного спора, создаваемые на основе Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D42CABB989062734360CF929o005O) РФ от 24 июля 2002 г. N 102-ФЗ "О третейских судах в Российской Федерации" <1>, а также действующие на постоянной основе Международный коммерческий арбитражный суд и Морская арбитражная комиссия при Торгово-промышленной палате Российской Федерации, учрежденные в соответствии с [Законом](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4BFD42FA5BA835B2D3C6F00FBo20EO) РФ от 7 июля 1993 г. N 5338-1 "О международном коммерческом арбитраже" (в ред. от 3 декабря 2008 г.) <2>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2002. N 30. Ст. 3019.

<2> ВВС РФ. 1993. N 32. Ст. 1240; СЗ РФ. 2008. N 49. Ст. 5748.

Также не являются потерпевшими в рассматриваемом аспекте члены товарищеского и других негосударственных судов, спортивные судьи, члены жюри различных конкурсов и т.п.

Уголовно-процессуальный кодекс РФ **присяжным заседателем** признает лицо, привлеченное в установленном порядке для участия в судебном разбирательстве и вынесения вердикта ([п. 30 ст. 5](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6B88E062734360CF92905323944D94EA8DE286CABo503O) УПК РФ). Согласно [Закону](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D52EA5B389062734360CF92905323944D94EA8DE286CAEo508O) "О присяжных заседателях федеральных судов общей юрисдикции в Российской Федерации" рассмотрение уголовных дел с участием присяжных заседателей федеральных судов общей юрисдикции проводится в Верховном Суде РФ, верховных судах республик, краевых, областных судах, судах городов федерального значения, автономной области и автономных округов, окружных (флотских) военных судах.

В соответствии со [ст. 1](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D325A5BB8E062734360CF92905323944D94EoA0DO) Федерального конституционного закона "О судебной системе Российской Федерации" судебная власть в Российской Федерации осуществляется только судами в лице судей и **привлекаемых в установленном законом порядке к осуществлению правосудия присяжных, народных и арбитражных заседателей**. Никакие другие органы и лица не вправе принимать на себя осуществление правосудия.

Присяжные заседатели прямо указаны в [ст. 295](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965ADo506O) УК РФ в качестве потерпевших.

Действующее процессуальное законодательство не предусматривает такого субъекта судопроизводства, как народный заседатель, с 1 февраля 2003 г. в гражданском судопроизводстве (Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D22AA0BE8F062734360CF929o005O) от 14 ноября 2002 г. N 137-ФЗ) и с 1 января 2004 г. в уголовном судопроизводстве (Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B0D62FA3B2835B2D3C6F00FBo20EO) от 18 декабря 2001 г. N 177-ФЗ).

Вместе с тем в действующей редакции [ст. 1](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D325A5BB8E062734360CF92905323944D94EA8DE286CAEo509O) ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации" <1> сохранено указание на народных заседателей. Полагаем, что это сделано намеренно, чтобы сохранить указание на народных заседателей, ранее осуществлявших правосудие. Таким образом, если преступление совершено "из мести за законную деятельность", то потерпевшими согласно [ст. 295](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965ADo506O) УК РФ могут являться бывшие народные заседатели.

--------------------------------

<1> Федеральный конституционный [закон](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D325A5BB8E062734360CF929o005O) от 31 декабря 1996 г. N 1-ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации" (в ред. от 2 декабря 2012 г.) // СЗ РФ. 1997. N 1. Ст. 1.

Таким образом, к **иным лицам, участвующим в отправлении правосудия,** относятся арбитражные заседатели. Арбитражный процессуальный [кодекс](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA0BC8F062734360CF929o005O) РФ включил арбитражных заседателей в число участников судопроизводства. Арбитражные заседатели участвуют в рассмотрении дел только в арбитражном суде первой инстанции ([ст. 19](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA0BC8F062734360CF92905323944D94EABDAo20AO) АПК РФ). Но даже в этих судах они не участвуют в рассмотрении дел, предусмотренных в [ч. 2 ст. 17](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA0BC8F062734360CF92905323944D94EA8DE286CA7o506O) АПК РФ <1>, а также возникающих из административных и иных публичных правоотношений дел особого производства <2>.

--------------------------------

<1> То есть: 1) дела, относящиеся к подсудности Высшего Арбитражного Суда РФ; 2) дела об оспаривании нормативных правовых актов; 3) дела о несостоятельности (банкротстве), если иное не установлено федеральным законом; 4) дела, направленные в арбитражный суд первой инстанции на новое рассмотрение с указанием на коллегиальное рассмотрение.

<2> См.: [статьи 17](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA0BC8F062734360CF92905323944D94EA8DE286CA7o504O), [189](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA0BC8F062734360CF92905323944D94EA8DE296DA6o507O) - [196](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA0BC8F062734360CF92905323944D94EAFD6o20FO), [217](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA0BC8F062734360CF92905323944D94EA8DE296FA6o505O), [222](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA0BC8F062734360CF92905323944D94EA8DE2968AFo503O) АПК РФ.

Кроме того, если преступление совершается из мести за деятельность, связанную с рассмотрением дел или материалов в суде, то к **иным лицам** будут относиться и лица, бывшие ранее народными заседателями.

Согласно [п. 31 ст. 5](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6B88E062734360CF92905323944D94EA8DE2B6EACo507O) УПК РФ под прокурором понимается Генеральный прокурор РФ и подчиненные ему прокуроры, их заместители и помощники, участвующие в уголовном судопроизводстве и наделенные соответствующими полномочиями Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12FA7BC8D062734360CF929o005O) от 17 января 1992 г. N 2202-1 "О прокуратуре Российской Федерации" (в ред. от 28 ноября 2009 г.) <1>. В соответствии со [ст. 37](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6B88E062734360CF92905323944D94EABoD08O) УПК РФ прокурор является должностным лицом, уполномоченным в пределах компетенции, установленной [УПК](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6B88E062734360CF929o005O) РФ, осуществлять от имени государства уголовное преследование в ходе уголовного судопроизводства, а также надзор за процессуальной деятельностью органов дознания и органов предварительного следствия.

--------------------------------

<1> ВВС РФ. 1992. N 8. Ст. 366; СЗ РФ. 1995. N 47. Ст. 4472; 2009. N 48. Ст. 5753.

В соответствии с [п. 41 ст. 5](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6B88E062734360CF92905323944D94EA8DE286CA8o504O) УПК РФ **следователь** - должностное лицо, уполномоченное осуществлять предварительное следствие по уголовному делу, а также иные полномочия, предусмотренные [УПК](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6B88E062734360CF929o005O) РФ. Аналогичное определение дается и в [ч. 1 ст. 38](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6B88E062734360CF92905323944D94EADoD07O). Принятие дела к своему производству в качестве следователя или руководителя следственной группы и производство предварительного следствия по делу согласно [ч. 2 ст. 39](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6B88E062734360CF92905323944D94EA8DE2C64ABo501O) УПК РФ фактически приравнивает статус **руководителя следственного органа** ([ст. 39](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6B88E062734360CF92905323944D94EACoD06O) УПК РФ) к статусу следователя. В уголовно-процессуальном смысле он выступает **следователем**, в связи с чем также является потерпевшим от рассматриваемого преступления.

Уголовный закон говорит и о посягательстве на жизнь **лица, производящего дознание**.

Уголовно-процессуальное законодательство выделяет **орган дознания** и **дознавателя**.

Согласно [п. 24 ст. 5](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6B88E062734360CF92905323944D94EA8DE286CAAo507O) УПК РФ **органы дознания** - государственные органы и должностные лица, уполномоченные в соответствии с [УПК](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6B88E062734360CF929o005O) РФ осуществлять дознание и другие процессуальные полномочия. В соответствии с [ч. 1 ст. 40](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6B88E062734360CF92905323944D94EA8DE286FAFo504O) УПК РФ к органам дознания относятся:

1) органы внутренних дел Российской Федерации, а также иные органы исполнительной власти, наделенные в соответствии с Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D32BA2B881062734360CF92905323944D94EA8DE286DAFo508O) полномочиями по осуществлению оперативно-розыскной деятельности.

Этим Законом является Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D32BA2B881062734360CF929o005O) от 12 августа 1995 г. N 144-ФЗ "Об оперативно-розыскной деятельности" (в ред. от 26 декабря 2008 г.) <1>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1995. N 33. Ст. 3349; 2008. N 52 (ч. I). Ст. 6227; 2011. N 50. Ст. 7366.

В соответствии со [ст. 13](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D32BA2B881062734360CF92905323944D94EA8DE286DAFo508O) этого Закона на территории Российской Федерации право осуществлять оперативно-розыскную деятельность предоставляется оперативным подразделениям:

- органов внутренних дел Российской Федерации;

- органов федеральной службы безопасности;

- федеральных органов государственной охраны;

- таможенных органов Российской Федерации;

- Службы внешней разведки Российской Федерации;

- Федеральной службы исполнения наказаний;

- органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ;

2) органы Федеральной службы судебных приставов;

3) командиры воинских частей, соединений, начальники военных учреждений или гарнизонов;

4) органы государственного пожарного надзора федеральной противопожарной службы.

Кроме того, возбуждение уголовного дела в порядке, установленном [ст. 146](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6B88E062734360CF92905323944D94EA8DE296DAEo500O) УПК РФ ("Возбуждение уголовного дела публичного обвинения)", и выполнение неотложных следственных действий возлагаются в соответствии с [ч. 3 ст. 40](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6B88E062734360CF92905323944D94EA8DE286FACo502O) УПК РФ также на:

1) капитанов морских и речных судов, находящихся в дальнем плавании, - по уголовным делам о преступлениях, совершенных на данных судах;

2) руководителей геологоразведочных партий и зимовок, удаленных от мест расположения органов дознания, - по уголовным делам о преступлениях, совершенных по месту нахождения данных партий и зимовок;

3) глав дипломатических представительств и консульских учреждений Российской Федерации - по уголовным делам о преступлениях, совершенных в пределах территорий данных представительств и учреждений.

**Дознавателем** признается должностное лицо органа дознания, правомочное осуществлять предварительное расследование в форме дознания <1>, а также иные полномочия, предусмотренные УПК РФ ([п. 7 ст. 5](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6B88E062734360CF92905323944D94EA8DE2B6EACo502O) УПК РФ).

--------------------------------

<1> Согласно [п. 8 ст. 5](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6B88E062734360CF92905323944D94EA8DE286CADo501O) УПК РФ дознание - это форма предварительного расследования, осуществляемого дознавателем (следователем) по уголовному делу, по которому производство предварительного следствия необязательно.

В соответствии с [ч. 2 ст. 40.1](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6B88E062734360CF92905323944D94EAAD9o208O) УПК РФ **начальник подразделения дознания** вправе возбудить уголовное дело в порядке, установленном [УПК](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6B88E062734360CF929o005O) РФ, принять уголовное дело к своему производству и произвести дознание в полном объеме, обладая при этом полномочиями дознавателя. В указанном случае он подпадает под уголовно-правовую защиту, предусмотренную [ст. 295](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965ADo506O) УК РФ, в качестве **дознавателя**.

В связи с изложенным можно утверждать, что **термин "лицо, производящее дознание", применяемый в** [**УК**](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2B6CA6o506O) **РФ, более емкий и точный, чем просто "дознаватель", используемый в** [**УПК**](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6B88E062734360CF929o005O) **РФ,** и указывает на возможность производства дознания лицом, не являющимся в момент производства дознания дознавателем по занимаемой должности, и с точки зрения уголовно-правовой защиты интересов правосудия такая формулировка рассматриваемой нормы более предпочтительна.

Одним из потерпевших в Законе назван **защитник**. Согласно [ст. 49](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6B88E062734360CF92905323944D94EA8DE2868ABo509O) УПК РФ: "1. Защитник - лицо, осуществляющее в установленном настоящим [Кодексом](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6B88E062734360CF929o005O) порядке защиту прав и интересов подозреваемых и обвиняемых и оказывающее им юридическую помощь при производстве по уголовному делу. 2. В качестве защитников допускаются адвокаты. По определению или постановлению суда в качестве защитника могут быть допущены наряду с адвокатом один из близких родственников обвиняемого или иное лицо, о допуске которого ходатайствует обвиняемый. При производстве у мирового судьи указанное лицо допускается и вместо адвоката".

В уголовном процессе **эксперт** относится к "иным участникам уголовного судопроизводства" ([гл. 8](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6B88E062734360CF92905323944D94EA8DE2869ADo503O) УПК РФ). Им является лицо, обладающее специальными знаниями и назначенное в порядке, установленном [УПК](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6B88E062734360CF929o005O) РФ, для производства экспертизы и дачи заключения ([ст. 57](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6B88E062734360CF92905323944D94EA8DE2869A8o500O) УПК РФ). Аналогичный вывод можно сделать, проанализировав [ст. ст. 79](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA0B389062734360CF92905323944D94EA8DE286FABo507O), [80](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA0B389062734360CF92905323944D94EA8DE286FA8o502O) ГПК РФ и [ст. 55](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA0BC8F062734360CF92905323944D94EA8DE286FAFo504O) АПК РФ.

Экспертиза может поручаться конкретному лицу, являющемуся специалистом в соответствующей области знаний (науки, искусства или ремесла), либо экспертному учреждению (в этом случае все равно назначается конкретное лицо или группа лиц). С точки зрения уголовного права это обстоятельство не имеет никакого значения. Потерпевшим может быть признано любое лицо, проводящее экспертизу.

В соответствии со [ст. 58](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6B88E062734360CF92905323944D94EA8DE2869A9o508O) УПК РФ **специалист** - лицо, обладающее специальными знаниями, привлекаемое к участию в процессуальных действиях в порядке, установленном [УПК](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6B88E062734360CF929o005O) 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. В настоящее время мнение специалиста, отраженное в представленном им заключении или же в показаниях, согласно соответственно [п. 3.1 ч. 2 ст. 74](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6B88E062734360CF92905323944D94EA8DE2B6EA9o502O) УПК РФ, [ч. ч. 3](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6B88E062734360CF92905323944D94EA8DE2B6EA9o504O) и [4 ст. 80](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6B88E062734360CF92905323944D94EA8DE2B6EA9o505O) УПК РФ - одна из самостоятельных разновидностей источника доказательств. При этом специалист не производит дополнительных исследований и не может вторгаться в сферу компетенции эксперта.

Согласно [ст. 1](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12FA7BE81062734360CF92905323944D94EA8DE286EAEo508O) Федерального закона от 21 июля 1997 г. N 118-ФЗ "О судебных приставах" (в ред. от 6 декабря 2011 г.) на судебных приставов возлагаются задачи по:

- обеспечению установленного порядка деятельности Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ, Высшего Арбитражного Суда РФ, судов общей юрисдикции и арбитражных судов;

- осуществлению принудительного исполнения судебных актов, а также предусмотренных Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D028AABD8D062734360CF929o005O) от 2 октября 2007 г. N 229-ФЗ "Об исполнительном производстве" актов других органов и должностных лиц;

- исполнению законодательства об уголовном судопроизводстве по делам, отнесенным уголовно-процессуальным законодательством Российской Федерации к подследственности федерального органа исполнительной власти по обеспечению установленного порядка деятельности судов и исполнению судебных актов и актов других органов (далее - Федеральная служба судебных приставов) <1>.

--------------------------------

<1> Согласно [п. 4 ч. 3 ст. 151](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6B88E062734360CF92905323944D94EABD6o200O) УПК РФ дознавателями органов Федеральной службы судебных приставов производится дознание - по уголовным делам о преступлениях, предусмотренных [ст. ст. 157](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2864A6o506O) и [177](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE296DAEo501O), [ч. 1 ст. 294](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965ADo500O), [ст. 297](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965AAo508O), [ч. 1 ст. 311](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2A6CACo503O), [ст. ст. 312](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2A6CACo507O) и [315](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2A6CAAo503O) УК РФ.

Согласно [ст. 4](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12FA7BE81062734360CF92905323944D94EA8DE286EAFo507O) Закона N 118-ФЗ судебные приставы в зависимости от исполняемых ими обязанностей подразделяются на судебных приставов по обеспечению установленного порядка деятельности судов и судебных приставов-исполнителей (в [гл. 31](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965ACo508O) УК РФ они поименованы соответственно как судебный пристав и судебный исполнитель).

В качестве потерпевших в Законе также названы **близкие** лиц, указанных в диспозиции [статьи](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2B6CA6o506O). Законодательство не содержит понятия "близкие". [УПК](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6B88E062734360CF92905323944D94EA8DE286CACo502O) РФ выделяет три категории: а) близкие родственники, б) родственники, в) близкие лица. **Близкие родственники** - супруг, супруга, родители, дети, усыновители, усыновленные, родные братья и родные сестры, дедушка, бабушка, внуки ([п. 4 ст. 5](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6B88E062734360CF92905323944D94EA8DE286CACo507O) УПК РФ); **родственники** - все иные лица, за исключением близких родственников, состоящие в родстве ([п. 37 ст. 5](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6B88E062734360CF92905323944D94EA8DE286CA8o500O) УПК РФ); **близкие лица** - иные, за исключением близких родственников и родственников, лица, состоящие в свойстве с потерпевшим, а также лица, жизнь, здоровье и благополучие которых дороги потерпевшему в силу сложившихся личных отношений (например, жених или невеста, сожитель) ([п. 3 ст. 5](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6B88E062734360CF92905323944D94EA8DE286CACo506O) УПК РФ).

В [п. 6](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4BED228A6BF835B2D3C6F00FB2E0A6D2E439042A9DE286DoA0BO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 января 1999 г. N 1 "О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)" <1> (в ред. от 3 декабря 2009 г.) указывается: "К **близким потерпевшему лицам** наряду с близкими родственниками могут относиться иные лица, состоящие с ним в родстве, свойстве (родственники супруга), а также лица, жизнь, здоровье и благополучие которых заведомо для виновного дороги потерпевшему в силу сложившихся личных отношений".

--------------------------------

<1> БВС РФ. 1999. N 2; 2010. N 2.

**Объективная сторона** преступления, предусмотренного [ст. 295](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965ADo506O) УК РФ, выражается в активных действиях, направленных на лишение жизни лиц, осуществляющих правосудие или предварительное расследование, т.е. судей судов всех уровней, присяжных и арбитражных заседателей, прокуроров, следователей, лиц, производящих дознание, защитников, экспертов, судебных приставов, судебных исполнителей, а также их близких.

Ответственность по [ст. 295](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965ADo506O) УК РФ наступает, если посягательство на жизнь названных в ней лиц находится в связи с рассмотрением дел или материалов в суде, производством предварительного расследования либо исполнением приговора, решения суда или иного судебного акта и если это преступление совершается с целью воспрепятствования законной деятельности указанных лиц либо из мести за такую деятельность. Оно квалифицируется по [ст. 295](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965ADo506O) УК РФ, если совершено во время исполнения указанными лицами обязанностей по осуществлению правосудия и предварительного расследования, по поводу этой деятельности спустя какое-то время, если при этом преследовалась цель воспрепятствовать законной деятельности данных лиц или отомстить за такую деятельность. Например, посягательство на жизнь присяжного заседателя или его близких, совершенное после его участия в рассмотрении уголовного дела, но в связи с ним образует состав рассматриваемого преступления.

Посягательство на жизнь кого-либо из лиц, перечисленных в [ст. 295](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965ADo506O) УК РФ, не связанное с их деятельностью по осуществлению правосудия или предварительного расследования, следует квалифицировать как преступление против личности. Также необходимо иметь в виду, что посягательство на жизнь должно быть совершено в связи с законной деятельностью потерпевших. Если поводом к такому посягательству явилась незаконная деятельность этих лиц, то содеянное квалифицируется как преступление против жизни.

Термин "посягательство на жизнь" употребляется в [ст. ст. 277](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2964AFo501O), [295](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965ADo506O), [317](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2A6CABo501O) УК РФ и имеет одинаковое значение. В теории уголовного права и в практической деятельности под "посягательством на жизнь" традиционно понимается убийство либо покушение на убийство <1>.

--------------------------------

<1> См: [Постановление](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FA719FBB2EBD4BFD02BAAB0DE5125656302oF0CO) Пленума Верховного Суда СССР от 22 сентября 1989 г. N 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" // СПС "КонсультантПлюс".

Посягательство на жизнь лиц, перечисленных в рассматриваемой [статье](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965ADo506O) УК РФ, а равно их близких должно квалифицироваться по [ст. 295](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965ADo506O) УК РФ независимо от того, была ли причинена смерть потерпевшему либо она не наступила в силу причин, не зависящих от воли виновного. По конструкции объективной стороны данный состав преступления является усеченным. Преступление считается оконченным в момент посягательства на жизнь лица, указанного в диспозиции рассматриваемой [статьи](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965ADo506O), поэтому при квалификации таких действий ссылка на [ст. 30](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE286DAFo507O) УК РФ ("Приготовление к преступлению и покушение на преступление") не требуется. В то же время факт причинения смерти не требует дополнительной квалификации по [п. "б" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2869ADo509O) УК РФ, так как данное преступление является специальным составом убийства при отягчающих обстоятельствах.

**Субъективная сторона** рассматриваемого преступления характеризуется умышленной формой вины.

Обязательным признаком преступления является наличие специальной цели - воспрепятствование законной деятельности указанных лиц или мести за такую деятельность.

Следовательно, при прямом законодательном указании на цель преступления субъективная сторона выражается в виде прямого умысла.

**Субъектом** преступления может быть вменяемое лицо, достигшее 16 лет (субъект общий). Если посягательство на указанных выше лиц осуществлено несовершеннолетними в возрасте от 14 до 16 лет, то оно должно квалифицироваться по [п. "б" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2869ADo509O) УК РФ.

Угроза или насильственные действия в связи

с осуществлением правосудия или производством

предварительного расследования ([ст. 296](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965ADo509O) УК РФ)

**Основным объектом** преступления являются интересы правосудия, нормальное функционирование судов любой инстанции, а также органов следствия и дознания. В качестве **дополнительного объекта** выступает здоровье, условия безопасности жизни и отношения собственности.

Общественная опасность преступления заключается в том, что такими действиями нарушается нормальная служебная деятельность лиц, осуществляющих правосудие или производящих предварительное расследование, создается атмосфера неуверенности в собственной безопасности и безопасности своих близких, сохранности имущества, что в конечном итоге может привести к принятию неправосудного решения.

В ст. 296 УК РФ предусмотрена уголовно-правовая защита от угрозы убийством, причинения вреда здоровью, уничтожения или повреждения имущества в отношении судьи, присяжного заседателя или иного лица, участвующего в отправлении правосудия [(ч. 1)](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965AAo500O), прокурора, следователя, лица, производящего дознание, защитника, эксперта, специалиста, судебного пристава, судебного исполнителя, а равно их близких [(ч. 2)](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2B6CA6o508O) в связи с рассмотрением дел или материалов в суде.

Понятие "потерпевшие" аналогично рассмотренным применительно к [ст. 295](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965ADo506O) УК РФ.

**Объективная сторона** преступления выражается в альтернативных действиях: угрозе или насильственных действиях.

Применительно к [ст. 296](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965ADo509O) УК РФ **угроза** - это информационное воздействие на психику лиц, указанных в рассматриваемой [статье](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965ADo509O). Содержанием угрозы является выраженное вовне намерение совершить действия, перечисленные в диспозиции нормы, если они не изменят направление своей деятельности, не подчинятся требованиям лица, выражающего угрозу. Таким воздействием потерпевшего принуждают к отказу от принятия законных решений по рассматриваемому делу, заставляют пренебречь своими процессуальными обязанностями в интересах угрожающего или иного лица, стать исполнителем воли виновного лица.

Судебная практика исходит из того, что угроза может быть выражена любым способом, в том числе и путем конклюдентных действий. Так, "под угрозой убийством или причинением вреда здоровью следует понимать не только прямые высказывания, в которых выражалось намерение немедленного применения физического насилия к потерпевшему лицу или к и другим лицам, но и такие угрожающие действия виновного, как, например, демонстрация оружия или предметов, которые могут быть использованы в качестве оружия (нож, бритва, топор и т.п.)" <1>.

--------------------------------

<1> [Постановление](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D22AA5BD88062734360CF92905323944D94EA8DE286CACo504O) Пленума Верховного Суда РФ от 15 июня 2004 г. N 11 "О судебной практике по делам о преступлениях, предусмотренных статьями 131 и 132 Уголовного кодекса Российской Федерации" // БВС РФ. 2004. N 8.

В отличие от [ст. 119](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE286AAAo500O) УК РФ ("Угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью") в указанной [статье](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965ADo509O) законодатель не конкретизировал тяжесть возможного вреда здоровью. Это может быть угроза причинением легкого, средней тяжести или тяжкого вреда здоровью. [Правила](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D42CABB88F062734360CF92905323944D94EA8DE286CAFo501O) определения степени тяжести вреда, причиненного здоровью человека, прописаны в Постановлении Правительства РФ от 17 августа 2007 г. N 522 <1>. Медицинские [критерии](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D42AA2B989062734360CF92905323944D94EA8DE286CAEo509O) определения степени тяжести вреда, причиненного здоровью человека, определены в Приказе Минздравсоцразвития РФ от 24 апреля 2008 г. N 194н <2>. [Порядок](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D62EAAB989062734360CF92905323944D94EA8DE286CAFo500O) организации и производства судебно-медицинских экспертиз в государственных судебно-экспертных учреждениях РФ определен в Приказе Минздравсоцразвития РФ от 12.05.2010 N 346н <3>. Необходимо отметить, что законодатель в [ст. 296](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2965ADo509O) УК РФ не указал признака "реальности угрозы", тогда как в [ст. 119](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D12EA6BE8E062734360CF92905323944D94EA8DE2B6EA7o501O) УК РФ особо подчеркнуто - "если имелись основания опасаться осуществления этой угрозы". Думается, это сделано законодателем из-за важности объекта уголовной защиты - нормальной деятельности суда и других правоохранительных органов по обеспечению целей и задач правосудия в соответствии с законом. Ответственность предусмотрена независимо от реальности угрозы. Степень реальности угрозы не влияет на квалификацию, а учитывается при назначении наказания.

--------------------------------

<1> [Постановление](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D42CABB88F062734360CF929o005O) Правительства РФ от 17 августа 2007 г. N 522 "Об утверждении Правил определения степени тяжести вреда, причиненного здоровью человека" (в ред. от 17 ноября 2011 г.) // СЗ РФ. 2007. N 35. Ст. 4308.

<2> [Приказ](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D42AA2B989062734360CF929o005O) Минздравсоцразвития РФ от 24 апреля 2008 г. N 194н "Об утверждении Медицинских критериев определения степени тяжести вреда, причиненного здоровью человека" (в ред. от 18 января 2012 г.) // РГ. 2008. N 188.

<3> [Приказ](consultantplus://offline/ref=E51F32A02663F9F4444FAE0BF9B2EBD4B6D62EAAB989062734360CF929o005O) Минздравсоцразвития РФ от 12 мая 2010 г. N 346н "Об утверждении Порядка организации и производства судебно-медицинских экспертиз в государственных судебно-экспертных учреждениях Российской Федерации" // РГ. 2010. N 186.

**Уничтожение имущества**, которым угрожают потерпевшим, предполагает приведение его либо в полную непригодность для дальнейшего использования по назначению, либо в такое состояние, когда его восстановление возможно, но экономически нецелесообразно; **повреждение** - приведение имущества в частичную непригодность, уменьшение его массы.

Угроза совершения иных действий, не указанных в диспозиции [ст. 296](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839ABp90AO) УК РФ, не образует состава рассматриваемого преступления. При наличии определенных условий она может оцениваться как подстрекательство к вынесению заведомо неправосудного приговора, решения или иного судебного акта ([ст. ст. 33](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743931ABp903O), [305](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839A1p903O) УК РФ).

Угроза наказуема по [ст. 296](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839ABp90AO) УК РФ, если она имеет место в связи с рассмотрением дел или материалов в суде, либо с производством предварительного расследования, либо с исполнением приговора, решения суда или иного судебного акта. Угроза убийством, причинением тяжкого вреда здоровью в отношении указанных в [ст. 296](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839ABp90AO) УК РФ лиц по личным мотивам, не связанная с деятельностью по отправлению правосудия, при наличии ее реальности должна квалифицироваться по [ст. 119](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743936ACp903O) УК РФ.

Ответственность за угрозу наступает независимо от того, в какой форме она была высказана (устно или письменно), непосредственно или через посредников <1>.

--------------------------------

<1> См.: [Определение](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCCF3F1EFE7DD16594150CE74BEAF688FB8Ep404O) Судебной коллегии Верховного Суда РФ от 20 марта 1997 г. // БВС РФ. 1997. N 12. С. 4, 5.

В качестве квалифицирующих признаков предусмотрено применение насилия, не опасного для жизни или здоровья [(ч. 3)](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839ACp907O), а также насилия, опасного для жизни или здоровья [(ч. 4)](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839ACp905O).

В [ч. 3 ст. 296](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839ACp907O) УК РФ в качестве квалифицирующего обстоятельства указана угроза, совершенная с применением **насилия, не опасного для жизни и здоровья потерпевшего**. Характеристика этого вида насилия дается в [п. 21](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609D1805E814BDF4D9AE80415D943291A6007BFA743930ACp900O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29 "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое" (в ред. от 6 февраля 2007 г.) <1>. Под **насилием, не опасным для жизни или здоровья**, следует понимать побои или совершение иных насильственных действий, связанных с причинением потерпевшему физической боли либо с ограничением его свободы (связывание рук, применение наручников, оставление в закрытом помещении и др.).

--------------------------------

<1> БВС РФ. 2003. N 2; 2007. N 5.

В [ч. 4 ст. 296](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839ACp905O) УК РФ говорится о **насилии, опасном для жизни и здоровья**. В соответствии с разъяснениями указанного [п. 21](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609D1805E814BDF4D9AE80415D943291A6007BFA743930ACp907O) Постановления Пленума ВС РФ под ним следует понимать такое насилие, которое повлекло причинение тяжкого и средней тяжести вреда здоровью потерпевшего, а также причинение легкого вреда здоровью, вызвавшего кратковременное расстройство здоровья или незначительную стойкую утрату общей трудоспособности. К данному виду относится и насилие, хотя и не причинившее вред здоровью потерпевшего, однако в момент применения создававшее реальную опасность для его жизни или здоровья.

По конструкции объективной стороны состав преступления является формальным. Преступление окончено с момента совершения одного из действий, указанных в диспозиции: либо высказывание угроз ([ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839ACp903O) и [2](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743A30A0p90BO)), либо применение насилия ([ч. ч. 3](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839ACp907O) и [4](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839ACp905O)), независимо от воздействия на предварительное расследование, рассмотрение дел или материалов в суде либо на исполнение приговора, решения или иного судебного акта.

В рассматриваемой норме физическое насилие выступает в качестве квалифицирующего признака совершения преступления. На практике возникает вопрос об объеме такого насилия.

Речь идет о том, какой объем физического насилия охватывается без дополнительной квалификации соответствующим признаком конкретного состава преступления, а когда требуется дополнительная квалификация по статьям о преступлениях против жизни, здоровья и физической свободы.

На практике основным способом решения указанной проблемы является сопоставление строгости конкретных санкций, поскольку характер общественной опасности преступления, степень важности того или иного объекта уголовно-правовой охраны, в том числе и опасность причиненного ему вреда, формально отражены в санкции.

Квалификация сложного насильственного преступления производится по одной статье (или части) в тех случаях, когда санкция за такое преступление является более строгой по сравнению с санкциями за применение физического насилия в соответствующих статьях [гл. 16](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743935ABp900O) УК РФ <1>.

--------------------------------

<1> Обзор качества рассмотрения окружными (флотскими) военными судами уголовных дел по первой инстанции ([п. 2.1](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCCF3F1EFE7DD1649E1304E74BEAF688FB8E4455C47A81E84576FB743Dp301O) "Квалификация физического насилия в сложных насильственных преступлениях") // Обзор судебной практики Верховного Суда РФ (утв. Постановлением Президиума Верховного Суда РФ от 26 января 2005 г.); СПС "КонсультантПлюс".

С учетом сказанного побои, истязание, причинение легкого, средней тяжести и тяжкого [(ч. 1 ст. 111)](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743935AFp907O) вреда здоровью полностью охватывается [ч. ч. 3](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839ACp907O) и [4 ст. 296](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839ACp905O) УК РФ и не требует дополнительной квалификации. Насилие, предусмотренное [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743935AFp905O), [3](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743935A0p906O) и [4 ст. 111](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743935A1p903O) УК РФ, должно квалифицироваться по совокупности с [ч. 4 ст. 296](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839ACp905O) УК РФ.

С **субъективной стороны** деяния, описываемые диспозицией нормы [ст. 296](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839ABp90AO) УК РФ, совершаются только с прямым умыслом. Виновный сознает, что угрожает убийством, причинением вреда здоровью, уничтожением или повреждением имущества судье или иным лицам, указанным в законе, а равно их близким в связи с осуществлением правосудия или производством предварительного расследования, и желает воздействия угрозы на потерпевшего.

Обязательным признаком субъективной стороны состава преступления является мотив поведения виновного. Он должен быть связан с деятельностью потерпевшего в связи с осуществлением правосудия или производством предварительного расследования.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

Неуважение к суду ([ст. 297](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839ACp90BO) УК РФ)

**Основным объектом** преступления выступает правильная деятельность и авторитет суда, **дополнительным объектом** - достоинство участников судебного разбирательства.

**Общественная опасность** неуважения к суду со стороны виновных лиц заключается в том, что они своими оскорбительными действиями создают в зале судебного заседания обстановку нервозности, мешающую суду и иным участникам судебного разбирательства всесторонне, полно и объективно исследовать имеющие значения для правильного разрешения дела обстоятельства, негативно сказывается на реализации участниками судебного разбирательства равенства прав по представлению и исследованию доказательств, подрывает авторитет суда и воспитательное воздействие судебного разбирательства, дезорганизует тем самым осуществление правосудия <1>.

--------------------------------

КонсультантПлюс: примечание.

[Комментарий](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCCD201EFE7DD1679C120DE74BEAF688FB8E4455C47A81E84576FC7030p307O) к Уголовному кодексу Российской Федерации (под ред. В.М. Лебедева) включен в информационный банк согласно публикации - Юрайт, 2004 (издание третье, дополненное и исправленное).

<1> См.: Демидов В.В. Комментарий к ст. 297 УК РФ // Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации: Научно-практический комментарий / Отв. ред. В.М. Лебедев. М., 2001.

**Объективная сторона** состоит в неуважении к суду, которое выражается в оскорблении участников судебного разбирательства [(ч. 1)](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839ACp90AO), судьи, присяжного заседателя или иного лица, участвующего в отправлении правосудия [(ч. 2)](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839ADp902O). Деяние совершается путем действия.

Согласно [п. 51 ст. 5](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BF376p30FO) УПК РФ судебное разбирательство - судебное заседание судов первой, второй и надзорной инстанций.

В данном преступлении ответственность дифференцирована в зависимости от процессуального положения потерпевшего. В [ч. 1 ст. 297](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839ACp90AO) УК РФ устанавливается ответственность за оскорбление любого участника судебного разбирательства (кроме судей, присяжных, арбитражных заседателей, о которых говорится в [ч. 2](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839ADp902O)). Следовательно, **потерпевшими** по [ч. 1 ст. 297](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839ACp90AO) УК РФ могут быть следующие лица.

В **уголовном процессе** согласно [гл. 6](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743932AEp902O) УПК РФ - **участники уголовного судопроизводства со стороны обвинения**: прокурор [(ст. 37)](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BF9p701O), следователь [(ст. 38)](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFFp70CO), дознаватель [(ст. 41)](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743933AAp905O), потерпевший [(ст. 42)](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743933ABp900O), частный обвинитель [(ст. 43)](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743933AEp90AO), гражданский истец [(ст. 44)](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743933AFp901O), представители потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя [(ст. 45)](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743933A1p90AO); согласно [гл. 7](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743934A8p907O) УПК РФ - **участники уголовного судопроизводства со стороны защиты:** подозреваемый [(ст. 46)](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743934A8p906O), обвиняемый [(ст. 47)](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743934AAp905O), законные представители несовершеннолетнего подозреваемого и обвиняемого [(ст. 48)](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743934ADp905O), защитник [(ст. 49)](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743934ADp90BO), гражданский ответчик [(ст. 54)](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743935A8p90BO), представитель гражданского ответчика [(ст. 55)](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743935AAp90AO); согласно [гл. 8](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743935ABp900O) УПК РФ - иные **участники уголовного судопроизводства**: свидетель [(ст. 56)](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743935ABp907O), эксперт [(ст. 57)](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743935ADp90AO), специалист [(ст. 58)](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743935AFp904O), переводчик [(ст. 59)](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743935A0p905O), понятой [(ст. 60)](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743935A1p90BO).

Кроме того, следует иметь в виду, что в соответствии с [п. 58 ст. 5](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743930A0p902O) УПК РФ под участниками процесса понимаются лица, принимающие участие в уголовном процессе. Как следует из [ст. 266](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839AAp902O) УПК РФ, председательствующий перед началом судебного заседания объявляет состав суда и других участников процесса, в том числе секретаря судебного заседания. На основании [гл. 35](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743837A0p907O) УПК РФ секретарь судебного заседания ([ст. 245](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743838A9p903O) УПК РФ) принимает участие в уголовном процессе, ведет протокол судебного заседания, проверяет явку в суд лиц, которые должны участвовать в судебном заседании, а также исполняет другие действия по поручению председательствующего. Кроме того, в соответствии со [ст. 68](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743936ACp903O) УПК РФ секретарю судебного заседания как участнику уголовного процесса может быть заявлен отвод.

Следовательно, можно утверждать, что секретарь судебного заседания является субъектом уголовно-процессуальной деятельности и может выступать в качестве потерпевшего при квалификации действий по [ч. 1 ст. 297](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B30ABp90AO) УК РФ. По такому пути идет и судебная практика <1>.

--------------------------------

<1> [Определение](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCCF3F1EFE7DD1609A1702E514BDF4D9AE80415Dp904O) Верховного Суда РФ от 3 февраля 2011 г. N 82-О10-65 // СПС "КонсультантПлюс". Приговор по делу о неуважении к суду, выразившемся в оскорблении секретаря судебного заседания, оставлен без изменения, так как материалами дела подтвержден факт совершения осужденным указанного преступления, поскольку секретарь судебного заседания является субъектом уголовно-процессуальной деятельности и может выступать в качестве потерпевшего при квалификации действий по [ч. 1 ст. 297](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B30ABp90AO) УК РФ.

В **арбитражном процессе** согласно [ст. 40](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207EB1ABDF4D9AE80415D943291A6007BFA743932ACp902O) АПК РФ лицами, участвующими в деле, являются стороны (в соответствии со [ст. 44](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207EB1ABDF4D9AE80415D943291A6007BFA743932AEp903O) АПК РФ - истец и ответчик); **заявители и заинтересованные лица** - по делам особого производства, по делам о несостоятельности (банкротстве) и в иных предусмотренных [АПК](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207EB1ABDF4D9AE80415Dp904O) РФ случаях; **третьи лица; прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы, обратившиеся в арбитражный суд** в случаях, предусмотренных [АПК](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207EB1ABDF4D9AE80415Dp904O) РФ. Также в соответствии со [ст. 54](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207EB1ABDF4D9AE80415D943291A6007BFA743933A9p901O) АПК РФ в арбитражном процессе наряду с лицами, участвующими в деле, могут участвовать иные лица: **представители лиц, участвующих в деле и содействующие осуществлению правосудия лица**, - эксперты, свидетели, переводчики, помощник судьи и секретарь судебного заседания <1>.

--------------------------------

<1> См.: глава 5 АПК РФ "Лица, участвующие в деле, и иные участники арбитражного процесса" ([ст. ст. 40](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207EB1ABDF4D9AE80415D943291A6007BFA743932ACp902O) - [58](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207EB1ABDF4D9AE80415D943291A6007BFA743933ABp904O)), гл. 6 АПК РФ "Представительство в арбитражном суде" ([ст. ст. 59](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207EB1ABDF4D9AE80415D943291A6007BFA743933ACp907O) - [63](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207EB1ABDF4D9AE80415D943291A6007BFA743933AEp907O)).

В **гражданском процессе** в соответствии со [ст. 34](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207E41CBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743931AFp906O) ГПК РФ лицами, участвующими в деле, являются **стороны, третьи лица, прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления, заявители и другие заинтересованные лица по делам особого производства и по делам, возникающим из публичных правоотношений. Также в гражданском процессе могут участвовать представители лиц, участвующих в деле (в том числе представители, назначаемые судом, законные представители) и содействующие осуществлению правосудия лица, - эксперты, специалисты, свидетели, переводчики, секретарь судебного заседания** <1>.

--------------------------------

<1> См.: глава 4 ГПК РФ "Лица, участвующие в деле" ([ст. ст. 34](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207E41CBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743931AFp906O) - [47](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207E41CBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743932AAp905O)), гл. 5 ГПК РФ "Представительство в суде" ([ст. ст. 48](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207E41CBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743932ABp903O) - [54](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207E41CBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743932ADp900O)).

Участники **производства по делам об административных правонарушениях** перечислены в [гл. 25](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B33A8p902O) КоАП РФ: лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении [(ст. 25.1)](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B33A8p901O); потерпевший [(ст. 25.2)](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B33A8p90BO); законные представители физического лица [(ст. 25.3)](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B33A9p900O); законные представители юридического лица [(ст. 25.4)](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B33A9p90AO); защитник (для оказания юридической помощи лицу, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении) и представитель (для оказания юридической помощи потерпевшему) [(ст. 25.5)](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B33AAp907O); свидетель [(ст. 25.6)](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B33ABp903O); понятой [(ст. 25.7)](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B33ACp901O); специалист [(ст. 25.8)](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B33ACp90BO); эксперт [(ст. 25.9)](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B33AEp903O); переводчик [(ст. 25.10)](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B33AFp901O); прокурор [(ст. 25.11)](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B33AFp90BO).

Данный состав преступления имеет место в случае оскорбления лиц, указанных в [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839ACp90AO) и [2 ст. 297](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839ADp902O) УК РФ, в связи с выполнением ими функций, связанных с отправлением правосудия. Это может выражаться, например, в унизительных оценках квалификации судей, присяжных заседателей. Оскорбление, связанное с отправлением правосудия, но осуществляемое в другом месте (например, публичное оскорбление после процесса на почве мести), квалифицируется при наличии соответствующих условий как оскорбление представителя власти ([ст. 319](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B30AEp903O) УК РФ) или как преступление против личности ([ст. 130](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609F100CE815BDF4D9AE80415D943291A6007BFA743937AAp900O) УК РФ).

По конструкции объективной стороны данное преступление является преступлением с формальным составом и считается оконченным с момента оскорбления любого из указанных потерпевших, совершенного в связи с их деятельностью в процессе отправления правосудия.

Другие, кроме оскорбления, формы проявления неуважения к суду, например неисполнение законного распоряжения судьи [(ч. 1)](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BFA743834A1p905O) или судебного пристава [(ч. 2)](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BFA743A31ACp906O) о прекращении действий, нарушающих установленные в суде правила <1>, влекут административную ответственность по [ст. 17.3](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BFA743A31ACp907O) КоАП РФ.

--------------------------------

<1> Установленные в суде правила прописаны в [ст. 257](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743838AEp90AO) ("Регламент судебного заседания") УПК РФ, [ст. 158](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207E41CBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743937A0p907O) ("Порядок в судебном заседании") ГПК РФ, [ст. 154](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207EB1ABDF4D9AE80415D943291A6007BFA743939AFp906O) ("Порядок в судебном заседании") АПК РФ.

При нарушении порядка в судебном заседании лицо, присутствующее в зале судебного заседания, предупреждается о недопустимости такого поведения, либо удаляется из зала судебного заседания, либо на него налагается денежное взыскание в соответствии со [ст. ст. 117](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743939ACp907O) и [118](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743939ACp905O) УПК РФ <1>.

--------------------------------

<1> [Приказ](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1659B130DE816E0FED1F78C43p50AO) Минюста России от 3 августа 1999 г. N 226 "Об утверждении Инструкции о порядке исполнения судебными приставами распоряжений председателя суда, судьи или председательствующего в судебном заседании и взаимодействия судебных приставов с должностными лицами и гражданами при исполнении обязанностей по обеспечению установленного порядка деятельности судов и участия в исполнительной деятельности" (в ред. от 12 января 2004 г.) // РГ. 1999. 15 окт.

Арбитражный суд в соответствии со [ст. 119](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207EB1ABDF4D9AE80415D943291A6007BFDp704O) АПК РФ вправе наложить судебный штраф на лиц, участвующих в деле, и иных присутствующих в зале судебного заседания лиц за проявленное ими неуважение к арбитражному суду. Порядок рассмотрения вопроса о наложении судебного штрафа предусмотрен [ст. 120](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207EB1ABDF4D9AE80415D943291A6007BFA743937A9p90BO) АПК РФ.

Судебный штраф за неуважение к суду налагается, если совершенные действия не влекут за собой уголовную ответственность.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный сознает, что унижает честь и достоинство участников судебного разбирательства, судьи, присяжного заседателя или иного лица, участвующего в отправлении правосудия, и желает этого.

Рассматривая вопрос о субъективной стороне состава преступления, следует обратить внимание на необходимость установления направленности действий виновного именно на проявление неуважения к суду. Отсутствие такой направленности исключает квалификацию деяния по [ст. 297](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839ACp90BO) УК РФ.

Так, по делу В. судом установлено, что хотя конфликт и произошел в зале судебных заседаний, однако никого из представителей судебной власти в помещении не было, судья удалилась на совещание, в зале находились лишь стороны, а именно сама истица В. и ответчицы - ее сестра Назаренко и родственница Ч., конфликт произошел наедине, обусловлен личными неприязненными отношениями, В. утверждала, что не имела намерения проявить неуважение к суду. В этой связи суд пришел к обоснованному выводу о виновности В. в оскорблении Ч. и правильно квалифицировал ее действия по [ч. 1 ст. 130](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609F100CE815BDF4D9AE80415D943291A6007BFA743937AAp907O) УК РФ <1>.

--------------------------------

<1> [Определение](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCCF3F1EFE7DD1629A1106E816E0FED1F78C43p50AO) Верховного Суда РФ от 12 сентября 2006 г. N 41-о06-50 // СПС "КонсультантПлюс".

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16 лет. Им может быть любое лицо, присутствующее в судебном заседании, в том числе свидетель, защитник, случайный посетитель и др.

Клевета в отношении судьи, присяжного заседателя,

прокурора, следователя, лица, производящего дознание,

судебного пристава ([ст. 298.1](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA7531p306O) УК РФ) <1>

--------------------------------

<1> Введена Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609E1207E419BDF4D9AE80415Dp904O) от 28.07.2012 N 141-ФЗ "О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации" // СЗ РФ. 2012. N 31. Ст. 4330.

**Основным объектом** преступления является авторитет суда и правоохранительных органов, обеспечивающих отправление правосудия. Дополнительный объект - честь и достоинство лиц, участвующих в отправлении правосудия.

**Общественная опасность** клеветы в отношении лиц, указанных в [ст. 298.1](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA7531p306O) УК РФ, заключается в том, что это ведет к подрыву доверия к лицам, участвующим в отправлении правосудия, умаляет авторитет судебной власти и правоохранительных органов страны.

**Объективная сторона** рассматриваемого преступления выражается в действии - клевете в отношении судьи, присяжного заседателя или иного лица, участвующего в отправлении правосудия, в связи с рассмотрением дел или материалов в суде ([ч. 1 ст. 298.1](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA7531p307O) УК РФ), прокурора, следователя, лица, производящего дознание, судебного исполнителя в связи с производством предварительного расследования либо исполнением приговора, решения суда или иного судебного акта ([ч. 2 ст. 298.1](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA7531p309O) УК РФ). Соответственно эти лица и являются потерпевшими. Понятие клеветы дается в [ст. 128.1](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA753Ep306O) УК РФ.

В соответствии с этой нормой клевета представляет собой распространение заведомо ложных сведений, порочащих честь и достоинство другого лица или подрывающих его репутацию.

Порочащими, в частности, являются сведения, содержащие утверждения о нарушении гражданином или юридическим лицом действующего законодательства, совершении нечестного поступка, неправильном, неэтичном поведении в личной, общественной или политической жизни, недобросовестности при осуществлении производственно-хозяйственной и предпринимательской деятельности, нарушении деловой этики или обычаев делового оборота, которые умаляют честь и достоинство гражданина или деловую репутацию гражданина. При этом в приговоре должно быть точно указано, какие конкретно сведения умаляют честь и достоинство соответствующего субъекта.

Следует обратить внимание также на то обстоятельство, что не является клеветой оценка лицом каких-либо обстоятельств, например оценка материалов дела как сфальсифицированных. В данном случае признак "заведомости" отсутствует <1>.

--------------------------------

<1> См.: [Определение](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCCF3F1EFE7DD1679C1301E74BEAF688FB8Ep404O) Судебной коллегии Верховного Суда РФ от 9 января 1998 г. // БВС РФ. 1998. N 8. С. 6.

Под распространением сведений, порочащих честь и достоинство граждан или деловую репутацию граждан и юридических лиц, следует понимать опубликование таких сведений в печати, трансляцию по радио и телевидению, демонстрацию в кинохроникальных программах и других средствах массовой информации, распространение в сети Интернет, а также с использованием иных средств телекоммуникационной связи, изложение в служебных характеристиках, публичных выступлениях, заявлениях, адресованных должностным лицам, или сообщение в той или иной, в том числе устной, форме хотя бы одному лицу. Сообщение таких сведений лицу, которого они касаются, не может признаваться их распространением, если лицом, сообщившим данные сведения, были приняты достаточные меры конфиденциальности, с тем чтобы они не стали известными третьим лицам <1>.

--------------------------------

<1> См.: [Постановление](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1649F1104EB16E0FED1F78C435A9B6D86A14977FB743932pA01O) Пленума Верховного Суда РФ от 24 февраля 2005 г. N 3 "О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц" // БВС РФ. 2005. N 4.

В деле по обвинению С. в совершении преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 298](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609F100CE815BDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839ADp907O) УК РФ, было бесспорно установлено, что рукописный текст был исполнен С. под диктовку автора статьи - С.З. Согласно показаниям С., нашедшими свое подтверждение в других материалах дела, она оказала С.З. только техническую помощь в осуществлении намерения написать статью в газете. Ни к смысловому изложению содержания статьи, ни к публикации этой статьи в печати С. отношения не имела. Показания С. о том, что она не имела намерения опорочить или оскорбить судью, материалами дела не опровергнуты. Поэтому Судебная коллегия не может не согласиться с выводами суда о том, что С. не могла заведомо сознавать ложность или достоверность продиктованных ей сведений, которые впоследствии без ее какого-либо участия были опубликованы в газете <1>.

--------------------------------

<1> [Определение](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCCF3F1EFE7DD163941305E516E0FED1F78C43p50AO) Верховного Суда РФ от 1 февраля 2006 г. N 68-о05-8. Оправдательный приговор по делу о клевете в отношении судьи оставлен без изменения, поскольку в действиях обвиняемой отсутствует состав преступления, предусмотренного ст. 298 ч. 1 УК РФ // СПС "КонсультантПлюс".

По конструкции объективной стороны преступление имеет **формальный состав** и считается **оконченным** с момента сообщения хотя бы одному лицу, кроме самого потерпевшего, в любой форме ложных, позорящих указанных в законе потерпевших сведений о якобы имевших место фактах. Для квалификации содеянного по [ст. 298.1](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA7531p306O) УК РФ не имеет значения, оказало ли такое сообщение нужное для виновного воздействие на правоохранительные органы, осуществляющие цели и задачи правосудия.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в виде **прямого умысла**. При рассмотрении судом подобных дел в каждом конкретном случае необходимо устанавливать, что виновный сознавал ложность сообщенных им фактов, а также то, что распространяемые им измышления позорят судью или иных лиц, указанных в законе, и желал совершить подобные действия.

Если виновный уверен в правдивости сведений, распространяемых им при фактической ложности последних (добросовестно заблуждается) <1>, он не может нести ответственности по [ст. 298.1](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA7531p306O) УК РФ.

--------------------------------

<1> См.: [Определение](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCCF3F1EFE7DD163941305E516E0FED1F78C43p50AO) Судебной коллегии Верховного Суда РФ от 1 февраля 2006 г. по делу N 68-о05-8. Если лицо добросовестно заблуждается относительно подлинности распространяемых им сведений, оно не может нести уголовной ответственности // СПС "КонсультантПлюс".

Мотивация поведения должна быть соотнесена с реализацией соответствующими лицами своих полномочий по рассмотрению дел или материалов в суде, с производством предварительного расследования либо исполнением приговора, решения суда или иного судебного акта. Это необходимый признак состава данного преступления. Отсутствие его исключает ответственность по [ст. 298.1](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA7531p306O) УК РФ, и при наличии к тому оснований ответственность может наступить по [ст. 298.1](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA7531p306O) УК РФ.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее шестнадцати лет.

В [ч. 3 ст. 298.1](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA7530p301O) УК РФ предусматривается квалифицирующий признак - клевета в отношении указанных выше лиц, соединенная с обвинением в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления, понятие которых дано в [ч. ч. 4](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743930ADp90AO) и [5 ст. 15](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743930AEp903O) УК РФ.

Квалифицированный вид рассматриваемого преступления следует разграничивать с преступлением, предусмотренным [ст. 306](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839A1p906O) УК РФ, - заведомо ложным доносом. Между этими составами имеются существенные отличия. Прежде всего следует указать на разницу в адресатах и целях. Заведомо ложный донос направляется в органы, имеющие право возбуждать уголовные дела, с целью привлечения невиновного к уголовной ответственности. Клеветнические же сведения распространяются среди граждан или направляются в иные учреждения и органы, с целью опорочить потерпевшего в глазах окружающих лиц, подорвать его репутацию.

§ 3. Преступления против правосудия, препятствующие

обеспечению нормальной деятельности суда

и правоохранительных органов

Воспрепятствование осуществлению правосудия и производству

предварительного расследования ([ст. 294](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839AAp90AO) УК РФ)

**Основным объектом** преступления, предусмотренного [ст. 294](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839AAp90AO) УК РФ, является нормальная деятельность суда и правоохранительных органов и, в первую очередь, независимость судей. В качестве дополнительного объекта могут быть имущественные, трудовые, жилищные и иные права и интересы лиц, перечисленных в [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839ABp903O) и [2 рассматриваемой статьи](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839ABp901O).

Общественная опасность преступления состоит в том, что оно посягает на независимость судей, являющуюся одной из наиболее важных гарантий осуществления правосудия в строгом соответствии с законом. Вмешательство в деятельность суда по осуществлению правосудия является грубым нарушением принципа независимости судей и подчинения их только закону и может привести к принятию неправосудного судебного решения по делу.

**Объективная сторона** преступления заключается во вмешательстве в какой бы то ни было форме в деятельность суда [(ч. 1)](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839ABp903O), прокурора, следователя или лица, производящего дознание [(ч. 2)](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839ABp901O), в целях воспрепятствования осуществлению правосудия для того, чтобы добиться вынесения незаконного приговора, судебного решения или иного акта или воспрепятствовать всестороннему, полному и объективному рассмотрению дела.

Вмешательство в деятельность суда заключается в незаконных формах воздействия на лиц, осуществляющих правосудие, - судью (коллегию судей), арбитражного или присяжного заседателя <1>, либо в совершении иных действий, направленных на создание препятствия для выполнения указанными лицами функции по осуществлению правосудия, в частности в похищении дела в целях избежания его своевременного и объективного рассмотрения <2>.

--------------------------------

<1> В соответствии со [ст. 118](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD163951600E74BEAF688FB8E4455C47A81E84576FB713Bp304O) Конституции РФ и [ст. 1](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD160981902EC1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743930A8p90AO) Федерального конституционного закона от 31 декабря 1996 г. N 1-ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации" (в ред. от 27 декабря 2009 г.) (СЗ РФ. 1997. N 1. Ст. 1; СЗ РФ. 2009. N 45. Ст. 5262) правосудие 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.

<2> См.: Определение Судебной коллегии Верховного Суда РФ по делу N 8-099-57 (1999 г.) // Архив Верховного Суда РФ. Приводится по СПС "КонсультантПлюс".

Противоправное воздействие на лиц, осуществляющих правосудие, может оказываться при рассмотрении дела в судах первой, второй инстанции и в порядке надзора. Аналогичную позицию занимает и судебная практика. Оставляя без изменения состоявшийся в отношении Ф. приговор, Верховный Суд РФ указал, что в данном случае она подлежала привлечению к ответственности за воздействие на судей суда кассационной инстанции, которое осуществила с тем, чтобы были приняты решения, в которых проявлялась ее заинтересованность <1>.

--------------------------------

<1> [Определение](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCCF3F1EFE7DD16594150CE74BEAF688FB8Ep404O) Судебной коллегии Верховного Суда РФ от 20 марта 1997 г. (Извлечение) // БВС РФ. 1997. N 12. С. 4. Приводится по СПС "КонсультантПлюс".

Преступление совершается путем действия. Характер действий может быть самым различным: обращение с просьбами, приказание, обещание повысить в должности и т.д. Практике известны также случаи вмешательства, совершенного путем принуждения свидетеля к оговору следователя в неправомерных действиях для отстранения от расследования, хотя, по нашему мнению, ответственность за эти деяния предусмотрена самостоятельными составами преступлений [ст. ст. 302](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839AFp906O), [306](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839A1p906O) или [309](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B30A9p903O) УК РФ в зависимости от обстоятельств.

Здесь следует отметить, что любое обращение к судье, присяжному, арбитражному заседателю, прокурору, следователю, лицу, производящему дознание, например, с просьбой о том или ином воздействии на ход дела, формально образует состав преступления, предусмотренного [ст. 294](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839AAp90AO) УК РФ. Однако в таких случаях следует оценивать интенсивность и характер воздействия, данные о лице, обращающемся с соответствующей просьбой, с тем чтобы определить, могло ли это воздействие действительно повлиять на поведение судьи или других лиц. При установлении того обстоятельства, что просьба могла быть безболезненно проигнорирована, деяние, с нашей точки зрения, следует расценивать как малозначительное.

Воздействие может быть оказано непосредственно на лиц, осуществляющих правосудие, либо через третьих лиц (родственников, знакомых, коллег и др.).

Понятия лиц, указанных в диспозициях [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839ABp903O) и [2 ст. 294](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839ABp901O) УК РФ в качестве потерпевших, проанализированы нами [при рассмотрении ст. 295](#Par12050) УК РФ.

Под **деятельностью**, указанной в диспозиции [ст. 294](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839AAp90AO) УК РФ, понимаются предусмотренные законом действия указанных лиц (органов) в любой стадии конституционного, гражданского, арбитражного, уголовного или административного процесса.

**Вмешательство** - это любое незаконное воздействие на таких лиц, не соединенное с посягательством на жизнь, угрозой или насилием (иначе оно подпало бы под признаки [ст. ст. 295](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839ABp905O) или [296](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839ABp90AO) УК РФ), с целью изменить его ход. Воздействие в форме подкупа требует квалификации по совокупности [ст. ст. 291](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFF7Cp30DO) и [294](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839AAp90AO) УК РФ.

Рассматриваемое преступление имеет формальный состав и считается оконченным с момента осуществления вмешательства в деятельность лиц, указанных в [ст. 294](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839AAp90AO) УК РФ, вне зависимости от того, удалось ли виновному добиться поставленной цели, направленной на воспрепятствование нормальной деятельности судебных или следственных органов.

Принятое в результате вмешательства решение находится за пределами данного состава преступления и должно оцениваться самостоятельно. Оно может образовать преступление против правосудия либо против интересов государственной службы. Например, вынесение заведомо неправосудных приговора, решения или иного судебного акта надлежит квалифицировать по [ст. 305](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839A1p903O) УК РФ. Подлог документов, не являющихся доказательствами, как результат вмешательства в деятельность суда либо прокурора, следователя или лица, производящего дознание, требуется квалифицировать по [ст. 292](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839AAp903O) УК РФ.

Анализ [ч. 4 ст. 37](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFFp701O), [ч. ч. 7](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743838AAp903O), [8 ст. 246](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743838AAp902O) УПК РФ позволяет сделать вывод о том, что [ч. 2 ст. 294](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839ABp901O) УК РФ предусмотрена уголовно-правовая охрана всей деятельности вышеуказанных лиц по оказанию содействия в осуществлении правосудия, т.е. вмешательство может иметь место как на стадии дознания, так и предварительного расследования или рассмотрения дела в суде.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется **прямым умыслом** и наличием **специальной цели**. Лицо осознает, что осуществляет вмешательство в деятельность суда ([ч. 1 ст. 294](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839ABp903O) УК РФ) либо в деятельность прокурора, следователя или лица, производящего дознание ([ч. 2 ст. 294](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839ABp901O) УК РФ), и желает этого.

Отсутствие при вмешательстве в расследование или судебное разрешение дела такой цели означает отсутствие данного состава преступления.

Мотивы преступления могут быть различными (корысть, месть, стремление не допустить огласки обстоятельств, относящихся к виновному, стремление оказать содействие близкому или знакомому, оказавшемуся в сфере судопроизводства, и т.п.) и не влияют на квалификацию содеянного, но могут учитываться при назначении наказания.

**Субъектом** преступлений, предусмотренных [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839ABp903O) и [2 ст. 294](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839ABp901O) УК РФ, является вменяемое лицо, достигшее 16 лет (субъект общий).

В [ч. 3 ст. 294](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839ABp907O) УК РФ в качестве квалифицирующего признака названо совершение преступления лицом с использованием своего служебного положения. Этот признак относится к вмешательству в деятельность суда и к вмешательству в деятельность прокурора, следователя и лица, производящего дознание. Речь идет о совершении преступления специальным субъектом, использующим служебное положение, понимаемое в широком смысле слова. Во-первых, как о специальном виде злоупотребления должностными полномочиями. В этом случае субъектом выступает должностное лицо, определение которого содержится в [примечании к ст. 285](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFEp706O) УК РФ. Во-вторых, как о специальном виде злоупотребления полномочиями. В этом случае субъектом выступает лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации, понятие которого дано в [примечании к ст. 201](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743A33ABp904O) УК РФ. Субъектом квалифицированного вида преступления может быть и иное лицо, использующее полномочия, связанные с его службой. В таких случаях дополнительная квалификация по [ст. ст. 201](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743832AFp903O) и [285](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743838AEp900O) УК РФ не требуется.

Фальсификация доказательств по гражданскому делу

лицом, участвующим в деле,

или его представителем ([ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839A0p902O), [3 ст. 303](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839A0p906O) УК РФ)

**Основным объектом** преступления является нормальная деятельность суда, интересы правосудия. В качестве **дополнительного** объекта могут быть интересы личности, интересы юридических лиц.

Общественная опасность преступления заключается в том, что фальсификация доказательств может привести к принятию несправедливого решения, в результате чего происходит дискредитация судебной власти, подрывается ее авторитет, необоснованно ущемляются права и законные интересы граждан, юридических лиц.

С **объективной стороны** преступление, предусмотренное [ч. 1 ст. 303](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839A0p902O) УК РФ, характеризуется действием - фальсификацией доказательства по гражданскому делу и представлением их в суд.

Доказательства складываются из совокупности относимых, допустимых, достоверных, достаточных данных. Если какой-либо из перечисленных признаков отсутствует, то фактические данные не могут быть признаны доказательствами по делу. И если по каким-либо причинам, вопреки отсутствию хотя бы одного из этих признаков, фактические данные признаются доказательствами, то следует вести речь о фальсифицированных доказательствах.

Поскольку уголовный закон включает в себя специальные нормы об ответственности за фальсификацию доказательств, исходящих от людей ([ст. 307](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743A31A8p900O) "Заведомо ложные показание, заключение эксперта, специалиста или неправильный перевод" УК РФ), предметом преступления, предусмотренного [ст. 303](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA763Fp307O) УК РФ, являются лишь письменные и вещественные доказательства.

Согласно [ст. 55](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207E41CBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743932ADp904O) ГПК РФ, [ст. 64](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207EB1ABDF4D9AE80415D943291A6007BFA743933AFp902O) АПК РФ доказательствами по делу являются полученные в предусмотренном законом порядке сведения о фактах, на основании которых суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения лиц, участвующих в деле, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного рассмотрения дела. В качестве доказательств допускаются письменные и вещественные доказательства, объяснения лиц, участвующих в деле, заключения экспертов, показания свидетелей, аудио- и видеозаписи, иные документы и материалы. Не допускается использование доказательств, полученных с нарушением федерального закона.

В соответствии со [ст. 71](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207E41CBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743933AAp904O) ГПК РФ письменными доказательствами являются содержащие сведения об обстоятельствах, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела, 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. К письменным доказательствам относятся приговоры и решения суда, иные судебные постановления, протоколы совершения процессуальных действий, протоколы судебных заседаний, приложения к протоколам совершения процессуальных действий (схемы, карты, планы, чертежи).

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](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207E41CBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743933ABp905O) ГПК РФ).

Аналогично решены вопросы о доказательствах и в АПК РФ ([ст. ст. 75](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207EB1ABDF4D9AE80415D943291A6007BFA743934ACp907O), [76](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207EB1ABDF4D9AE80415D943291A6007BFA743934ADp905O)).

В [ч. 3 ст. 23.1](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BF87038p309O) КоАП РФ (в ред. от 7 мая 2013 г.) указано, что судьи арбитражных судов рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных [ст. 7.24](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BFA743934AEp901O), [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BF97D38p303O) и [3 ст. 9.4](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BFF763Cp301O), [ст. ст. 9.5](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BF37Dp30AO), [9.5.1](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BFA743D32AAp900O), [14.1](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BFA743831A0p90BO), [14.10](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BFD7631p303O) - [14.14](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BF9743Dp308O), [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BFF7C3Ap309O) и [2 ст. 14.16](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BFF7C3Dp301O), [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BFF7C3Dp305O), [3](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BFF7C3Dp309O) и [4 ст. 14.17](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD160981002EE1FBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743832AEp900O), [ст. ст. 14.18](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BFA743832AEp906O), [14.23](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BFA743832A0p901O), [14.27](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BFE7430p300O), [14.36](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BFA703Bp304O), [14.37](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BF87D3Ep304O), [ч. 2 ст. 14.38](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BF87D3Ep307O), [ст. ст. 14.50](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BF8753Dp304O), [14.43](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BF97D3Bp305O) - [14.49](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BF97D3Cp309O), [ч. 1 ст. 15.10](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BFA703Fp308O), [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BFA753Dp305O) и [2.1 ст. 17.14](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BFA703Bp307O), [ч. ч. 6](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BF274p30DO) и [15 ст. 19.5](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BF97D3Fp302O), [ст. 19.33](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BF97D3Ep302O) настоящего Кодекса, совершенных юридическими лицами, а также индивидуальными предпринимателями.

Судьи арбитражных судов рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных [ст. ст. 14.9](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BFA773Ep305O), [14.31](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BF87731p302O), [14.31.1](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BFA7731p301O), [14.31.2](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BF87730p305O), [14.32](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BFA7731p304O), [14.33](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BF273p30CO) настоящего Кодекса.

Таким образом, к гражданским делам относится и деятельность арбитражных судов по рассмотрению административных дел, указанных в [ст. 23.1](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BFA743838AEp90AO) КоАП РФ.

В [Постановлении](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD160981701EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743931ADp904O) Пленума Верховного Суда РФ от 24 марта 2005 г. N 5 "О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях" (в ред. от 10 июня 2010 г.) отмечается, что судьи судов общей юрисдикции не вправе рассматривать дела об административных правонарушениях, перечисленных в [абз. 3 ч. 3 ст. 23.1](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BFE7731p300O) КоАП РФ, совершенных юридическими лицами, а также индивидуальными предпринимателями, поскольку эти дела подсудны судьям арбитражных судов. Указанный в этой норме перечень видов правонарушений является исчерпывающим и не подлежит расширительному толкованию. Дела, указанные в [абз. 3 ч. 3 ст. 23.1](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BFE7731p300O) КоАП РФ, не подсудны судьям судов общей юрисдикции и в том случае, когда по ним в соответствии со [ст. 28.7](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B36A1p904O) КоАП РФ проводилось административное расследование, а также когда индивидуальный предприниматель, совершивший административное правонарушение из числа названных в [абз. 3 ч. 3 ст. 23.1](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BFA743838AFp901O) КоАП РФ, утратил статус индивидуального предпринимателя <1>.

--------------------------------

<1> БВС РФ. 2005. N 6.

Способы фальсификации могут быть самыми разнообразными. Применительно к рассматриваемому деянию фальсификация заключается в сознательном искажении представляемых доказательств, например документов (доверенностей, расписок, договоров, актов ревизий, протоколов следственных действий и т.д.), путем их подделки, подчистки, внесения исправлений, искажающих действительный смысл, или ложных сведений, т.е. в искусственном создании доказательств в пользу истца или ответчика (подлог документов, уничтожение или сокрытие улик), в создании искусственных (ложных) вещественных доказательств и т.д.

Для состава преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 303](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839A0p902O) УК РФ, не имеет значения, повлияли ли сфальсифицированные доказательства на содержание судебного решения или нет. Данное преступление считается оконченным с момента приобщения фальсифицированных доказательств к материалам дела в порядке, установленном процессуальным законодательством. Фальсификация доказательств является преступлением с формальным составом.

Исключением является квалифицированный состав этого преступления, которым дифференцируется уголовная ответственность за данное деяние (выделяется более опасная его разновидность) в случае наступления тяжких последствий ([ч. 3 ст. 303](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839A0p906O) УК РФ). Этот состав преступления относится к категории материальных составов.

Характер и виды тяжких последствий законодателем не раскрываются. Это понятие является оценочным и зависит от конкретных обстоятельств дела.

К таким последствиям можно отнести, например, самоубийство или попытку самоубийства либо тяжелую болезнь проигравшего по гражданскому делу, его близких родственников. Тяжкими также могут считаться такие последствия, как разорение, банкротство, незаконное взыскание имущества, подрыв деловой репутации, вызвавший серьезное ухудшение положения на рынке, финансового состояния предприятия и т.п.

С **субъективной стороны** преступление, предусмотренное [ч. 1 ст. 303](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839A0p902O) УК РФ, характеризуется **прямым умыслом**. Виновный осознает, что он фальсифицирует доказательства по гражданскому делу, и желает совершить это деяние <1>.

--------------------------------

<1> БВС РФ. 2005. N 6.

В случае **квалифицированного состава фальсификации доказательств** ([ч. 3 ст. 303](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839A0p906O) УК РФ), включающего в качестве дифференцирующего уголовную ответственность признака наступление тяжких последствий этого преступления, виновный должен не только осознавать общественную опасность своих действий, но и предвидеть возможность или неизбежность наступления указанных тяжких последствий, а также желать их наступления или относиться к ним безразлично. В этом случае субъективная сторона может характеризоваться прямым или косвенным умыслом.

Субъективная сторона [ч. 3 ст. 303](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839A0p906O) УК РФ может характеризоваться и двойной формой вины. Субъект фальсифицирует доказательства умышленно, но отношение к причинению тяжких последствий - неосторожное.

Мотивы (может быть личная заинтересованность в исходе дела или корыстные побуждения) и цели не влияют на квалификацию, поскольку не предусмотрены законом в качестве обязательных признаков состава, но могут учитываться при индивидуализации наказания в рамках санкции, предусмотренной за инкриминируемое деяние. Например, совершение преступления по мотиву сострадания признается обстоятельством, смягчающим наказание ([п. "д" ч. 1 ст. 61](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743932AFp906O) УК РФ), и напротив, из мести за правомерные действия других лиц - отягчающим обстоятельством ([п. "е" ч. 1 ст. 63](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743A32AFp905O) УК РФ).

**Субъектом** данного преступления может быть только лицо, участвующее в деле, или его представитель. Состав лиц, участвующих в деле, определяется [ст. 34](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207E41CBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743931AFp906O) ГПК РФ и [ст. 40](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207EB1ABDF4D9AE80415D943291A6007BFA743932ACp902O) АПК РФ, а представителей - [ст. 49](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207E41CBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743932ABp906O) ГПК РФ и [ст. 59](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207EB1ABDF4D9AE80415D943291A6007BFA743933ACp907O) АПК РФ. К первым относятся истцы, ответчики, третьи лица, прокурор, органы государственного управления, заявители, заинтересованные граждане и иные лица, указанные в законодательстве. Представителем является гражданин, имеющий надлежащим образом оформленные полномочия на ведение дела.

Провокация взятки или коммерческого подкупа ([ст. 304](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839A0p904O) УК РФ)

**Основным объектом** данного преступления выступают общественные отношения, обеспечивающие нормальные условия отправления правосудия. В качестве **дополнительного** объекта выступают интересы потерпевшего - спровоцированного должностного лица либо коммерческого служащего.

Общественная опасность провокации взятки заключается в том, что эти действия подрывают как деловую репутацию должностного лица, так и престиж и авторитет государства в целом. Провокация взятки либо коммерческого подкупа создает искусственный, сфальсифицированный повод к последующему привлечению лица к уголовной ответственности, возбуждению уголовного дела и его последующей передаче в суд, к наказанию должностного лица либо коммерческого служащего. Таким образом, на основе провокационных действий правосудие может обернуться неправосудием, привлечением к ответственности невиновного лица.

Предмет рассматриваемого преступления аналогичен предмету коммерческого подкупа ([ст. 204](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFF71p309O) УК РФ), получения или дачи взятки ([ст. ст. 290](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFF72p30FO), [291](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFF7Cp30DO) УК РФ). В [п. 9](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609E1104EC1FBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743930AAp902O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г. N 6 "О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе" (в ред. от 6 февраля 2007 г.) сказано: "По смыслу закона предметом взятки или коммерческого подкупа наряду с деньгами, ценными бумагами и иным имуществом могут быть выгоды или 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. Указанные выгоды и услуги имущественного характера должны получить в приговоре денежную оценку" <1>.

--------------------------------

<1> [Постановление](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609E1104EC1FBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743930AAp902O) Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г. N 6 "О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе" (в ред. от 22 мая 2012 г.) // БВС РФ. 2000. N 4.

**Объективная сторона** преступления выражается в действии - попытке передачи должностному лицу или лицу, выполняющему управленческие функции в коммерческих или иных организациях, без его согласия денег, ценных бумаг, иного имущества или оказания услуг имущественного характера.

Обязательным признаком состава преступления является отсутствие согласия получателя на принятие предмета взятки (подкупа). Виновный в провокации создает лишь видимость преступления, имитирует получение взятки (подкупа), а потерпевший (круг лиц прямо указан в законе) находится в неведении относительно этих преступных действий.

В этом и состоит принципиальное отличие рассматриваемого деяния от дачи взятки и коммерческого подкупа, которые проявляются в передаче соответственно должностному лицу либо лицу, выполняющему управленческие функции в коммерческой или иной организации, предмета взятки (подкупа) за их действия (бездействие) по службе в интересах дающего или представляемых им лиц, а также за общее покровительство или попустительство по службе. При этом очевидно, что указанные преступные действия (дача взятки) совершаются с обоюдного согласия взяткодателя и взяткополучателя (то же и в отношении подкупа).

По конструкции объективной стороны данный состав преступления является усеченным. Преступление считается оконченным с момента неудавшейся попытки передачи указанным лицам денег, ценных бумаг, иного имущества, а равно с момента начала оказания услуг имущественного характера. Эта попытка выражается, например, в подкладывании денег или ценных бумаг в документы, в ящик стола и т.п., направлении их в адрес провоцируемого лица по почте, телеграфу, в передаче родственникам лица якобы с его согласия и т.д.

Для **субъективной стороны** этого состава характерна вина в виде прямого умысла: субъект сознает, что должностное лицо либо лицо, выполняющее управленческие функции, не знает о намерении передать ему предмет взятки или подкупа, не выражало своего желания получить его и, несмотря на эти обстоятельства, желает передать данное незаконное вознаграждение. При этом виновный преследует одну из двух следующих целей.

1. **Искусственное создание доказательств преступления** (предусмотренного [ст. ст. 204](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFF71p309O) или [290](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFF72p30FO) УК РФ). Способы, с помощью которых будут создаваться такие доказательства, весьма разнообразны: оповещение правоохранительных органов, тайная запись разговоров, приглашение свидетелей, переписывание номеров денежных купюр или ценных бумаг и т.д. Если искусственное создание доказательств преступления, предусмотренного [ст. ст. 204](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFF71p309O) или [290](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFF72p30FO) УК РФ, связано с желанием привлечь лицо к уголовной ответственности и сопровождается подачей заявления о привлечении к ответственности по [ст. ст. 204](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFF71p309O) или [290](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFF72p30FO) УК РФ или заявлением о вымогательстве взятки и последующей провокацией, то действия виновного могут быть квалифицированы по совокупности преступлений со [ст. 306](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839A1p906O) УК РФ.

2. **Шантаж**. При этом субъект надеется, что если предмет взятки или подкупа будет принят, то в дальнейшем он сможет предъявить к должностному лицу или лицу, осуществляющему управленческие функции, какие-либо требования, связанные с его должностными обязанностями, под угрозой сообщить правоохранительным органам или иным лицам о факте получения взятки, подкупа.

Мотивы преступления могут быть разными. На квалификацию они не влияют, но могут учитываться при назначении наказания.

Провокацию взятки или коммерческого подкупа следует отличать от оперативно-розыскных мероприятий (оперативного эксперимента), предусмотренных Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD160981705EF14BDF4D9AE80415Dp904O) от 12 августа 1995 г. N 144-ФЗ "Об оперативно-розыскной деятельности" (в ред. от 26 декабря 2008 г.) <1>, которые допускаются только в целях выявления, предупреждения, пресечения и раскрытия преступления средней тяжести, тяжкого или особо тяжкого преступления, а также в целях выявления и установления лиц, их подготавливающих, совершающих или совершивших [(ст. 8)](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD160981705EF14BDF4D9AE80415D943291A6007BFA743930AFp90AO).

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1995. N 33. Ст. 3349; 2008. N 52 (ч. 1). Ст. 6248; 2011. N 50. Ст. 7366.

Необходимо отметить, что провокационные действия могут осуществляться и сотрудниками правоохранительных органов. В этом случае подобные действия будут отличаться от оперативного эксперимента по следующим основаниям:

1) при провокации нет оснований для проведения оперативно-розыскных мероприятий, предусмотренных в [ст. 7](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD160981705EF14BDF4D9AE80415D943291A6007BFA743930AEp903O) Федерального закона "Об оперативно-розыскной деятельности";

2) при провокации инициатива получения предмета взятки либо подкупа соответствующим субъектом исходит от самих сотрудников, а при оперативном эксперименте она должна исходить от должностного лица либо лица, выполняющего управленческие функции в коммерческой организации, т.е. лица, могущего быть субъектом преступлений по [ст. ст. 204](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFF71p309O) или [ст. 290](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFF72p30FO) УК РФ;

3) целью провокации взятки либо коммерческого подкупа могут быть искусственное создание доказательств либо шантаж, а при оперативном эксперименте целью является подтверждение и документирование сведений о вымогательстве взятки либо коммерческого подкупа (либо ином приготовлении к названным преступлениям) и привлечение виновных к уголовной ответственности <1>.

--------------------------------

<1> См.: Радачинский С.Н. Ответственность за провокацию взятки либо коммерческого подкупа. Дис. ... канд. юрид. наук. Ростов н/Д, 1999. С. 71.

В [п. 25](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609E1104EC1FBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743930ADp901O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г. "О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе" резюмируется: "Разъяснить судам, что субъектом провокации взятки либо коммерческого подкупа ([ст. 304](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839A0p904O) УК РФ) может быть любое лицо, действующее с прямым умыслом в целях искусственного создания доказательств совершения преступления либо шантажа. Данное преступление является оконченным с момента попытки передачи денег или иных материальных ценностей либо попытки оказания услуг имущественного характера. Решая вопрос о наличии состава данного преступления, суду надлежит проверять, не было ли предварительной договоренности с должностным лицом либо лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческих или иных организациях, о согласии принять предмет взятки или коммерческого подкупа.

При отсутствии такой договоренности и отказе принять предмет взятки или подкупа лицо, пытавшееся вручить названный предмет в целях искусственного создания доказательств совершения преступления либо шантажа, подлежит ответственности по [ст. 304](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839A0p904O) УК РФ.

Не является провокацией взятки или коммерческого подкупа проведение предусмотренного законодательством оперативно-розыскного мероприятия в связи с проверкой заявления о вымогательстве взятки или имущественного вознаграждения при коммерческом подкупе.

Если провокация взятки или коммерческого подкупа совершена должностным лицом с использованием служебного положения, содеянное им следует дополнительно квалифицировать по [ст. 285](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743838AEp900O) УК РФ" <1>.

--------------------------------

<1> [Постановление](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609E1104EC1FBDF4D9AE80415Dp904O) Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г. N 6 "О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе" (в ред. от 22 мая 2012 г.) // БВС РФ. 2000. N 4.

Заведомо ложный донос ([ст. 306](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839A1p906O) УК РФ)

**Основным объектом** рассматриваемого преступления являются интересы правосудия. В качестве **дополнительного непосредственного объекта** этого посягательства могут выступать интересы личности, т.е. тех граждан, которых необоснованно подозревают в совершении преступления.

**Общественная опасность** преступления состоит в том, что оно нарушает нормальную работу правоприменительных органов, занимающихся проверкой заведомо ложного сообщения о совершении преступления, может повлечь необоснованное возбуждение уголовного дела, привлечение к уголовной ответственности и осуждение невиновного. Неверная информация отвлекает силы и внимание органов следствия и дознания от борьбы с действительными преступлениями.

**Объективная сторона** характеризуется активными действиями, которые заключаются в заведомо ложном сообщении о совершении преступления, - как о событии преступления, так и о лицах, его совершивших.

Ответственности за ложные сообщения об административных и иных правонарушениях, а также об аморальных поступках [ст. 306](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839A1p906O) УК РФ не предусматривает. В данном случае возможна ответственность по [ст. 129](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFD77p301O) УК РФ.

В [ст. 306](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839A1p906O) УК РФ не указаны органы, ложное сообщение которым образует данное преступление. Однако из смысла закона следует, что к таким органам относятся прежде всего органы, осуществляющие борьбу с преступностью и полномочные возбуждать уголовные дела.

Также согласно [ч. 3 ст. 8](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1007E919BDF4D9AE80415D943291A6007BFA743930ACp900O) Федерального закона от 2 мая 2006 г. N 59-ФЗ "О порядке рассмотрения обращений граждан Российской Федерации" <1> письменное обращение, содержащее вопросы, решение которых не входит в компетенцию данных государственного органа, органа местного самоуправления или должностного лица, направляется в течение семи дней со дня регистрации в соответствующий орган или соответствующему должностному лицу, в компетенцию которых входит решение поставленных в обращении вопросов, с уведомлением гражданина, направившего обращение, о переадресации обращения, за исключением случая, предусмотренного [ч. 4 ст. 11](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1007E919BDF4D9AE80415D943291A6007BpF09O) рассматриваемого Закона, т.е. когда текст письменного обращения не поддается прочтению.

--------------------------------

<1> Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1007E919BDF4D9AE80415Dp904O) от 2 мая 2006 г. N 59-ФЗ (в ред. от 7 мая 2013 г.) "О порядке рассмотрения обращений граждан Российской Федерации" // СЗ РФ. 2006. N 19. Ст. 2060.

Заведомо ложный донос может быть устным, письменным, по телефону, через других лиц и др. Способ совершения преступления не имеет значения для решения вопроса о наличии состава преступления. Не имеет значения и то, назвал ли доносчик свое подлинное имя, намеренно изменил его или сделал анонимный донос.

Согласно [ч. 1 ст. 11](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1007E919BDF4D9AE80415D943291A6007BpF03O) Федерального закона от 2 мая 2006 г. N 59-ФЗ в случае, если в письменном обращении не указаны фамилия гражданина, направившего обращение, и почтовый адрес, по которому должен быть направлен ответ, ответ на обращение не дается. Если в указанном обращении содержатся сведения о подготавливаемом, совершаемом или совершенном противоправном деянии, а также о лице, его подготавливающем, совершающем или совершившем, обращение подлежит направлению в государственный орган в соответствии с его компетенцией.

Согласно [ч. 7 ст. 141](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743830AFp90AO) УПК РФ анонимные заявления не могут служить поводом для возбуждения уголовного дела. Однако данная норма не означает, что анонимные заявления вообще не принимаются во внимание правоохранительными органами государства.

Правомерность проверки анонимных заявлений оперативным путем подтверждена [решением](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCCB350CFE7DD163951105EB1BBDF4D9AE80415Dp904O) Судебной коллегии Верховного Суда РФ от 19 августа 1998 г. N ГКПИ98-198 <1>.

--------------------------------

<1> Приводится по СПС "КонсультантПлюс".

Анонимные заявления, содержащие сведения о готовящемся или совершенном преступлении, могут и должны быть проверены органом, уполномоченным на проведение оперативно-розыскных мероприятий (см. [комментарий к ч. 4 ст. 303](#Par12962) УК РФ. **Авт.**), прежде всего - путем проведения соответствующих гласных или негласных оперативно-розыскных мероприятий, по результатам которых вопрос о возбуждении уголовного дела решается по правилам [ст. 143](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743830A0p900O) УПК РФ.

Таким образом, анонимные сообщения о преступлениях проверяются, ложная информация отвлекает силы и внимание правоприменительных органов от борьбы с действительными преступлениями, нарушая тем самым интересы правосудия. Следовательно, анонимные доносы подпадают под действие [ст. 306](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839A1p906O) УК РФ. В данной ситуации поводом для возбуждения уголовного дела будет являться сообщение о совершенном или готовящемся преступлении, полученное из иных источников ([п. 3 ч. 1 ст. 140](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743830AFp903O) УПК РФ). Основанием будет являться рапорт сотрудника, проводившего проверку об обнаружении признаков преступления ([ст. 143](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743830A0p900O) УПК РФ).

Ответственность за ложное сообщение об акте терроризма предусмотрена специальной по отношению к [ст. 306](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839A1p906O) УК РФ нормой - [ст. 207](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743833ABp904O) УК РФ. Следует иметь в виду, что объективная сторона состава преступления, предусмотренного [ст. 207](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA7239p309O) УК РФ, такова, что ответственность возможна за заведомо ложное сообщение только о **готовящемся** акте терроризма. В случае заведомо ложного доноса о **совершенном** акте терроризма действия виновного следует квалифицировать по [ст. 306](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839A1p905O) УК РФ.

Сообщение при доносе является ложным, т.е. не соответствующим действительности. Это может относиться к событию преступления либо связано с обвинением лица в преступлении, которое он не совершал, либо с обвинением в более тяжком преступлении, чем совершенное на самом деле, и т.п. Ложность должна охватывать фактические обстоятельства, а не их юридическую оценку. Поэтому если заявитель, верно описав события происшествия, даст ему неверную юридическую квалификацию, то состав заведомо ложного доноса отсутствует. Сообщение правоохранительным органам своих предположений, мнений или догадок, если они не выдаются за достоверные сведения, не образуют ложного доноса. Добросовестное заблуждение в оценке сообщенных сведений исключает возможность квалификации последних как ложного доноса.

Заведомо ложный донос является оконченным преступлением с момента получения сообщения (заявления) указанным выше органам или их должностным лицам. Последствия (например, возбуждение уголовного дела, его расследование и судебное рассмотрение, осуждение невиновного) не учитываются при квалификации, но имеют значение для назначения наказания.

Если ложный донос не дойдет до адресата по независящим от виновного лица обстоятельствам (например, из-за утери при пересылке, неверно указанного адреса, названия организации и т.п.), то содеянное квалифицируется как покушение на преступление. Ответственность за приготовление к рассматриваемому преступлению наступает в соответствии с [ч. 2 ст. 30](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743931A9p90AO) УК РФ только при наличии особо квалифицирующих признаков, т.е. по [ч. 3 ст. 306](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743A31A8p902O) УК РФ (как тяжкое преступление).

**Субъективная сторона** преступления характеризуется только прямым умыслом. Об этом свидетельствует указание закона на заведомость ложности сообщенных сведений о совершении преступления. Виновный сознает, что сообщает правоохранительным либо иным органам, обязанным реагировать на это сообщение, безусловно ложные, не соответствующие действительности сведения о совершении преступления, и желает совершить эти действия, т.е. ввести в заблуждение соответствующие государственные органы.

Мотивы ложного доноса в большинстве случаев носят личный характер (месть, зависть, ревность, неприязненные отношения, стремление скрыть истинного преступника и др.), но иногда они могут носить иной характер, например политический. Обычно это преступление совершается со специальной целью - возбуждение уголовного дела и привлечение конкретного невиновного лица к уголовной ответственности.

Установление такой цели, характерной для данного преступления, позволяет отграничивать заведомо ложный донос от смежных с ним составов преступлений, в частности от клеветы, соединенной с обвинением лица в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления ([ч. 5 ст. 128.1](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA7531p304O), [ч. 3 ст. 298.1](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA7531p300O) УК РФ). Клевета, соединенная с обвинением в совершении преступления, отличается от заведомо ложного доноса тем, что при заведомо ложном доносе умысел лица направлен на привлечение потерпевшего к уголовной ответственности, а при клевете - на унижение его чести и достоинства. В связи с этим при заведомо ложном доносе сведения о якобы совершенном потерпевшим преступлении сообщаются органам, правомочным возбудить уголовное преследование, с целью побудить их к возбуждению уголовного дела. При клевете заведомо ложные сведения, порочащие честь и достоинство другого лица или подрывающие его репутацию, распространяются среди окружающих (т.е. любых лиц) и не имеют цели возбуждения уголовного дела.

**Субъектом** ложного доноса может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16 лет (субъект общий). Действия должностного лица в подобных случаях при наличии оснований могут быть квалифицированы по совокупности преступлений со [ст. 285](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743838AEp900O) УК РФ - злоупотребление должностными полномочиями.

Судебной практике известны случаи признания субъектом заведомо ложного доноса также и обвиняемых по другому делу, если ложный донос не является способом защиты от предъявленного обвинения.

Заведомо ложные показания подозреваемого о совершении преступления другим лицом, совершенные с целью избежать уголовной ответственности, состава заведомо ложного доноса не образуют, поскольку являются способом защиты от обвинения <1>.

--------------------------------

<1> См.: Определение N 1-Д97-16 по делу Незнамова (утв. Постановлением Президиума Верховного Суда РФ от 14 января 1998 г.) // [Обзор](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCCF3F1EFE7DD1649E1806E74BEAF688FB8E4455C47A81E84576FB743Ap304O) судебной практики Верховного Суда РФ за второе полугодие 1997 г. (по уголовным делам) // БВС РФ. 1998. N 4. С. 15.

Свидетели и потерпевшие, дающие ложные показания по обстоятельствам дела, должны нести уголовную ответственность по [ст. 307](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743A31A8p900O) УК РФ. Но если в ходе показаний они делают ложное заявление об ином преступлении, то в их действиях будет состав заведомо ложного доноса.

В [ч. 2 ст. 306](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743A30A1p90AO) УК РФ содержится квалифицирующий признак: донос, соединенный с обвинением лица в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления. Для вменения этого признака необходимо, чтобы в доносе содержалось указание на конкретное лицо, якобы совершившее это преступление.

В [ч. 3 ст. 306](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743A31A8p902O) УК РФ содержится особо квалифицирующий признак: донос, соединенный с искусственным созданием доказательств обвинения, фальсификацией, имитацией доказательственных фактов, которых на самом деле нет (например, подготовка подставных свидетелей, изготовление фальшивых вещественных или письменных доказательств). Если же субъект ссылается на факты и доказательства, которые на самом деле имели место, но дает им неверное истолкование, то вести речь об этом квалифицирующем признаке нельзя.

Если ложный донос был сопряжен с искусственным созданием доказательств путем провокации взятки или коммерческого подкупа, то содеянное надлежит квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных [ст. ст. 304](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839A0p904O) и [306](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839A1p906O) УК РФ.

Необходимо отличать фальсификацию доказательных фактов при ложном доносе ([ч. 3 ст. 306](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743A31A8p902O) УК РФ) от фальсификации доказательств по уголовному делу, совершенное лицом, производящим дознание, следователем, прокурором или защитником ([ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839A0p900O) и [3 ст. 303](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839A0p906O) УК РФ). Разграничение следует проводить по субъекту преступления и его предмету.

Заведомо ложные показания, заключение эксперта,

специалиста или неправильный перевод ([ст. 307](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743A31A8p900O) УК РФ)

**Основным объектом** данного преступления выступают интересы правосудия. **Дополнительный объект** - права и интересы личности, интересы юридического лица.

Общественная опасность рассматриваемого посягательства на интересы правосудия состоит в том, что искажение истины в показаниях свидетеля, потерпевшего или специалиста, заключении эксперта или переводе препятствуют установлению истины по уголовному или гражданскому делу, нарушают нормальное функционирование судебной системы, работу органов следствия и дознания и могут препятствовать вынесению законного, обоснованного и справедливого приговора суда, как того требует [ст. 297](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B30ABp90BO) УПК РФ, либо законного и обоснованного решения суда, как того требует [ст. 195](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207E41CBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743939A9p901O) ГПК РФ. Требование законности, обоснованности и мотивированности для принимаемых арбитражным судом решений, постановлений, определений содержится в [ч. 3 ст. 15](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207EB1ABDF4D9AE80415D943291A6007BFA743930A0p905O) АПК РФ.

**Объективная сторона** преступления заключается в одном из следующих деяний, совершаемых путем действия: 1) заведомо ложных показаниях свидетеля; 2) заведомо ложных показаниях потерпевшего; 3) заведомо ложном заключении или показании эксперта; 4) заведомо ложном показании специалиста; 5) заведомо неправильном переводе в суде. Деяние может быть совершено в уголовном, гражданском или арбитражном судопроизводстве или при производстве предварительного расследования.

Заведомо ложные показание свидетеля, пояснение специалиста, заключение эксперта или заведомо неправильный перевод при производстве по делу об административном правонарушении или в исполнительном производстве влечет наказание по [ст. 17.9](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BFA743835A9p906O) КоАП РФ.

В соответствии с [ч. 1 ст. 56](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743935ABp906O) УПК РФ **свидетелем** является лицо, которому могут быть известны какие-либо обстоятельства, имеющие значение для расследования и разрешения уголовного дела, и которое вызвано для дачи показаний. О признании свидетелем дознаватель, следователь или суд выносят постановление.

Аналогичные определения содержатся в [ст. 69](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207E41CBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743933A9p903O) ГПК РФ и [ст. 56](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207EB1ABDF4D9AE80415D943291A6007BFA743933AAp902O) АПК РФ.

В соответствии с [ч. 3 ст. 56](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743935ABp904O) УПК РФ **не подлежат допросу в качестве свидетелей:** 1) судья, присяжный заседатель - об обстоятельствах уголовного дела, которые стали им известны в связи с участием в производстве по данному уголовному делу; 2) адвокат, защитник подозреваемого, обвиняемого - об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с обращением к нему за юридической помощью или в связи с ее оказанием; 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, депутат Государственной Думы без их согласия - об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с осуществлением ими своих полномочий.

Согласно [п. 1 ч. 4 ст. 56](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743935ACp907O) УПК РФ свидетель вправе отказаться свидетельствовать против самого себя, своего супруга (своей супруги) и других близких родственников, круг которых определен [п. 4 ст. 5](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743930AAp904O) УПК РФ. При согласии свидетеля дать показания он должен быть предупрежден о том, что его показания могут быть использованы в качестве доказательств по уголовному делу, в том числе и в случае его последующего отказа от этих показаний.

В соответствии со [ст. 42](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA773Dp306O) УПК РФ **потерпевшим** является физическое лицо, которому преступлением причинен физический, имущественный, моральный вред, а также юридическое лицо в случае причинения преступлением вреда его имуществу и деловой репутации. О признании потерпевшим дознаватель, следователь, прокурор или суд выносит постановление. Именно с этого момента физическое или юридическое лицо приобретает процессуальный статус потерпевшего.

Потерпевший вправе отказаться свидетельствовать против самого себя, своего супруга (своей супруги) и других близких родственников, круг которых определен [п. 4 ст. 5](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743930AAp904O) УПК РФ. При согласии потерпевшего дать показания он должен быть предупрежден о том, что его показания могут быть использованы в качестве доказательств по уголовному делу, в том числе и в случае его последующего отказа от этих показаний ([п. 3 ч. 2 ст. 42](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743933ABp90BO) УПК РФ).

В соответствии со [ст. 277](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839AEp903O) УПК РФ **допрос потерпевшего проводится по правилам допроса свидетеля**. В соответствии с [ч. 2 ст. 278](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839AEp906O) УПК РФ перед допросом председательствующий устанавливает личность свидетеля, выясняет его отношение к подсудимому и потерпевшему, разъясняет ему права, обязанности и ответственность (за дачу заведомо ложных показаний либо отказ от дачи показаний, за разглашение данных предварительного расследования), предусмотренные [ст. 56](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743935ADp904O) УПК РФ, о чем **свидетель дает подписку**, которая приобщается к протоколу судебного заседания.

Процессуальным основанием для возбуждения уголовного дела по [ст. 307](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743A31A8p900O) УК РФ (а также [ст. ст. 308](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B30A8p905O) и [310](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B30A9p90AO) УК РФ) являются умышленные действия по нарушению запретов, изложенных в **подписке**. Аналогичные положения прописаны в [ст. 176](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207E41CBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743938ACp90AO) ГПК РФ и [ст. 56](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207EB1ABDF4D9AE80415D943291A6007BFA743933AAp903O) АПК РФ.

Показания потерпевшего или свидетеля - это данные о любых обстоятельствах, подлежащих установлению по делу, отобранные в ходе допроса дознавателем, следователем, прокурором или судом ([ст. ст. 78](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743936A1p907O), [79](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743936A1p904O) УПК РФ, [ст. 69](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207E41CBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743933A8p90AO) ГПК РФ, [ст. 56](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207EB1ABDF4D9AE80415D943291A6007BFA743933AAp903O) АПК РФ). То есть сведения об обстоятельствах, влияющих на разрешение дела по существу. [Статья 307](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743A31A8p900O) УК РФ не имеет в виду показаний о несущественных обстоятельствах, относящихся к делу (например, изменение свидетелем в процессе расследования пояснения причины своего появления на месте преступления). Преступными являются только те показания, которые касаются существенных обстоятельств, т.е. влияют на вынесение законного и обоснованного приговора, решения или иного судебного акта. Они относятся в уголовном судопроизводстве к предмету доказывания, в гражданском судопроизводстве - к предмету иска.

Если свидетель (потерпевший) просто отказывается говорить, он может быть привлечен к ответственности не по рассматриваемой [статье](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743A31A8p900O), а за отказ от дачи показаний согласно [ст. 308](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B30A8p905O) УК РФ.

Все перечисленные в диспозиции [ст. 307](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743A31A8p907O) УК РФ действия должны быть совершены в процессе предварительного расследования либо в судебном заседании. Ложные сведения, данные свидетелем, например в беседе с прокурором, не составляют состава преступления, предусмотренного [ст. 307](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743A31A8p900O) УК РФ.

Согласно [ст. 57](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743935AEp903O) УПК РФ экспертом является лицо, обладающее специальными знаниями и назначенное в порядке, установленном законом, для производства судебной экспертизы и дачи заключения.

В соответствии с ч. 4 ст. 57 УПК РФ эксперт не вправе давать заведомо ложное заключение [(п. 4)](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743935AFp900O), разглашать данные предварительного расследования, ставшие известными ему в связи с участием в уголовном деле в качестве эксперта, если он был об этом заранее предупрежден в порядке, установленном [ст. 161](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743832A9p903O) УПК РФ [(п. 5)](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743A32AEp905O).

В подготовительной части судебного заседания в соответствии со [ст. 269](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839AAp90BO) УПК РФ председательствующий разъясняет эксперту его права и ответственность, предусмотренные [ст. 57](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743935ADp90AO) УПК РФ, о чем **эксперт дает подписку, которая приобщается к протоколу судебного заседания**. Аналогичные указания содержатся в [ст. 171](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207E41CBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743938ABp906O) ГПК РФ и [ч. 5 ст. 55](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207EB1ABDF4D9AE80415D943291A6007BFA743933A9p90AO) АПК РФ. Указанная подписка и будет процессуальным основанием для привлечения к уголовной ответственности в случае дачи заведомо ложного заключения.

В соответствии со [ст. 282](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839A0p90BO) УПК РФ в ходе судебного следствия, по ходатайству сторон или по собственной инициативе суд вправе вызвать для допроса эксперта, давшего заключение в ходе предварительного расследования, для разъяснения или дополнения данного им заключения. В этом случае эксперт допрашивается в качестве свидетеля со всеми вытекающими из этого статуса правами и обязанностями.

Ложность заключения эксперта выражается в намеренном искажении выявленных им фактов или в умолчании о них либо в неверной оценке фактов, ложных выводах из представленных для исследования материалов дела.

В соответствии со [ст. 58](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743935AFp90BO) УПК РФ **специалист** - лицо, обладающее специальными знаниями, привлекаемое к участию в процессуальных действиях в порядке, установленном [УПК](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415Dp904O) РФ, для содействия в обнаружении, закреплении и изъятии предметов и документов, в 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.

В отличие от эксперта специалист подлежит уголовной ответственности не за дачу заведомо ложного заключения, а за заведомо ложное показание.

Ложность показаний специалиста выражается в намеренном искажении выявленных им фактов или в умолчании о них либо в заведомо неверной оценке фактов, в ложных выводах из представленных для исследования материалов дела. Как и эксперт, специалист дает показания в качестве свидетеля.

**Переводчиком** является лицо, привлекаемое к участию в уголовном судопроизводстве в случаях, предусмотренных [УПК](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415Dp904O) РФ, свободно владеющее языком, знание которого необходимо для перевода, а также владеющее навыками сурдоперевода и приглашенное для участия в производстве по уголовному делу ([ст. 59](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743935A0p904O) УПК РФ).

В подготовительной части судебного заседания в соответствии со [ст. 263](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839A9p901O) УПК РФ председательствующий разъясняет переводчику его права и ответственность, предусмотренные [ст. 59](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743935A0p905O) УПК РФ, о чем переводчик дает подписку, которая приобщается к протоколу судебного заседания. Аналогичные положения содержатся в [ст. 162](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207E41CBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743938A8p902O) ГПК РФ и [ст. 57](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207EB1ABDF4D9AE80415D943291A6007BFA743933AAp90BO) АПК РФ.

Неправильный перевод состоит в искажении смысла переводимых материалов дела (устной или письменной речи) - показаний или документов при производстве предварительного расследования или в процессе судебного разбирательства. Ложным будет и умолчание переводчика о существенных для разрешения дела обстоятельствах при переводе показаний и документов.

Все вышеперечисленные деяния, совершенные в суде либо при производстве предварительного расследования, влекут уголовную ответственность по [ст. 307](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743A31A8p900O) УК РФ независимо от того, искажают ли они истину в пользу обвиняемого по уголовному делу или против него, а равно в пользу истца или ответчика по гражданскому делу.

Состав преступления сконструирован законодателем по типу формальных составов преступлений. Преступление считается оконченным с момента совершения одного из указанных действий независимо от того, приняты ли эти показания, заключение эксперта, показания специалиста или перевод в качестве доказательств по рассматриваемому делу. На стадии предварительного расследования это преступление считается оконченным, когда свидетель, потерпевший или специалист, если он задавал вопросы, подписал протокол допроса, эксперт - заключение; в стадии судебного разбирательства - с момента дачи свидетелем, потерпевшим, специалистом показаний или оглашения экспертом содержания заключения. Для переводчика данное преступление окончено с момента представления им заведомо неправильного письменного перевода или окончания устного перевода.

**Субъективная сторона** характеризуется только прямым умыслом. Об этом свидетельствуют указания в законе на заведомость совершаемых действий. Виновный сознает, что он дает по данному делу суду, органам предварительного расследования не соответствующие действительности показания в качестве свидетеля или потерпевшего, или ложное заключение как эксперт, или делает неправильный перевод, и желает совершить эти действия.

Мотивы таких действий не определены законом и могут быть различны (стремление улучшить или, напротив, ухудшить положение обвиняемого, боязнь мести с его стороны, корысть, неприязненные отношения, ложно понимаемые интересы борьбы с преступностью и др.). Значения для квалификации преступления они не имеют.

Добросовестное заблуждение потерпевшего или свидетеля, неправильное восприятие ими актов вследствие невнимательности, забывчивости, отсутствия должной компетенции эксперта, специалиста или переводчика и другие обстоятельства, повлиявшие на дачу не соответствующих истине показаний, заключения или перевода исключают ответственность по [ст. 307](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743A31A8p900O) УК РФ.

**Субъект** данного преступления - специальный. Им могут быть лица, достигшие 16-летнего возраста и прямо указанные в [ст. 307](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743A31A8p907O) УК РФ, - свидетель, потерпевший, эксперт, специалист, переводчик, признанные таковыми в соответствии с [УПК](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415Dp904O), [ГПК](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207E41CBDF4D9AE80415Dp904O), [АПК](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207EB1ABDF4D9AE80415Dp904O) РФ. Несовершеннолетние в возрасте до 16 лет, в том числе привлеченные к участию в деле в качестве свидетелей или потерпевших, субъектами данного преступления не являются.

Другие участники процесса ответственности по [ст. 307](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743A31A8p900O) УК РФ не несут.

**Квалифицированным видом преступления** является совершение тех же действий, соединенных с обвинением в совершении тяжкого и особо тяжкого преступления, определение которых дается в [ст. 15](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743930ADp906O) УК РФ.

Статья 307 УК РФ дополнена [примечанием](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743A31A8p905O), согласно которому 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 показаний, данных ими, заключения или о заведомо неправильном переводе.

Мотивы, по которым свидетель, потерпевший, эксперт, специалист или переводчик добровольно заявили о ложности данных ими показаний, заключения или о заведомо неправильном переводе, не имеют значения для решения вопроса об освобождении их от уголовной ответственности.

Отказ свидетеля или потерпевшего

от дачи показаний ([ст. 308](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B30A8p905O) УК РФ)

**Основным объектом** этого преступления выступают интересы правосудия. **Дополнительный объект** - права и свободы человека и гражданина, законные интересы физических и юридических лиц.

Общественная опасность рассматриваемого преступления заключается в том, что в результате его совершения затрудняется деятельность по осуществлению правосудия, создаются препятствия по установлению истины, полному, всестороннему и объективному расследованию дела.

В отличие от свидетеля и потерпевшего подозреваемый и обвиняемый вправе не давать показаний.

За уклонение эксперта от дачи заключения уголовная ответственность не установлена. Виновный может быть привлечен к дисциплинарной ответственности (например, экспертным учреждением, где он работает) либо к гражданско-правовой ответственности (например, эксперт - индивидуальный предприниматель за то, что не исполнил свои обязательства по договору возмездного оказания услуг, [ст. ст. 779](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1203E818BDF4D9AE80415D943291A6007BFA743833AAp904O) - [783](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1203E818BDF4D9AE80415D943291A6007BFA743833ABp90AO) ГК РФ).

Отказ потерпевшего или свидетеля от дачи показаний по делу об административном правонарушении согласно [ст. ст. 25.2](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B33A8p90BO) и [25.6](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B33ABp903O) КоАП РФ влечет ответственность по [ст. 17.7](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E918BDF4D9AE80415D943291A6007BFA743835A8p90AO) КоАП РФ, в силу чего уголовная ответственность за указанные действия в действующем уголовном законодательстве не предусмотрена.

Согласно УПК РФ ([ст. ст. 277](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839AEp903O), [278](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743839AEp900O)), ГПК РФ [(ст. 176)](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207E41CBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743938ACp90AO), АПК РФ [(ст. 56)](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207EB1ABDF4D9AE80415D943291A6007BFA743933AAp903O) свидетель и потерпевший предупреждаются об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний, о чем они дают подписку, которая приобщается к протоколу судебного заседания.

**Объективная сторона** преступления выражается в отказе свидетеля или потерпевшего от дачи показаний либо уклонении потерпевшего от прохождения освидетельствования, от производства в отношении его судебной экспертизы в случаях, когда не требуется его согласие, или от предоставления образцов почерка и иных образцов для сравнительного исследования.

По конструкции объективной стороны состав преступления является **формальным**. Он может быть совершен как путем действий (прямой устный или письменный отказ давать показания), так и бездействия (молчание в ответ на предложение дать показания).

Уклонение потерпевшего от прохождения освидетельствования, от производства в отношении его судебной экспертизы в случаях, когда не требуется его согласие, или от предоставления образцов почерка и иных образцов для сравнительного исследования может выражаться в неявке по вызовам, изменении места жительства, отъезде за пределы населенного пункта и в других действиях, которые делают невозможным производство необходимых действий, например взятие образцов почерка, биоматериалов и т.п. Уголовно наказуемыми такие действия будут в том случае, если для производства освидетельствования, получения необходимых образцов согласие потерпевшего не требуется.

Преступление считается **оконченным** в момент совершения любого из этих деяний независимо от наступивших последствий.

Дальнейшее поведение лица (например, дача показаний в суде после отказа дать их на предварительном следствии) не влияет на квалификацию содеянного, но может быть учтено при индивидуализации ответственности (например, при решении вопроса о применении [ч. 2 ст. 14](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743930ADp907O) УК РФ). Также не свидетельствует об отсутствии состава тот факт, что лицо ранее уже давало показания.

Если причинами отказа послужили факты физического или психического принуждения к такому отказу, то вопрос об уголовной ответственности свидетеля или потерпевшего, отказавшихся давать показания или совершать иные действия, указанные в диспозиции рассматриваемой нормы, решается исходя из положений [ст. 40](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743931AEp907O) УК РФ, предусматривающей упомянутые виды принуждения в качестве одного из обстоятельств, исключающих преступность деяния. Одновременно следует рассмотреть вопрос о возбуждении уголовного дела по [ст. 309](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B30A9p903O) УК РФ в отношении лица, принуждающего свидетеля или потерпевшего к уклонению от дачи показаний.

Как и применительно к предыдущему составу преступления, отсутствие предупреждения об уголовной ответственности в случае отказа свидетеля или потерпевшего от дачи показаний относится к числу конструктивных признаков состава и исключает уголовную ответственность. Этот вывод подтверждается положениями [п. 18](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD160991407E81CBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743930AFp90BO) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 31 октября 1995 г. N 8 "О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия" (в ред. от 6 февраля 2007 г.) <1>, где говорится о том, что при рассмотрении гражданских и уголовных дел, а также дел об административных правонарушениях судам необходимо исходить из того, что в соответствии со [ст. 51](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD163951600E74BEAF688FB8E4455C47A81E84576FB7530p306O) Конституции Российской Федерации никто не обязан свидетельствовать против самого себя, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом.

--------------------------------

<1> БВС РФ. 1996. N 1; 2007. N 5.

В ходе производства предварительного расследования и рассмотрения уголовных дел в суде должностные лица, осуществляющие уголовное судопроизводство, и суды обязаны разъяснять лицу, в отношении которого проводилась проверка сообщения о преступлении в порядке, предусмотренном [ст. 144](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743830A0p906O) УПК РФ, подозреваемому, обвиняемому, подсудимому (оправданному, осужденному, лицу, в отношении которого уголовное дело прекращено, - при производстве в суде апелляционной инстанции), гражданскому истцу, гражданскому ответчику, свидетелю и потерпевшему право не свидетельствовать против самого себя, своего супруга и близких родственников, гарантированное соответствующими нормами [УПК](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415Dp904O) РФ. Невыполнение этого требования уголовно-процессуального закона влечет признание объяснений лица, в отношении которого проводилась проверка сообщения о преступлении в порядке, предусмотренном [ст. 144](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743830A0p906O) УПК РФ, а также показаний указанных лиц полученными с нарушением закона <1>.

--------------------------------

<1> [Постановление](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD160991407E81CBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743930AFp90AO) Пленума Верховного Суда РФ от 31.10.1995 N 8 "О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия" (в ред. от 16.04.2013) // БВС РФ. 1996. N 1.

Таким образом, несоблюдение рассматриваемого процессуального требования Пленум Верховного Суда РФ связывает с недопустимостью доказательств и отсутствием состава отказа от дачи показаний.

От отказа следует отличать уклонение свидетеля и потерпевшего от явки в суд. Указанное деяние влечет не уголовную, а процессуальную ответственность, которая исчерпывающим образом указана в [ст. 111](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743938A1p905O) УПК РФ.

[Примечание к статье](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B30A8p90AO) гласит, что не подлежит уголовной ответственности отказ от дачи показаний против самого себя, своего супруга или своих близких родственников. Это соответствует положениям [ст. 51](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD163951600E74BEAF688FB8E4455C47A81E84576FB7530p306O) Конституции РФ.

Следует иметь в виду, что Семейный кодекс РФ в [ч. 2 ст. 1](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609B1406E818BDF4D9AE80415D943291A6007BFA743930A9p901O) указывает, что признается лишь брак, заключенный в органах записи актов гражданского состояния (ЗАГС). Следовательно, только лица, состоящие в официально зарегистрированном браке, подпадают под действие данного [примечания](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B30A8p90AO) и не подлежат уголовной ответственности за отказ от дачи показаний против своего супруга.

[Часть 2 ст. 51](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD163951600E74BEAF688FB8E4455C47A81E84576FB7530p308O) Конституции РФ гласит, что федеральным законом могут устанавливаться иные случаи освобождения от обязанности давать свидетельские показания.

Указанное положение [Конституции](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD163951600E74BEAF688FB8E4455C47A81E84576FB7530p308O) РФ нашло свое развитие в [ч. 3 ст. 56](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743935ABp904O) УПК РФ. Не подлежат допросу в качестве свидетелей <1>:

--------------------------------

<1> Согласно [Определению](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1659A1304E416E0FED1F78C435A9B6D86A14977FB743932pA08O) Конституционного Суда РФ от 06.02.2004 N 44-О "По жалобе гражданина Демьяненко Владимира Николаевича на нарушение его конституционных прав положениями статей 56, 246, 278 и 355 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации" (СЗ РФ. 2004. N 14. Ст. 1341): Положение, содержащееся в [ч. 3 ст. 56](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743935ABp904O) УПК Российской Федерации в его конституционно-правовом истолковании, не может служить основанием для воспроизведения в ходе судебного разбирательства содержания показаний подозреваемого, обвиняемого, данных в ходе досудебного производства по уголовному делу в отсутствие защитника и не подтвержденных им в суде, путем допроса в качестве свидетеля, дознавателя или следователя, производившего дознание или предварительное следствие.

1) судья, присяжный заседатель - об обстоятельствах уголовного дела, которые стали им известны в связи с участием в производстве по данному уголовному делу;

2) адвокат, защитник подозреваемого, обвиняемого - об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с обращением к нему за юридической помощью или в связи с ее оказанием <1>;

--------------------------------

<1> Согласно [Определению](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1659F1302ED16E0FED1F78C435A9B6D86A14977FB743930pA0FO) Конституционного Суда РФ от 6 марта 2003 г. N 108-О "По жалобе гражданина Цицкишвили Гиви Важевича на нарушение его конституционных прав пунктом 2 части третьей статьи 56 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации" (СЗ РФ. 2003. N 21. Ст. 2060):

2. ...Предусмотренное [п. 2 ч. 3 ст. 56](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743A32AEp907O) УПК РФ освобождение защитника от обязанности свидетельствовать об обстоятельствах, которые стали ему известны или доверены в связи с его профессиональной деятельностью, служит обеспечению интересов обвиняемого и является гарантией беспрепятственного выполнения защитником возложенных на него функций; в этом заключается смысл и предназначение указанной нормы...

3. Освобождая адвоката от обязанности свидетельствовать о ставших ему известными обстоятельствах в случаях, когда это вызвано нежеланием разглашать конфиденциальные сведения, [п. 2 ч. 3 ст. 56](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743A32AEp907O) УПК Российской Федерации вместе с тем не исключает его право дать соответствующие показания в случаях, когда сам адвокат и его подзащитный заинтересованы в оглашении тех или иных сведений. Данная норма также не служит для адвоката препятствием в реализации права выступить свидетелем по делу при условии изменения впоследствии его правового статуса и соблюдения прав и законных интересов лиц, доверивших ему информацию.

В подобных случаях суды не вправе отказывать в даче свидетельских показаний лицам, перечисленным в [ч. 3 ст. 56](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743935ABp904O) УПК Российской Федерации (в том числе защитникам обвиняемого и подозреваемого), при заявлении ими соответствующего ходатайства. Невозможность допроса указанных лиц - при их согласии дать показания, а также при согласии тех, чьих прав и законных интересов непосредственно касаются конфиденциально полученные адвокатом сведения, - приводила бы к нарушению конституционного права на судебную защиту и искажала бы само существо данного права.

3) адвокат - об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с оказанием юридической помощи;

4) священнослужитель - об обстоятельствах, ставших ему известными из исповеди <1>;

--------------------------------

<1> Аналогично решен вопрос в [п. 7 ст. 3](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1203ED19BDF4D9AE80415D943291A6007BFA743930ABp903O) Федерального закона от 26 сентября 1997 г. N 125 ФЗ "О свободе совести и о религиозных объединениях" (с изм.) // СЗ РФ. 1997. N 39. Ст. 4465.

5) член Совета Федерации, депутат Государственной Думы без их согласия - об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с осуществлением ими своих полномочий.

Аналогично решается вопрос в [ч. 5 ст. 56](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207EB1ABDF4D9AE80415D943291A6007BFA743933AAp906O) АПК РФ: не подлежат допросу в качестве свидетелей судьи и иные лица, участвующие в осуществлении правосудия, об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с участием в рассмотрении дела, представители по гражданскому и иному делу - об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с исполнением обязанностей представителей, а также лица, которые в силу психических недостатков не способны правильно понимать факты и давать о них показания.

Соответствующие положения установлены и [ч. 3 ст. 69](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207E41CBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743933A9p901O) ГПК РФ, где определено, что не подлежат допросу в качестве свидетелей:

1) представители по гражданскому делу или защитники по уголовному делу, делу об административном правонарушении - об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с исполнением обязанностей представителя или защитника;

2) судьи, присяжные, народные или арбитражные заседатели - о вопросах, возникавших в совещательной комнате в связи с обсуждением обстоятельств дела при вынесении решения суда или приговора;

3) священнослужители религиозных организаций, прошедших государственную регистрацию, - об обстоятельствах, которые стали им известны из исповеди.

Согласно [ч. 4 ст. 69](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207E41CBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743933A9p905O) ГПК РФ помимо лиц, перечисленных в [примечании к ст. 308](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B30A8p90AO) УК РФ ([ч. 1 ст. 51](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD163951600E74BEAF688FB8E4455C47A81E84576FB7530p307O) Конституции РФ), вправе отказаться от дачи свидетельских показаний депутаты законодательных органов - в отношении сведений, ставших им известными в связи с исполнением депутатских полномочий [(п. 4)](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207E41CBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743933AAp903O), Уполномоченный по правам человека в Российской Федерации - в отношении сведений, ставших ему известными в связи с выполнением своих обязанностей [(п. 5)](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1207E41CBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743933AAp902O) <1>.

--------------------------------

<1> Аналогичная норма содержится в [ч. 2 ст. 24](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609B1107EE1FBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743930A1p905O) Федерального конституционного закона от 26 февраля 1997 г. N 1-ФКЗ "Об Уполномоченном по правам человека в Российской Федерации" // СЗ РФ. 1997. N 9. Ст. 1011.

Необходимо обратить внимание, что указанные лица освобождаются от ответственности именно за отказ от дачи показаний, а не за дачу ложных показаний. В последнем случае уголовная ответственность по [ст. 307](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743A31A8p900O) УК РФ наступает на общих основаниях.

**Субъективная сторона** данного преступления характеризуется прямым умыслом, т.е. лицо сознает, что его показания или совершение иных действий важны для всестороннего и объективного расследования дела или его рассмотрения в суде, предвидит, что его отказ от дачи показаний или уклонение от совершения необходимых действий могут помешать этому, но желает действовать именно таким образом.

**Субъектом** отказа от дачи показаний является вменяемое лицо, достигшее 16 лет, привлеченное в установленном законом порядке к участию в деле в качестве свидетеля или признанное потерпевшим по делу (субъект специальный). Свидетели и потерпевшие, не достигшие 16-летнего возраста, не могут быть привлечены к уголовной ответственности.

Подкуп или принуждение к даче показаний

или уклонению от дачи показаний

либо неправильному переводу ([ст. 309](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B30A9p903O) УК РФ)

Это преступление является одной из форм противодействия правосудию, интересы которого и будут его **основным объектом**. В качестве дополнительного объекта преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 309](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743A31A8p90BO) УК РФ, могут выступать интересы обвиняемого, подсудимого, гражданского истца, гражданского ответчика, а преступления, предусмотренного [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743A31A9p903O) - [4 ст. 309](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B30A9p904O) УК РФ, - отношения собственности, здоровье, честь, достоинство и условия безопасности жизни граждан.

**Общественная опасность** комментируемого преступления состоит в том, что совершение указанных в этой норме действий может повлечь за собой принятие судом незаконного и необоснованного решения или постановления, незаконного и необоснованного обвинительного либо оправдательного приговора. Кроме того, подкуп и принуждение свидетеля, потерпевшего, эксперта, переводчика препятствуют добросовестному исполнению ими процессуальных обязанностей.

По законодательной конструкции [ст. 309](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B30A9p903O) УК РФ сформулирована в четырех частях:

1) подкуп свидетеля, потерпевшего, эксперта, специалиста или переводчика;

2) принуждение этих лиц к даче ложных показаний (экспертного заключения, показаний специалиста, неправильного перевода), а равно к уклонению от дачи показаний, соединенное с шантажом, угрозой убийством, причинением вреда здоровью, уничтожением или повреждением имущества этих лиц или их близких;

3) принуждение названных лиц, совершенное с применением насилия, не опасного для жизни и здоровья;

4) подкуп или принуждение, совершенные организованной группой либо с применением насилия, опасного для жизни и здоровья указанных лиц.

Все эти действия могут быть совершены в любой стадии уголовного, гражданского, арбитражного, административного процесса. В.Н. Кудрявцев обоснованно полагает, что указанные действия могут быть совершены и заблаговременно - до процесса и даже после него - в расчете на пересмотр соответствующего судебного решения <1>.

--------------------------------

<1> См.: Курс российского уголовного права: Особенная часть / Под ред. В.Н. Кудрявцева, А.В. Наумова. М., 2002. С. 898.

По **объективной стороне** составы преступлений, предусмотренные [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743A31A8p90BO) и [2 ст. 309](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743A31A9p903O) УК РФ, являются формальными и являются оконченными с момента совершения указанных в законе действий независимо от достижения виновным требуемого результата.

[Частью 1 ст. 309](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743A31A8p90BO) УК РФ предусмотрена ответственность за подкуп свидетеля, потерпевшего, эксперта, специалиста или переводчика в целях дачи ими ложных показаний, ложного заключения или неверного перевода.

Под подкупом в [ч. 1 ст. 309](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743A31A8p90BO) УК РФ следует понимать незаконную передачу свидетелю, потерпевшему в целях дачи ими ложных показаний либо эксперту в целях дачи им ложного заключения или ложных показаний, специалисту в целях дачи им ложных показаний, а равно переводчику с целью осуществления им неправильного перевода денег, ценных бумаг, иного имущества, а равно незаконное оказание им услуг имущественного характера за совершение действий в интересах дающего.

Таким образом, предмет подкупа в [ст. 309](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B30A9p903O) УК РФ аналогичен предмету преступления в [ст. ст. 290](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFF72p30FO) и [204](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFF71p309O) УК РФ. Содержание предмета подкупа раскрыто в [п. 9](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609E1104EC1FBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743930AAp902O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г. N 6 "О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе" <1>. **Предмет подкупа** - это наряду с деньгами, ценными бумагами и иным имуществом выгоды или услуги имущественного характера, оказываемые безвозмездно, но подлежащие оплате (предоставление туристических путевок, ремонт квартиры, строительство дачи и т.п.). К выгодам имущественного характера относятся, в частности, занижение стоимости передаваемого имущества, приватизируемых объектов, уменьшение арендных платежей, процентных ставок за пользование банковскими ссудами. Время их передачи (до или после совершения действий в интересах дающего) на квалификацию содеянного не влияет.

--------------------------------

<1> БВС РФ. 2000. N 4.

Передача незаконного вознаграждения при подкупе считается оконченной с момента принятия получателем хотя бы части передаваемых ценностей.

В случае отказа названных лиц от получения предмета подкупа действия виновного следует квалифицировать по [ч. 3 ст. 30](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743931AAp903O) и [ч. 1 ст. 309](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743A31A8p90BO) УК РФ.

Если обусловленная передача ценностей не состоялась по обстоятельствам, не зависящим от воли лиц, пытавшихся передать предмет подкупа, содеянное ими следует квалифицировать как покушение на подкуп.

Не может быть квалифицировано как покушение на подкуп высказанное намерение лица дать деньги, ценные бумаги, иное имущество либо предоставить возможность незаконно пользоваться услугами материального характера в случаях, когда лицо для реализации высказанного намерения никаких конкретных действий не предпринимало.

При решении вопроса об ответственности по [ч. 1 ст. 309](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743A31A8p90BO) УК РФ не имеет значения как размер подкупа <1>, так и то, что свидетелем, потерпевшим, экспертом, специалистом и переводчиком не была выполнена просьба лица, совершившего подкуп. Фактическое исполнение достигнутой договоренности не включается в состав этого преступления.

--------------------------------

<1> Так как не имеет значения размер подкупа, то и уголовное дело не может быть прекращено ввиду незначительности переданной суммы или стоимости предмета подкупа при условии доказанности умысла на подкуп.

Ответственность получателей подкупа [ст. 309](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B30A9p903O) УК РФ не предусмотрена, они отвечают только за ложные показания.

Получение предмета подкупа без намерения совершить необходимые действия следует квалифицировать как мошенничество по [ст. 159](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B36A8p902O) УК РФ.

Владелец ценностей в таких случаях несет ответственность за покушение на подкуп, если передача ценностей преследовала цель совершения желаемого для него действия.

Если лицо получает от кого-либо деньги или иные ценности якобы для передачи подкупа и, не намереваясь этого делать, присваивает их, содеянное им также следует квалифицировать как мошенничество. Действия владельца ценностей в таких случаях подлежат квалификации как покушение на подкуп. При этом не имеет значения, называлось ли конкретное лицо, которому предполагалось передать незаконное вознаграждение при подкупе.

[Часть 2 ст. 309](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743A31A9p903O) УК РФ предусматривает ответственность за принуждение свидетеля, потерпевшего к даче ложных показаний, эксперта к даче ложного заключения или показаний, специалиста к даче ложных показаний или переводчика к осуществлению неправильного перевода, а равно принуждение указанных лиц к уклонению от дачи показаний, соединенное с шантажом, угрозой убийством, причинением вреда здоровью, уничтожением или повреждением имущества этих лиц или их близких.

Как видно из содержания диспозиции рассматриваемой нормы, принуждение указанных лиц к совершению противоправных действий осуществляется виновным в двух формах - в принуждении к даче ложных показаний (заключения), к осуществлению неправильного перевода и в принуждении уклониться от дачи показаний.

В данном случае под уклонением от дачи показаний следует понимать отказ лица от явки на допрос к лицу, производящему дознание, следователю, прокурору, в суд, несмотря на их вызовы, сокрытие своего места нахождения, изменения места жительства и т.п.

Указанные в этой норме процессуальные субъекты принуждаются к деяниям, за которые они сами несут уголовную или процессуальную ответственность. Тем самым им наносится вред не только применением указанных в законе способов принуждения, но и побуждением их к противоправному поведению, за которое предусмотрено наказание.

В правоприменительной практике при применении рассматриваемой нормы существует проблема понимания термина "дача показаний". Указанная проблема особенно актуальна при рассмотрении дел частного обвинения, когда виновный склоняет потерпевшего под угрозой насилия не изменить показания, а забрать заявление, т.е. прекратить уголовное преследование. В данном случае умыслом правонарушителя охватывается не принуждение потерпевшего к даче ложных сведений об обстоятельствах происшедшего, а принуждение к отказу от заявления как процессуального основания привлечения к уголовной ответственности. Следовательно, в этом случае речь может идти только о преступлениях против личности или имущества гражданина, но не против правосудия.

При проведении предварительного расследования также часто возникает вопрос о возможности привлечения к уголовной ответственности по [ст. 309](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B30A9p903O) УК РФ, если принуждение к даче показаний или уклонению от дачи показаний имело место в момент совершения преступления или непосредственно после его совершения, когда органам предварительного расследования еще не стало известно о совершенном деянии или когда очевидца или потерпевшего принуждают дать ложные объяснения в рамках сбора проверочного материала до возбуждения уголовного дела, когда в правоохранительных органах уже есть сообщение о преступлении. Проблемы квалификации возникают и тогда, когда уголовное дело возбуждено, лицо давало объяснения в рамках проверочного материала, но еще не вызвано в орган предварительного расследования для дачи показаний, и в этот момент на него оказывается давление с целью склонить к даче ложных показаний.

В связи с тем, что в данной ситуации, с точки зрения [УПК](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415Dp904O) РФ, субъектов посягательства, каковыми являются потерпевший или свидетель, еще нет, т.е. указанные лица процессуально находятся за пределами предварительного расследования и судебного разбирательства, то и преступление, предусмотренное [ст. 309](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B30A9p903O) УК РФ, отсутствует, а есть состав преступления против личности <1>. Аналогичную позицию занимает и Верховный Суд РФ <2>.

--------------------------------

<1> Сходная точка зрения высказывалась и ранее. См.: Барышева В. [Ответственность за лжесвидетельство и принуждение](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCCD2715FE7DD1659E1304E74BEAF688FB8E4455C47A81E84576FB7438p306O) к даче показаний // Законность. 2003. N 5. С. 50.

<2> См.: [Постановление](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCCF3F1EFE7DD1669B1102EF16E0FED1F78C43p50AO) N 155п02пр по делу Шиганова и Адмаева // Обзор судебной практики Верховного Суда РФ от 17 июля 2002 г. "[Обзор](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCCF3F1EFE7DD1609B1506E816E0FED1F78C435A9B6D86A14977FB743837pA0DO) законодательства и судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за второй квартал 2002 года" // БВС РФ. 2002. N 12.

**Принуждение** представляет собой психическое насилие по отношению к свидетелю, потерпевшему, эксперту, специалисту или переводчику как способ заставить их дать ложные показания, заключение, осуществить неправильный перевод или уклониться от дачи показаний. Подобное психическое воздействие осуществляется путем угроз, исчерпывающий перечень которых дан в законе. К ним относятся шантаж, т.е. угроза распространения позорящих, а равно иных сведений, оглашение которых может нанести ущерб чести и достоинству потерпевшего или его близких независимо от того, являются ли они действительно таковыми для данного лица, соответствуют или нет истине <1>; угроза убийством, причинением вреда здоровью, угроза уничтожения или повреждения имущества указанных лиц или их близких.

--------------------------------

<1> См.: [пункт 3](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609E1303E516E0FED1F78C435A9B6D86A14977FB743931pA00O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 4 мая 1990 г. N 3 "О судебной практике по делам о вымогательстве" (в ред. 1996 г.) // Сборник постановлений Пленумов Верховного Суда Российской Федерации по уголовным делам / Сост. С.Г. Ласточкина, Н.Н. Хохлова. 4-е изд., перераб. и доп. М., 2004. С. 206.

Угроза совершения иных действий, не указанных в законе, не образует состава рассматриваемого преступления.

Для квалификации подобных действий не имеет значения, намеревался ли виновный реализовать угрозу. Важно, чтобы она была значимой для лица, которое принуждается к даче ложных показаний, ложного заключения, неправильного перевода, и воспринималась им как реальная опасность и находилась в причинной связи с принуждением. Форма выражения угрозы для квалификации не имеет значения.

Принуждение к даче ложных показаний, заключения, осуществлению неправильного перевода или уклонению от дачи показаний считается оконченным с момента предъявления соответствующего требования, подкрепленного угрозой, независимо от того, достиг виновный своей цели или нет. Если угроза полностью или частично приведена в исполнение, содеянное квалифицируется дополнительно по соответствующей статье [УК](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415Dp904O) РФ, за исключением случаев, указанных в [ч. ч. 3](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B30A9p906O) и [4 ст. 309](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B30A9p904O) УК РФ.

Как разъяснено в одном из решений Верховного Суда РФ, в действиях лица, предложившего другому лицу дать ложные показания, но не угрожавшему последнему ни убийством, ни насилием, ни истреблением имущества, нет состава рассматриваемого преступления <1>.

--------------------------------

<1> БВС РСФСР. 1962. N 8. С. 11.

Воздействие на свидетеля, потерпевшего, эксперта или переводчика с целью добиться дачи ими ложного показания (заключения) иным путем - просьбы, уговоры, попытки разжалобить - может влечь ответственность не по [ст. 309](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B30A9p903O) УК РФ, а как подстрекательство к даче ложных показаний по [ст. ст. 33](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743931ABp903O) и [307](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743A31A8p900O) УК РФ.

**Субъективная сторона** преступления выражается в прямом умысле.

При подкупе виновный сознает, что предоставляет свидетелю, потерпевшему, эксперту или переводчику конкретную имущественную выгоду за дачу ими ложных показаний, заключения, перевода, и желает совершить подобные действия.

Лицо, понуждающее к даче ложных показаний, заключения, перевода либо уклонению от дачи показаний, сознает, что он вынуждает, подавляя волю потерпевшего путем шантажа, угрозы убийством, причинением вреда здоровью, уничтожения или повреждения имущества, указанных в законе лиц или их близких дать ложные показания, заключение, перевод либо уклониться от дачи показаний, и желает этого.

Цель преступления - добиться дачи ложных показаний, заключения, неправильного перевода или отказа от показаний.

Мотивы рассматриваемого преступления могут быть разными: месть, корысть, стремление избежать привлечения к ответственности и т.д.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

Субъектом преступления, предусмотренного [ст. 309](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B30A9p903O) УК РФ, могут быть как участники процесса (например, истец, ответчик, обвиняемый, другой свидетель и т.п.), так и третьи лица. Когда действует организованная группа, то исполнителем подкупа или принуждения может быть и один человек, однако он действует по поручению или с согласия группы.

[Часть 3 ст. 309](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B30A9p906O) УК РФ предусматривает ответственность за совершение преступления с применением насилия, не опасного для жизни и здоровья указанных лиц. Под таким насилием следует понимать побои или совершение иных насильственных действий, связанных с причинением потерпевшему физической боли либо с ограничением его свободы (связывание рук, применение наручников, оставление в закрытом помещении и др.).

Согласно [ч. 4 ст. 309](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B30A9p904O) УК РФ особо квалифицированным видом преступления являются действия, предусмотренные [ч. 1](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743A31A8p90BO) (подкуп) и [ч. 2](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743A31A9p903O) (принуждение), если они совершены организованной группой либо с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, т.е. такого насилия, которое повлекло причинение тяжкого и средней тяжести вреда здоровью потерпевшего, а также причинение легкого вреда здоровью, вызвавшее кратковременное расстройство здоровья или незначительную стойкую утрату общей трудоспособности. К данному виду относится и насилие, хотя и не причинившее вред здоровью потерпевшего, однако в момент применения создававшее реальную опасность для его жизни или здоровья.

Вместе с тем, учитывая, что санкция [ч. 4 ст. 309](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B30A9p904O) УК РФ предусматривает лишение свободы на срок до 7 лет, а санкция [ч. 1 ст. 111](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B30AAp900O) УК РФ - до 8 лет, можно сделать вывод о том, что понятие насилия, опасного для жизни или здоровья, в составе, предусмотренном [ч. 4 ст. 309](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B30A9p904O) УК РФ, охватывает только причинение вреда здоровью средней тяжести. При причинении тяжкого вреда здоровью действия лица квалифицируются по совокупности преступлений, предусмотренных [ч. 4 ст. 309](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B30A9p904O) и [ст. 111](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743935AFp900O) УК РФ.

Понятие организованной группы дано в [ч. 3 ст. 35](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743931ACp906O) УК РФ, а также раскрывается в [п. 15](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609D1805E814BDF4D9AE80415D943291A6007BFA743930AAp906O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29 "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое".

При признании рассматриваемых преступлений совершенными организованной группой действия всех соучастников независимо от их роли в содеянном подлежат квалификации как соисполнительство без ссылки на [ст. 33](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743931ABp903O) УК РФ.

Вопрос об уголовной ответственности лиц, исполнивших под принуждением требования субъекта преступления, должен решаться с учетом положений [ст. 40](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743931AEp907O) УК РФ о физическом и психическом принуждении.

Разглашение данных предварительного расследования

([ст. 310](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B30A9p90AO) УК РФ)

**Основным объектом** рассматриваемого преступления являются интересы правосудия. В качестве **дополнительного объекта** могут выступать интересы личности.

**Общественная опасность** преступления состоит в том, что несанкционированное предание огласке данных предварительного расследования может существенно повлиять на интересы правосудия: обвиняемый может скрыться от следствия и суда, сокрыть добытое преступным путем, предупредить своих сообщников или другими способами воспрепятствовать установлению истины по делу; разглашение этих данных может создать неверное общественное мнение о лице, обвиняемом в совершении преступления, жертве преступления, других участниках процесса; оно может негативно сказаться на родных и близких как субъекта преступления, так и иных лиц.

Требование недопустимости разглашения материалов предварительного следствия содержится и в [ст. 161](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743832A9p903O) УПК РФ. Согласно [ч. 2](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA73p30FO) указанной нормы прокурор, следователь или дознаватель предупреждает 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](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B30A9p90AO) УК РФ. Указанная подписка и является процессуальным основанием привлечения виновных к уголовной ответственности.

Что касается самих работников следственных органов, то сохранение служебной тайны является их профессиональной обязанностью.

Поскольку [ст. 310](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B30A9p90AO) УК РФ (равно как и [ст. 161](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201EF1BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743832A9p903O) УПК РФ) не определяет перечень данных, которые не могут быть разглашены, к ним следует относить любые сведения, содержащиеся в уголовном деле.

**Объективная сторона** преступления состоит в разглашении данных предварительного расследования лицом, предупрежденным о недопустимости их разглашения, если оно совершено без согласия следователя или лица, производящего дознание. Деяние может быть совершено только путем действия.

Под **разглашением** следует понимать противоправное предание огласке данных предварительного расследования независимо от формы такого сообщения (устно, письменно, в средствах массовой информации) и наступления каких-либо последствий.

По конструкции объективной стороны данный состав является формальным. Преступление считается **оконченным** с момента огласки данных предварительного расследования, когда эти сведения стали известны хотя бы одному постороннему лицу, которое осознает смысл разглашенных сведений. Если указанное постороннее лицо не в состоянии осознать смысла разглашенных сведений в силу разных причин, то налицо неоконченное преступление - покушение на разглашение данных предварительного расследования - [ч. 3 ст. 30](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743931AAp903O), [ст. 310](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B30A9p90AO) УК РФ.

С **субъективной стороны** разглашение данных предварительного расследования совершается с прямым умыслом.

Виновный осознает, что уполномоченное лицо наложило запрет на распространение данных предварительного следствия, что разглашение сделает соответствующие сведения достоянием третьих лиц, и желает довести данные следствия до посторонних.

**Субъектом** преступления является лицо, предупрежденное в установленном законом порядке о недопустимости разглашения сведений, составляющих тайну предварительного расследования (субъект специальный). Фактор предупреждения в данном случае является обязательным признаком состава преступления. Поэтому разглашение данных предварительного расследования при отсутствии предупреждения не образует состава преступления, предусмотренного [ст. 310](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1609A1201E91BBDF4D9AE80415D943291A6007BFA743B30A9p90AO) УК РФ.

Как следует из [Определения](consultantplus://offline/ref=5A0FA991E9631AA821BCC22C0BFE7DD1649F1906E916E0FED1F78C435A9B6D86A14977FB743931pA00O) Конституционного Суда РФ от 21 декабря 2004 г. N 467-О, установленный [ст. 161](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D730CBFq107O) УПК РФ порядок предупреждения участников уголовного судопроизводства о недопустимости разглашения данных предварительного следствия без разрешения уполномоченных лиц предусматривает возможность отобрания подписки о неразглашении соответствующих сведений с предупреждением об ответственности по [ст. 310](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700EBFq10EO) УК РФ.

Названная норма подлежит применению в системном единстве с другими, базовыми для нее, уголовно-процессуальными нормами, устанавливающими обязанность определенных участников судопроизводства - потерпевшего, гражданского истца, защитника, гражданского ответчика, свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика и понятого не разглашать данные предварительного расследования ([ст. ст. 42](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720DBDq104O), [44](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720DB9q105O), [53](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720AB7q103O) - [60](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720BB7q10FO) УПК РФ), и определяющей статус подозреваемого [ст. 46](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720ABEq102O) УПК РФ, содержание которой аналогично нормам о статусе обвиняемого и не предполагает возложение на него обязанности давать подписку о неразглашении без соответствующего разрешения ставших ему известными в связи с участием в предварительном расследовании данных и последующего привлечения к уголовной ответственности за их разглашение <1>.

--------------------------------

<1> [Определение](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A32477DBD88FD6D2093CB9F253F481D3231FF2564358D720FqB07O) Конституционного Суда РФ от 21 декабря 2004 г. N 467-О "По жалобе гражданина Пятничука Петра Ефимовича на нарушение его конституционных прав положениями статей 46, 86 и 161 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации" // Вестник Конституционного Суда РФ. 2005. N 3.

Разглашение данных предварительного расследования должностным лицом суда, органов следствия или дознания, которым подобная информация стала известна по роду служебной деятельности, может при наличии соответствующих условий влечь ответственность за должностное преступление: по [ст. 285](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7306B8q104O) УК РФ - при умышленной форме вины в форме умысла и по [ст. 293](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307BCq104O) УК РФ - при неосторожной форме вины и при наличии последствий, указанных в диспозиции [ст. 293](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307BCq104O) УК РФ.

Разглашение сведений о мерах безопасности,

применяемых в отношении судьи и участников

уголовного процесса ([ст. 311](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700EBCq105O) УК РФ)

**Основным объектом** преступления являются интересы правосудия. В качестве **дополнительного объекта** выступает безопасность судей, участников уголовного процесса и их близких.

**Общественная опасность** рассматриваемого преступления заключается в том, что в результате разглашения применяемые меры безопасности утрачивают эффективность, участники уголовного процесса становятся уязвимыми для любого негативного воздействия на них в связи с рассмотрением конкретного дела. Совершение подобных действий может причинить вред указанным в законе участникам уголовного процесса, отразиться на решениях суда и в итоге оказать отрицательное воздействие на осуществление правосудия.

В силу специфики своей деятельности судьи неприкосновенны и находятся под особой защитой государства в соответствии со [ст. 122](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324077B28EF3302A9B9293273847422536B62965358871q008O) Конституции РФ и [Законом](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324379B082FE627D99C3C6293D4Fq102O) РФ "О статусе судей в Российской Федерации" <1>.

--------------------------------

<1> [Закон](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324379B082FE627D99C3C6293D4Fq102O) РФ от 26 июня 1992 г. N 3132-1 "О статусе судей в Российской Федерации" (в ред. от 7 мая 2013 г.) // Ведомости Верховного Совета РФ. 1992. N 30. Ст. 1792.

В интересах правосудия государством в лице соответствующих правоохранительных органов принимаются необходимые меры безопасности, применяемые в отношении не только судьи, арбитражных заседателей, присяжных заседателей, но и других лиц, указанных в диспозиции [ч. 1 рассматриваемой статьи](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700EBCq104O), а также в отношении их близких.

Государственная защита судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов, а также их близких была установлена Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A32437ABD8FFC607D99C3C6293D4Fq102O) от 20 апреля 1995 г. N 45-ФЗ "О государственной защите судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов" (в ред. от 8 декабря 2011 г.) <1>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1995. N 17. Ст. 1455.

Необходимо отметить, что, во-первых, [ст. 311](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700EBCq105O) УК РФ направлена на обеспечение безопасности только лиц, являющихся участниками уголовного процесса, а также их близких. Безопасность участников гражданского и арбитражного судопроизводства находится вне сферы действия указанной нормы, хотя Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A32437ABD8FFC607D99C3C6293D4Fq102O) от 20 апреля 1995 г. N 45-ФЗ не содержит каких-либо ограничений по осуществлению мер безопасности участников процесса в зависимости от вида судебного разбирательства.

Во-вторых, рассматриваемой уголовно-правовой нормой обеспечивается защита от разглашения сведений о безопасности не всех категорий защищаемых лиц, указанных в Федеральном [законе](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A32437ABD8FFC607D99C3C6293D4Fq102O) от 20 апреля 1995 г. N 45-ФЗ. Разглашение сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении иных должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов, влечет уголовную ответственность в соответствии со [ст. 320](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700EB8q104O) УК РФ. По этому признаку можно проводить разграничение смежных составов [ст. ст. 311](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700EBCq105O) и [320](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700EB8q104O) УК РФ.

Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A32437ABD8FFD677D99C3C6293D4Fq102O) от 20 августа 2004 г. N 119-ФЗ "О государственной защите потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства" (в ред. от 5 апреля 2010 г.) <1> регламентируются меры государственной защиты указанных в этом [Законе](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A32437ABD8FFD677D99C3C6293D4Fq102O) участников уголовного судопроизводства.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2004. N 3. Ст. 3534.

Безопасность участников гражданского и арбитражного судопроизводства, как и ранее, осталась вне сферы действия [Закона](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A32437ABD8FFD677D99C3C6293D4Fq102O).

**Объективная сторона** преступления характеризуется действием и состоит в разглашении сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении указанных в диспозиции рассматриваемой нормы лиц. Разглашение представляет собой противоправное предание огласке сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении судьи, присяжного заседателя или иного лица, участвующего в отправлении правосудия, судебного пристава, судебного исполнителя, потерпевшего, свидетеля, других участников уголовного процесса, а равно в отношении их близких. За разглашение, повлекшее тяжкие последствия (например, покушение на жизнь участника процесса или его близких, а также лиц, обеспечивающих охрану, причинение им вреда здоровью, серьезного материального ущерба), законом предусмотрена более строгая ответственность ([ч. 2 ст. 311](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700EBCq102O) УК РФ).

Разглашение информации может быть совершено в форме действия при беседе, передаче документов, демонстрации аудио- или видеозаписи, сообщении в средствах массовой информации, по телефону, электронной почте и т.п.

По конструкции объективной стороны состав преступления, предусмотренный [ч. 1 ст. 311](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700EBCq104O) УК РФ, является **формальным**. Разглашение сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении участников уголовного процесса, считается **оконченным** преступлением с момента, когда эти сведения стали известны хотя бы одному лицу, не допущенному к информации о соответствующих мерах безопасности. При этом необходимо, чтобы такое лицо понимало смысл полученной им информации. Если указанное лицо не понимает разглашаемую информацию, имеет место покушение на совершение преступления, предусмотренное [ч. 3 ст. 30](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720FBCq107O) и [ст. 311](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700EBCq105O) УК РФ.

Не имеет значения, использовало ли лицо, которому стало известно об указанных мерах безопасности, эти сведения вопреки интересам правосудия. Важно, что подобное разглашение создавало для этого реальную угрозу.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом.

Мотивы разглашения могут быть различными: помочь обвиняемому уйти от уголовной ответственности, похвастаться своей осведомленностью, отомстить, получить материальную выгоду и т.п.

**Субъект** преступления специальный - вменяемое лицо, достигшее 16 лет, которому эти сведения были доверены или стали известны в связи с его служебной деятельностью.

Разглашение сведений о мерах безопасности должностным лицом, которому эти сведения были доверены по службе, за вознаграждение влечет ответственность по совокупности за рассматриваемое преступление и получение взятки.

Если лицо случайно узнало об этих сведениях, уголовная ответственность за разглашение таких сведений исключается. Но если указанное лицо сообщило эти сведения тому, кто заведомо для него собирался отомстить потерпевшему за его профессиональную деятельность или выполнение общественного долга, наступает ответственность за пособничество в убийстве или ином преступлении против охраняемого лица.

Лица, которым указанные сведения **доверены в связи с их служебной деятельностью**, перечислены в [ст. 12](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A32437ABD8FFC607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720EB8q102O) Федерального закона от 20 апреля 1995 г. N 45-ФЗ (в ред. от 25 декабря 2012 г.):

1) в отношении судей, арбитражных заседателей, присяжных заседателей, прокуроров, следователей, сотрудников Следственного комитета Российской Федерации, судебных исполнителей и должностных лиц контролирующих органов, а также их близких - на органы внутренних дел;

2) в отношении должностных лиц органов внутренних дел, органов федеральной службы безопасности, таможенных органов, органов государственной охраны, органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ, учреждений и органов уголовно-исполнительной системы, а также их близких - на указанные органы соответственно.

В органах внутренних дел, органах федеральной службы безопасности, учреждениях и органах уголовно-исполнительной системы, таможенных органах, органах по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ и органах государственной охраны в целях обеспечения безопасности защищаемых лиц создаются в установленном порядке специальные подразделения.

Меры безопасности в отношении судей военных судов, прокуроров военной прокуратуры, руководителей и следователей военных следственных органов, военнослужащих, производящих дознание, военнослужащих внутренних войск Министерства внутренних дел Российской Федерации, принимавших непосредственное участие в пресечении действий вооруженных преступников, незаконных вооруженных формирований и иных организованных преступных групп, а равно их близких осуществляются также командованием соответствующей воинской части или начальником соответствующего военного учреждения.

Аналогично, лица, которым сведения о безопасности **доверены в связи с их служебной деятельностью**, перечислены в [ст. 3](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A32437ABD8FFD677D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720EBDq107O) Федерального закона от 20 августа 2004 г. N 119-ФЗ как лица, на которых возложены применение и осуществление мер безопасности, в зависимости от категории охраняемых лиц:

- осуществление мер безопасности возлагается на органы внутренних дел Российской Федерации, органы федеральной службы безопасности, таможенные органы Российской Федерации и органы по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ по уголовным делам, находящимся в их производстве или отнесенным к их ведению, а также на иные государственные органы, на которые может быть возложено в соответствии с законодательством Российской Федерации осуществление отдельных мер безопасности;

- меры безопасности в отношении защищаемых лиц по уголовным делам, находящимся в производстве суда (судьи) или Следственного комитета Российской Федерации, осуществляются по решению суда (судьи), руководителя следственного органа Следственного комитета Российской Федерации или следователя с согласия руководителя следственного органа Следственного комитета Российской Федерации органами внутренних дел Российской Федерации, органами федеральной службы безопасности, таможенными органами Российской Федерации или органами по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ, расположенными по месту нахождения защищаемого лица;

- меры безопасности в отношении защищаемых лиц из числа военнослужащих осуществляются также командованием соответствующих воинских частей и вышестоящим командованием;

- меры безопасности в отношении защищаемых лиц, содержащихся в следственных изоляторах или находящихся в местах отбывания наказания, осуществляются также учреждениями и органами уголовно-исполнительной системы Министерства юстиции Российской Федерации.

Лицами, которым указанные сведения **стали известны в связи с их служебной деятельностью**, могут быть, например, водитель автомашины, перевозящей обвиняемого, оперативный или технический работник органов безопасности, следственных, прокурорских или судебных органов, служащие адресных бюро, паспортных служб, ГТС, ГИБДД, медицинских учреждений.

Как уже указывалось, **квалифицированным видом преступления** является наступление в результате разглашения данных о мерах безопасности тяжких последствий ([ч. 2 ст. 311](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700EBCq102O) УК РФ). Вопрос о признании последствий тяжкими является оценочным и решается судом в каждом конкретном случае с учетом обстоятельств дела. К числу тяжких последствий могут быть отнесены убийство участников уголовного процесса, в отношении которых были применены меры безопасности или их близких, причинение тяжкого вреда здоровью этих лиц, уничтожение их имущества, значительные материальные затраты на устранение последствий разглашения сведений о мерах безопасности, гибель сотрудника правоохранительного органа, который обеспечивал безопасность участников уголовного процесса, и т.п., при условии, что наступившее тяжкое последствие находится в причинной связи с разглашением виновным сведений о применяемых мерах безопасности в отношении того или иного защищаемого.

Квалифицированный состав преступления является материальным. Преступление будет окончено с момента наступления общественно опасных последствий. Субъективная сторона этого состава может характеризоваться виной в виде прямого или косвенного умысла, а также двумя формами вины.

Укрывательство преступлений ([ст. 316](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700EBAq101O) УК РФ)

**Основным объектом** преступления являются интересы правосудия.

**Общественная опасность** укрывательства состоит в том, что оно препятствуют своевременному раскрытию преступлений и привлечению виновных к уголовной ответственности, создает условия для безнаказанности этих лиц и продолжения ими преступной деятельности.

Укрывательство является прикосновенностью к преступлению, т.е. деятельностью, связанной с совершением преступления, но не являющейся содействием ему и не находящейся в причинной и виновной связи с преступным результатом укрываемого деяния. Таким образом, укрывательство не является соучастием в преступлении.

**Объективная сторона** укрывательства заключается в заранее не обещанном сокрытии преступника, совершившего особо тяжкое преступление, следов, орудий и средств такого преступления, а также предметов, добытых преступным путем. Такое понимание полностью соответствует ранее сложившейся судебной практике, согласно которой уголовной ответственности за заранее не обещанное укрывательство преступления подлежат лица, действия которых были сопряжены с сокрытием преступления, орудий и средств преступления либо следов преступления и предметов, добытых преступным путем, либо совершивших другие действия, направленные на уничтожение улик <1>. Преступление совершается путем действия.

--------------------------------

<1> [Определение](consultantplus://offline/ref=8735BCB10316211973029B9503D39A324A76B580AE3A22C29E91q200O) Верховного Суда РФ от 5 мая 1994 г. Уголовная ответственность наступает за сокрытие преступления путем активных действий // БВС РФ. 1995. N 4; "КонсультантПлюс".

По конструкции данный состав является **формальным** и считается **оконченным** с момента совершения любого действия, направленного на укрывательство преступления. Эти действия могут быть как одномоментными (например, уничтожение орудия преступления), так и длящимися (например, длительное хранение в своем жилище предметов, добытых преступным путем).

В диспозиции рассматриваемой [статьи](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700EBAq100O) говорится об укрывательстве, заранее не обещанном. Термин "заранее" относится к моменту совершения преступления исполнителем. Согласно [п. 2](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A32437FB288FD647D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720EBFq100O) Постановления Пленума Верховного Суда СССР от июля 1962 г. N 11 "О судебной практике по делам о заранее не обещанном укрывательстве преступлений, приобретении и сбыте заведомо похищенного имущества": "Укрывательство преступления... может быть признано соучастием, если эти действия были обещаны исполнителю до или во время совершения преступления либо по другим причинам (например, в силу систематического их совершения) давали основание исполнителю преступления рассчитывать на подобное содействие" <1>. Отсюда следует вывод, что укрывательство, обещанное исполнителю до или во время совершения преступления, признается соучастием (пособничеством) и ответственность за указанное деяние наступает по [ч. 5 ст. 33](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720FBDq102O) и соответствующей статье [Особенной части](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720BBDq106O) Уголовного кодекса РФ о преступлении, совершенном исполнителем. Соучастием также будет признаваться и прежнее поведение укрывателя, которое давало исполнителю основание рассчитывать на содействие в сокрытии данного преступления, несмотря на то что укрывательство не было обещано заранее, например когда укрыватель ранее уже прятал самого преступника или следы преступления.

--------------------------------

<1> Судебная практика по уголовным делам: В 2 ч.: Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР, РСФСР и Российской Федерации / Сост. С.А. Подзоров. М., 2001. Ч. 1. С. 63.

Под **укрывательством** понимаются активные действия по сокрытию преступника либо преступления. **Сокрытие преступника** состоит, например, в предоставлении ему жилища или иного убежища, транспортных средств, документов, в изменении его внешнего вида, сообщении о нем ложных сведений и т.п. Под **сокрытием преступления** понимается помещение в укрытие, уничтожение, изменение, продажа, дарение и т.п. **орудий преступления** (т.е. предметов, использовавшихся для непосредственного совершения преступления, - оружия, воровских инструментов и др.), **средств преступления** (т.е. вещей, которые облегчали действия преступника, - фальшивая или настоящая униформа, маски, фальшивые документы и средства для их изготовления, фальшивые деньги и т.д.), **следов преступления** (т.е. получившихся в результате действий преступника отображений, которые могли быть использованы как вещественные доказательства, - пятна крови, отпечатки пальцев, вмятины от орудий взлома и т.п.), а также **предметов, добытых преступным путем** (т.е. вещей, которые были получены (например, похищенное имущество, документы) либо созданы противоправным способом, - фальшивые деньги, подделанные документы).

Так называемое интеллектуальное укрывательство чаще всего предусмотрено самостоятельными составами, например [ст. 306](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B7q102O) УК РФ ("Заведомо ложный донос"), [ст. 307](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D710FBEq104O) УК РФ ("Заведомо ложные показание, заключение эксперта или неправильный перевод") и др., но в ряде случаев оно может быть квалифицировано и по [ст. 316](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700EBAq101O) УК РФ. Например, если субъект дает заведомо ложные объяснения в процессе доследственной проверки материалов и заявлений или если субъект направляет работников правоохранительных органов, преследующих преступника, в другую сторону. Способ совершения укрывательства не влияет на наличие рассматриваемого состава преступления.

В случаях, когда укрывательство выражается в сокрытии и хранении предметов, изъятых или ограниченных в гражданском обороте, содеянное надлежит квалифицировать по совокупности [ст. 316](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700EBAq101O) УК РФ и статей, предусматривающих ответственность за хранение названных предметов. Например: [ст. 191](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68328Aq704O) УК РФ ("Незаконный оборот драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга"), [ст. 220](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D730ABDq106O) УК РФ ("Незаконное обращение с ядерными материалами или радиоактивными веществами"), [ст. 222](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348B7Aq006O) УК РФ ("Незаконные приобретение, передача, сбыт, хранение, перевозка или ношение оружия, его основных частей, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств"), [ст. 228](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C683488q702O) УК РФ ("Незаконные изготовление, приобретение, хранение, перевозка, пересылка либо сбыт наркотических средств или психотропных веществ"), [ст. 234](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D730BB8q107O) УК РФ ("Незаконный оборот сильнодействующих или ядовитых веществ в целях сбыта") и др.

Если сокрытие преступления совершается преступным путем (например, уничтожается имущество, причиняется вред здоровью, подделываются документы и т.п.), то содеянное также должно квалифицироваться по совокупности преступлений.

В случаях, когда способом сокрытия было убийство, то содеянное полностью охватывается [п. "к" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720BBAq100O) УК РФ и дополнительной квалификации по ст. 316 УК РФ не требуется.

Особыми видами укрывательства является [ст. 174](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348F7Aq00CO) УК РФ ("Легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных другими лицами преступным путем") и [ст. 175](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D730EB6q101O) УК РФ ("Приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем"). В указанных случаях дополнительной квалификации по [ст. 316](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700EBAq101O) УК РФ также не требуется.

Во всех случаях при отграничении составов следует помнить, что наступление уголовной ответственности по [ст. 316](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700EBAq101O) УК РФ основывается на двух критериях: объективном - совершении лицом активных действий по сокрытию и субъективном - осведомленности виновного в том, что он действительно укрывает особо тяжкое уголовно наказуемое деяние.

Если лицу, укрывающему преступление, не было известно, какое конкретное преступление он укрывает, ответственность по [ст. 316](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700EBAq101O) УК РФ не наступает.

Равно и лицо, которому достоверно не было известно о совершенном преступлении, не может нести ответственность за укрывательство преступлений <1>.

--------------------------------

<1> См.: Определение Судебной коллегии Верховного Суда СССР от 15 июня 1963 г. // БВС СССР. 1963. N 6. С. 47, 48.

Подстрекательство к заранее не обещанному укрывательству преступления, совершенного лицом, признанным впоследствии невменяемым и освобожденным от уголовной ответственности, следует квалифицировать по [ч. 4 ст. 33](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720FBDq103O) и [ст. 316](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700EBAq101O) УК РФ <1>.

--------------------------------

<1> [Постановление](consultantplus://offline/ref=8735BCB10316211973029B9503D39A324379B78AFF6D2093CB9F253Fq408O) Президиума Верховного Суда РФ от 27 февраля 2002 г. N 812п01 // БВС РФ. 2002. N 7.

Отдельного рассмотрения заслуживает проблема квалификации заранее не обещанного укрывательства особо тяжкого преступления, совершенного из страха мести со стороны преступника, например под угрозой лишения жизни как самого укрывателя, так и его близких родственников. Если в момент совершения укрывательства имелись все условия крайней необходимости, предусмотренные [ст. 39](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720FB8q106O) УК РФ, то в данном случае лицо не должно привлекаться к уголовной ответственности за укрывательство. Если же угроза смертью могла быть реализована в отношении укрывателя **только в будущем**, то необходима квалификация по [ст. 316](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700EBAq101O) УК РФ.

Так, К. в присутствии Ш. угрожал ножом С. Увидев нож, Ш. испугался и убежал. В его отсутствие К. убил С., затем, угрожая Ш., заставил его вернуться, взять деньги, принадлежавшие С., и вытереть следы ног, испачканных кровью. Верховный Суд СССР признал, что Ш. не подлежит ответственности ни за хищение денег, ни за укрывательство, так как он находился в состоянии крайней необходимости <1>.

--------------------------------

<1> БВС СССР. 1976. N 3. С. 22. Приводится по: Уголовное право России: Часть Особенная: Учебник для вузов / Под ред. Л.Л. Кругликова. 2-е изд., перераб. и доп. М., 2004.

Согласно [п. 3](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A32437FB288FD647D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720EBFq10FO) Постановления Пленума Верховного Суда СССР от 31 июля 1962 г. N 11 "О судебной практике по делам о заранее не обещанном укрывательстве преступлений, приобретении и сбыте заведомо похищенного имущества" <1> "заранее не обещанное укрывательство преступления... совершенное должностным лицом путем использования своего служебного положения, надлежит квалифицировать по статьям [УК](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4Fq102O)... предусматривающим ответственность за указанные преступления, и по совокупности как злоупотребление служебным положением" <2> (т.е. по [ст. 285](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7306B8q104O) УК РФ).

--------------------------------

<1> Судебная практика по уголовным делам: В 2 ч. / Сост. С.А. Подзоров. М., 2001. Ч. 1: Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР, РСФСР и Российской Федерации. С. 63.

<2> Там же.

Заранее не обещанное укрывательство особо тяжкого преступления, осуществленное прокурором, следователем или лицом, производящим дознание, путем незаконного освобождения от уголовной ответственности, должно квалифицироваться по совокупности со [ст. 300](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B8q102O) УК РФ.

Не образует рассматриваемого состава преступления укрывательство, совершенное и в отношении собственных преступных действий, и действий другого лица. Так, судом было установлено, что Росляков В. не менее двух раз ударил Никитина бейсбольной битой по голове, чем причинил ему вред здоровью средней тяжести, убийство же Никитина совершил Ахметов.

Таким образом, Росляков В., сбрасывая труп Никитина в воду, укрывал не только преступление, совершенное Ахметовым, - убийство, но и содеянное им лично - причинение Никитину вреда здоровью средней тяжести <1>.

--------------------------------

<1> [Обзор](consultantplus://offline/ref=8735BCB10316211973029B9503D39A32467EB789FF6D2093CB9F253Fq408O) судебной практики Верховного Суда РФ "Обзор кассационной практики Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации за 2006 год" // БВС РФ. 2007. N 9.

Верховный Суд РФ неоднократно разъяснял, что действия лица по сокрытию следов преступления, когда эти действия являются средством собственной защиты от обвинения (в том числе в другом преступлении), не образуют состава преступления, предусмотренного [ст. 316](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700EBAq101O) УК РФ <1>. Аналогично, сокрытие виновным орудий и следов совершенного им преступления не может квалифицироваться как заранее не обещанное укрывательство особо тяжкого преступления, предусмотренного [ст. 316](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700EBAq101O) УК РФ, а является средством собственной защиты от обвинения в содеянном <2>.

--------------------------------

<1> См.: Постановление Президиума Верховного Суда РФ N 416п02пр // БВС РФ. 2003. N 3. С. 10, 11; СПС "КонсультантПлюс".

<2> [Определение](consultantplus://offline/ref=8735BCB10316211973029B9503D39A32437ABD8FF96D2093CB9F253Fq408O) Верховного Суда РФ от 22 декабря 2006 г. N 69-О06-37 // СПС "КонсультантПлюс".

С **субъективной стороны** укрывательство преступлений характеризуется прямым умыслом. Виновный сознает, что укрывает конкретное преступление, и желает этого. Сознанием лица должен охватываться характер совершаемых исполнителем действий, а также то, что он своими действиями способствует сокрытию преступления.

Мотивы преступления разнообразны - корысть, страх перед преступником, дружеские отношения с виновным и др. Они лежат за пределами состава преступления и учитываются судом при назначении наказания.

**Субъектом** преступления может быть любое лицо, достигшее 16 лет (субъект общий).

Согласно [примечанию к ст. 316](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700EBAq10EO) УК РФ освобождаются от уголовной ответственности за заранее не обещанное укрывательство особо тяжких преступлений супруги или близкие родственники совершившего преступление лица. Указанному правилу с 27 мая 1993 г., т.е. с момента вступления в силу изменений в [УК](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324A79B78CF3302A9B929327q308O) РСФСР 1960 г., неукоснительно следует судебная практика <1>.

--------------------------------

<1> [Определение](consultantplus://offline/ref=8735BCB10316211973029B9503D39A32407CB68FF3302A9B929327q308O) Судебной коллегии Верховного Суда РФ от 13 ноября 1995 г. Близкие родственники лица, совершившего преступление, не подлежат уголовной ответственности за ранее не обещанное укрывательство (Извлечение) // БВС РФ. 1996. N 5.

Однако при специальных видах укрывательства супруги и близкие родственники отвечают на общих основаниях (например, [п. "к" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720BBAq100O), [ст. ст. 174](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348F7Aq00CO), [175](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D730EB6q101O), [306](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B7q102O), [307](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D710FBEq104O) УК РФ).

В тех случаях, когда укрывательство преступления совершается должностным лицом с использованием своего служебного положения, содеянное, при наличии соответствующих признаков, может быть квалифицировано по совокупности преступлений, предусмотренных [ст. 316](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700EBAq101O) УК РФ и [ст. ст. 285](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7306B8q104O) или [286](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7306B9q103O) УК РФ.

§ 4. Преступления против правосудия,

связанные с ненадлежащим использованием

служебных полномочий судьями

и сотрудниками правоохранительных органов

Привлечение заведомо невиновного

к уголовной ответственности ([ст. 299](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B8q107O) УК РФ)

**Основным объектом** данного преступления являются интересы правосудия. **Дополнительный объект** - интересы личности.

**Общественная опасность** привлечения заведомо невиновного к уголовной ответственности заключается в том, что при этом не только компрометируются органы предварительного расследования и прокуратуры, но и нарушаются права и свободы законопослушных граждан, у людей создается чувство социальной и правовой незащищенности, создается лишь видимость успешной борьбы с преступностью, причиняется тяжкий вред потерпевшему (моральный, физический, материальный). Привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности создает предпосылки судебной ошибки.

**Объективная сторона** преступления состоит в действии - привлечении к уголовной ответственности заведомо невиновного.

Лицо может быть привлечено к уголовной ответственности лишь на основаниях и в порядке, установленных законом. Единственным основанием уголовной ответственности является наличие в действиях лица признаков конкретного состава преступления.

В соответствии с [ч. 1 ст. 171](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D730CB6q104O) УПК РФ при наличии достаточных доказательств, дающих основания для обвинения лица в совершении преступления, следователь выносит постановление о привлечении данного лица в качестве обвиняемого.

Обвиняемый в уголовном процессе появляется с момента вынесения постановления о привлечении конкретного лица в качестве обвиняемого, либо с момента составления в отношении его обвинительного акта ([ч. 1 ст. 47](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720ABCq100O) УПК РФ), либо с момента вручения мировым судьей копии поданного потерпевшим заявления и разъяснения прав подсудимого ([ч. 3 ст. 319](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700CBEq102O) УПК РФ).

Привлечение к уголовной ответственности заведомо невиновного означает предъявление обвинения лицу, в действиях которого нет состава преступления либо не установлено событие преступления. Невиновным лицо следует считать и тогда, когда оно совершило преступление, отличное от того, за которое привлекалось к ответственности.

Привлечение к уголовной ответственности заведомо невиновного считается **оконченным** преступлением с момента вынесения соответствующим должностным лицом постановления о привлечении в качестве обвиняемого. Этого правила придерживается и судебная практика <1>. Именно с этого момента согласно [ст. 47](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720ABCq101O) УПК РФ лицо становится обвиняемым и его правовое положение качественно меняется, в частности, к нему могут быть применены процессуальные меры принуждения. Последующие отмена постановления прокурором, прекращение дела, вынесение оправдательного приговора не исключают ответственности за данное преступление. Фактические последствия (моральный, материальный, физический и прочий ущерб) учитываются судом при назначении наказания в пределах санкции рассматриваемой нормы.

--------------------------------

<1> См.: Определение Судебной коллегии Верховного Суда РСФСР от 6 сентября 1972 г. // БВС РСФСР. 1973. N 11. С. 10; "КонсультантПлюс".

Аналогично моментом окончания преступления является вынесение обвинительного акта в случае проведения дознания.

Из анализа [ч. 3 ст. 15](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720FBCq102O), [ч. 1 ст. 318](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7609B9q10FO), [ст. 319](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700CBEq105O) УПК РФ можно сделать вывод, что при рассмотрении у мирового судьи дел частного обвинения подобной ситуации не возникает, так как судья не возбуждает уголовного дела. Если же мировой судья в процессе судебного разбирательства даже и совершит какие-то противоправные деяния, то они будут соответствующим образом процессуально оформлены в виде вынесения заведомо неправосудных приговора, решения или иного судебного акта и тогда подпадают по действие специальной нормы - [ст. 305](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700FBEq104O) УК РФ. Таким образом, мировой судья не может выполнить объективную сторону преступления, предусмотренного [ст. 299](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700EBAq103O) УК РФ, и не является субъектом указанного преступления.

Привлечение к уголовной ответственности лица, не обладающего признаками субъекта преступления (малолетних, невменяемых), не подпадает под действие [ст. 299](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700EBAq103O) УК РФ. Также не образует состава рассматриваемого преступления и неправильная юридическая оценка содеянного. При наличии необходимых условий такие действия должностных лиц могут быть квалифицированы по [ст. ст. 285](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B7q10EO) или [293](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700EBCq100O) УК РФ.

Если для привлечения заведомо невиновного к уголовной ответственности должностное лицо фальсифицирует доказательства, тем самым искусственно создавая видимость наличия достаточных доказательств, то в такой ситуации имеет место совершение совокупности преступлений, предусмотренных [ст. ст. 299](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700EBAq103O) и [303](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700EB7q105O) УК РФ.

Аналогично разрешается ситуация, связанная с совершением любых других действий, направленных на привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности (например, нарушение неприкосновенности частной жизни, жилища, перлюстрация, принуждение к даче показаний и т.п.), - необходима квалификация по совокупности со [ст. ст. 137](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C683689q705O) - [139](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D730EB8q106O), [302](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700EB9q103O) УК РФ.

**Субъективная сторона** преступления выражается в прямом умысле. Об этом свидетельствует указание в законе на заведомость привлечения к уголовной ответственности невиновного. Это позволяет отграничить преступные действия от случаев, когда имеет место ошибка в оценке доказательств или неправильное толкование закона, в частности когда у субъекта, выносящего соответствующее постановление, существуют сомнения в виновности подозреваемого (обвиняемого), но заведомо невиновным он его не считает.

Цели и мотивы преступления не включены в число обязательных признаков преступления и для квалификации значения не имеют и могут учитываться лишь при назначении наказания. Такими мотивами, в частности, могут быть ложно понятые интересы службы - стремление к искусственному повышению показателей раскрываемости преступлений, а также различного рода личные побуждения (месть, зависть, корысть).

Если это преступление совершалось за вознаграждение, то содеянное необходимо дополнительно квалифицировать по [ст. 290](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700EBFq105O) УК РФ. Действия лица, путем подкупа склонившего субъекта на совершение этого преступления, должны квалифицироваться по [ст. ст. 291](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700EBFq102O), а также [ст. ст. 33](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720CBAq103O) и [299](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700EBAq103O) УК РФ.

**Субъект** преступления специальный. Им могут быть лица, производящие дознание, следователи.

В [ч. 2 ст. 299](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700EB8q104O) УК РФ в качестве **квалифицирующего признака** указано совершение рассматриваемого деяния, соединенное с обвинением лица в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления. Определение указанных категорий преступлений дается в [ст. 15](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720FBCq105O) УК РФ.

Незаконное освобождение

от уголовной ответственности ([ст. 300](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B8q102O) УК РФ)

**Основной объект** данного преступления - интересы правосудия.

**Общественная опасность** преступления выражается в дискредитации системы правосудия, когда нарушается основной принцип правосудия - ни один невиновный не должен быть осужден и ни один виновный не должен избежать наказания ([ст. 6](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720EB6q102O) УПК РФ). При этом подрывается авторитет суда и правоохранительных органов, одновременно падает вера населения в социальную справедливость и равенство граждан перед законом, а у лиц, совершивших преступление, появляется чувство безнаказанности и неуязвимости перед законом, что зачастую приводит к совершению новых преступлений.

Во многих случаях совершение данных действий нарушает законные права и интересы потерпевших от преступления, что также противоречит [ст. 6](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720EB6q102O) УПК РФ, провозглашающей в качестве назначения уголовного судопроизводства защиту прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений. Вышеуказанные законные права и интересы будут являться дополнительным объектом преступления.

**Объективная сторона** преступления выражается в действии - незаконном освобождении от уголовной ответственности лица, подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления. Определенная сложность в установлении рассматриваемого состава преступления заключается в том, что в диспозиции [ст. 300](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B8q101O) УК РФ использовано сочетание уголовно-правовых и уголовно-процессуальных терминов.

Об освобождении от уголовной ответственности речь идет именно в уголовном законе. При этом освобождение от уголовной ответственности возможно лишь в отношении конкретных процессуальных фигур: **подозреваемого** или **обвиняемого**, которые могут иметь место **только после возбуждения уголовного дела** ([ст. ст. 46](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720FB7q10FO), [47](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720CBEq103O) УПК РФ). Поэтому, например, формой незаконного освобождения от уголовной ответственности обвиняемого или подозреваемого не может быть вынесение постановления об отказе в возбуждении уголовного дела.

Под действие [ст. 300](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B8q102O) УК РФ могут подпадать лишь случаи необоснованного прекращения уголовного дела или уголовного преследования лица.

Постановление о прекращении уголовного дела (освобождение конкретного лица от уголовного преследования) будет считаться законным лишь в том случае, если оно соответствует ему как по форме, так и по содержанию. Рассматриваемый состав преступления будет лишь в том случае, когда отсутствовали законные основания либо условия освобождения от нее виновного лица либо был грубо нарушен процессуальный порядок освобождения.

При совершении рассматриваемого преступления должностное лицо специальным образом злоупотребляет своими служебными полномочиями. При этом в постановлении о прекращении уголовного дела виновный либо заведомо ложно излагает фактические обстоятельства дела, либо дает этим обстоятельствам неверную оценку, чтобы дать неверную правовую оценку содеянного. Если этому предшествовали иные злоупотребления (например, фальсификация доказательств, принуждение к даче показаний, незаконное задержание и т.п.), то деяние надлежит квалифицировать по совокупности преступлений со [ст. ст. 300](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B8q102O) и [303](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348F74q009O), [302](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B9q102O), [301](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B8q10FO) и др.

По законодательной конструкции состав преступления, предусмотренный [ст. 300](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B8q102O) УК РФ, является **формальным** и считается **оконченным** в момент вынесения (подписания) постановления о прекращении уголовного дела с освобождением лица от уголовной ответственности.

Наличие вынесенного вопреки закону неподписанного постановления о прекращении уголовного дела при достаточных к тому основаниях свидетельствует о предварительной преступной деятельности, но не об оконченном преступлении.

Действия по незаконному освобождению лица от уголовной ответственности не ограничиваются, например, вынесением постановления о прекращении уголовного дела. Действия по созданию условий для вынесения такого постановления также являются объективной стороной преступления, предусмотренного [ст. 300](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B8q102O) УК РФ. К примеру, если следователь вопреки закону не предъявляет обвинения в установленный срок после избрания меры пресечения, а затем выносит постановление о прекращении уголовного дела, его действия подпадают под признаки [ст. 300](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B8q102O) УК РФ <1>.

--------------------------------

<1> [Обзор](consultantplus://offline/ref=8735BCB10316211973029B9503D39A324377B18BFD6D2093CB9F253Fq408O) судебной практики Верховного Суда РФ от 9 февраля 2005 г. // БВС РФ. 2005. N 7.

Для оценки данного деяния в качестве оконченного не имеет значения, извещены ли о прекращении дела подозреваемый, обвиняемый, потерпевший или прокурор.

С **субъективной стороны** деяние характеризуется **прямым умыслом**. Виновный осознает, что законных оснований и условий к освобождению от уголовной ответственности подозреваемого или обвиняемого нет либо существуют процессуальные препятствия к прекращению уголовного дела. Однако, желая незаконно освободить лицо от уголовной ответственности, выносит соответствующее постановление.

Мотивы преступного поведения и его цели могут быть самыми разнообразными. Ими могут быть, в частности, желание помочь ближним, просьба знакомых, жалость, месть, карьеристские побуждения, корыстные мотивы. Значения для квалификации они не имеют и могут учитываться лишь при назначении наказания.

Незаконное освобождение подозреваемого или обвиняемого от уголовной ответственности за взятку должно квалифицироваться по совокупности со [ст. 290](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68318Bq704O) УК РФ.

**Субъект** данного преступления **специальный** - прокурор, следователь или лицо, производящее дознание. Непосредственным исполнителем преступления является лицо, вынесшее заведомо незаконное постановление о прекращении уголовного дела или уголовного преследования. Руководитель, давший такое указание, при установлении соответствующих признаков может нести ответственность как подстрекатель ([ч. 4 ст. 33](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720FBDq103O) УК РФ).

Руководитель следственного органа при принятии к своему производству уголовного дела в качестве следователя или руководителя следственной группы согласно [ч. 2 ст. 39](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7606BBq106O) УПК РФ обладает всеми правами следователя и поэтому также может являться субъектом рассматриваемого преступления.

В соответствии с [ч. 2 ст. 401](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C683D85q703O) УПК РФ, начальник подразделения дознания вправе возбудить уголовное дело в порядке, установленном [УПК](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4Fq102O) РФ, принять уголовное дело к своему производству и произвести дознание в полном объеме, обладая при этом полномочиями дознавателя. В указанном случае он также может являться субъектом рассматриваемого преступления.

Незаконное освобождение от уголовной ответственности может быть осуществлено и судьей. Однако действия судьи в таких случаях следует квалифицировать не по [ст. 300](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B8q102O), а по [ст. 305](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B7q107O) УК РФ - вынесение заведомо неправосудных приговора, решения или иного судебного акта.

Рассматриваемое преступление является частным случаем злоупотребления служебным положением, поэтому дополнительной квалификации по [ст. 285](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7306B8q104O) УК РФ не требуется.

Незаконное задержание, заключение под стражу

или содержание под стражей ([ст. 301](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B8q10FO) УК РФ)

**Основным объектом** данного преступления являются интересы правосудия. **Дополнительный объект** - интересы личности (конституционная свобода и неприкосновенность личности).

**Общественная опасность** рассматриваемого преступления заключается в посягательстве на важнейшие конституционные права и свободы граждан. Тот факт, что лицо лишается свободы и личной неприкосновенности на основании незаконных решений органов, осуществляющих правосудие и предварительное расследование, увеличивает степень общественной опасности и позволяет рассматривать данное деяние как преступление именно против правосудия.

Незаконное задержание, заключение под стражу или содержание под стражей не только причиняет существенный вред интересам и престижу правосудия и правоохранительных органов, но и посягает на гарантированную конституционную свободу и неприкосновенность личности.

**Объективная сторона** преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 301](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B8q10EO) УК РФ, заключается в заведомо незаконном задержании.

Подобные меры процессуального принуждения предусмотрены как в уголовно-процессуальном ([ст. ст. 91](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7209B8q102O), [92](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7209B9q106O) УПК РФ), так и в административном законодательстве ([ст. 27.3](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD637D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700AB9q102O) КоАП РФ). Исторически рассматриваемый состав преступления предусматривает уголовную ответственность именно за заведомо незаконное уголовно-процессуальное задержание.

Под задержанием подозреваемого согласно [п. 11 ст. 5](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C6834q80DO) УПК РФ подразумевается мера процессуального принуждения, применяемая органом дознания, дознавателем, следователем или прокурором на срок не более 48 часов с момента фактического задержания лица по подозрению в совершении преступления.

Основание задержания предусмотрено [ст. 91](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7209B8q102O) УПК РФ. При возбуждении следователем (дознавателем) ходатайства об избрании в отношении лица, задержанного по подозрению в совершении преступления, меры пресечения - заключение под стражу, постановление о возбуждении ходатайства должно быть согласовано с прокурором и с материалами дела представлено судье не позднее чем за 8 часов до истечения срока задержания ([ч. 4 ст. 108](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7606BBq10FO) УПК РФ). Рассмотрев ходатайство, судья может отложить принятие решения по ходатайству стороны обвинения на срок не более чем 72 часа для представления дополнительных доказательств обоснованности задержания. В этом случае судья указывает в постановлении дату и время, до которых он продлевает срок задержания ([п. 3 ч. 7 ст. 108](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D710CB6q104O) УПК РФ).

Порядок задержания подозреваемого предусмотрен [ст. 92](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7209B9q106O) УПК РФ.

В практической деятельности возможна ситуация, когда само задержание было произведено с соблюдением требований закона, но впоследствии подозреваемый не был своевременно освобожден. В данной ситуации также можно говорить о незаконном задержании.

На основании изложенного можно выделить критерии незаконности задержания:

- отсутствие указанных в законе оснований для задержания;

- нарушение процессуального оформления задержания;

- задержание лица, подлежащего освобождению, свыше положенного срока.

Заведомо незаконное задержание - преступление с формальным составом.

В соответствии с вышеизложенным преступление будет окончено:

- в случае совершения задержания без достаточных к тому оснований - с момента фактического задержания ([п. 15 ст. 5](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720EBDq10FO) УПК РФ);

- в случае производства задержания при наличии законных оснований, но нарушении порядка, предусмотренного [ст. 92](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7209B9q106O) УПК РФ, - спустя 3 часа после фактического доставления подозреваемого в орган дознания, следователю или прокурору;

- в случае, когда подозреваемому не была избрана мера пресечения в виде заключения под стражу либо суд не отложил окончательное принятие решения в порядке, установленном [п. 3 ч. 7 ст. 108](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D710CB6q104O) УПК РФ, преступление считается оконченным через 48 часов с момента фактического задержания.

**Субъективная сторона** преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 301](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B8q10EO) УК РФ, характеризуется **прямым умыслом**. Это следует из используемого в диспозиции термина "заведомо", который указывает на тот факт, что лицо до начала деяния ясно представляет незаконный характер своего действия и тем не менее желает его совершить. Лицо осознает общественную опасность содеянного, осознает, что действует незаконно (интеллектуальный момент), и желает совершить указанные действия (волевой момент).

Мотивы задержания могут быть различными и на квалификацию не влияют.

**Субъекты** незаконного задержания в основном перечислены в [ч. 1 ст. 91](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348Dq700O) УПК РФ, устанавливающей перечень органов и лиц, правомочных производить задержание, - **орган дознания, дознаватель, следователь**.

Поэтому, например, не является субъектом незаконного задержания участковый уполномоченный полиции, если ему не поручено проведение дознания.

Начальник подразделения дознания является субъектом преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 301](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B8q10EO) УК РФ, в том случае, если он в соответствии с [ч. 2 ст. 40.1](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68368Aq702O) УПК РФ принял уголовное дело к своему производству и производит дознание в полном объеме, обладая при этом полномочиями дознавателя, а в случаях, если для расследования уголовного дела была создана группа дознавателей, - полномочиями руководителя этой группы.

Если в соответствии с [ч. 2 ст. 39](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7606BBq106O) УПК РФ руководитель следственного органа принял уголовное дело к своему производству и производит предварительное следствие в полном объеме, обладая при этом полномочиями следователя ([ст. 38](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C6831q805O) УПК РФ) и (или) руководителя следственной группы ([ст. 163](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D730CBCq103O) УПК РФ), то он будет являться субъектом данного преступления. Если **начальник места содержания подозреваемого** в соответствии с [ч. 3 ст. 94](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D710CB6q105O) УПК РФ, в случае, когда постановление судьи о применении к подозреваемому меры пресечения в виде заключения под стражу либо о продлении срока содержания под стражей не поступит в течение 48 часов с момента задержания, не освободит по истечении 48 часов подозреваемого из мест содержания, то он также будет являться субъектом преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 301](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B8q10EO) УК РФ.

Судья, который заведомо незаконно продлил срок задержания на основании [п. 3 ч. 7 ст. 108](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7206B8q105O) УПК РФ, подлежит ответственности по [ст. 305](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B7q107O) УК РФ (вынесение заведомо неправосудных приговора, решения или иного судебного акта).

При отграничении заведомо незаконного задержания, предусмотренного [ч. 1 ст. 301](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B8q10EO) УК РФ, от иных составов преступлений следует помнить, что заведомо незаконное задержание в качестве преступления имеет место, если: 1) посягательство осуществляется на интересы правосудия; 2) задержание обладает необходимыми признаками уголовно-процессуального задержания и производится без предусмотренного законом основания; 3) субъект наделен правом задержания; 4) субъектом осознается незаконность действий, и они совершаются им умышленно.

[Часть 2 ст. 301](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B9q106O) УК РФ устанавливает ответственность за заведомо незаконные заключение под стражу или содержание под стражей.

В [ч. 1 ст. 97](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348Cq703O) УПК РФ указаны основания **заключения под стражу**.

Порядок заключения под стражу предусмотрен [ст. 108](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7206BBq106O) УПК РФ.

Исходя из положений вышеназванных норм закона можно сделать вывод о том, что **незаконным заключение под стражу** будет в случаях, когда:

а) заключение под стражу применено к лицу, в отношении которого заведомо незаконно осуществляется уголовное преследование;

б) заключение под стражу осуществлено при отсутствии оснований, предусмотренных [ч. 1 ст. 97](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348Cq703O) УПК РФ;

в) заключение под стражу применено в отношении подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления, за которое не предусмотрено наказание в виде лишения свободы;

г) заключение под стражу избрано в отношении подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления, за которое предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок до 2 лет, при отсутствии обстоятельств, перечисленных в [п. п. 1](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7206BBq104O) - [4 ч. 1 ст. 108](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7206BBq101O) УПК РФ;

д) заключение под стражу применено в отношении несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления небольшой тяжести.

Из содержания [ч. 3 ст. 108](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348Cq70BO) УПК РФ следует, что при необходимости избрания в качестве меры пресечения заключения под стражу прокурор, а также следователь и дознаватель с согласия прокурора возбуждают перед судом соответствующее ходатайство.

Рассмотрев ходатайство и признав изложенные в нем доводы убедительными, судья выносит постановление об избрании в отношении подозреваемого или обвиняемого меры пресечения в виде заключения под стражу ([п. 1 ч. 7 ст. 108](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7206B8q104O) УПК РФ), которое подлежит немедленному исполнению. Если вопрос об избрании в отношении подсудимого в качестве меры пресечения заключения под стражу возникает в суде, то решение об этом принимает суд по ходатайству стороны или по собственной инициативе, о чем выносится определение или постановление ([ч. 10 ст. 108](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7206B8q10FO) УПК РФ).

С учетом вышеизложенного и положений [п. 29 ст. 5](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720EBBq105O) УПК РФ, согласно которому применение меры пресечения - процессуальное действие, осуществляемое с момента принятия решения об избрании меры пресечения до ее отмены или изменения, преступление в виде заведомо незаконного заключения под стражу следует считать **оконченным** с момента вынесения судьей постановления об избрании в отношении подозреваемого или обвиняемого меры пресечения в виде заключения под стражу.

Указанный вывод вытекает из [Постановления](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A32447AB182F3302A9B9293273847422536B62965358D73q00BO) Конституционного Суда РФ от 3 мая 1995 г. N 4-П <1>, в котором указано, что постановление о заключении под стражу даже в случаях, когда оно не приведено в исполнение, затрагивает права и свободы гражданина, нарушает неприкосновенность личности, в том числе психическую, оказывает давление на сознание и поступки человека.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1995. N 19. Ст. 1764.

**Субъективную сторону** рассматриваемого преступления составляет **прямой умысел**, о чем свидетельствует указание законодателя на признак заведомости.

Мотивы совершения преступления на квалификацию влияния не оказывают, но могут учитываться при назначении наказания.

Если заключение под стражу было неумышленным (недобросовестное отношение к своим обязанностям, ошибочная оценка обстоятельств дела), то уголовная ответственность по [ст. 301](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B8q10FO) УК РФ исключается. Но при наличии необходимых признаков возможна квалификация по [ст. 293](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307BCq104O) УК РФ ("Халатность").

Уголовный [кодекс](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B9q106O) РФ не указывает, кто может быть **субъектом** заведомо незаконного заключения под стражу. Но очевидно, что таким субъектом может быть то лицо, которое вправе произвести заключение под стражу.

Однако в соответствии со [ст. 22](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324077B28EF3302A9B9293273847422536B62965358D7Bq00DO) Конституции РФ арест, заключение под стражу и содержание под стражей допускаются только по судебному решению. Конкретизируя положение данной [статьи](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324077B28EF3302A9B9293273847422536B62965358D7Bq00DO) Конституции РФ, УПК РФ в [ч. 1 ст. 108](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D770EBFq10FO) устанавливает, что заключение под стражу подозреваемого или обвиняемого в качестве меры пресечения применяется по судебному решению.

Следовательно, субъектом преступления может быть только судья. Дознаватели и следователи лишены права заключения под стражу, равно как и прокуроры лишены права санкционировать заключение под стражу.

В этой связи [ст. 301](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B8q10FO) УК РФ в рассматриваемом случае следует признать специальной по отношению к общей норме ([ст. 305](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B7q107O) УК РФ), устанавливающей ответственность за вынесение заведомо неправосудных приговора, решения или иного судебного акта.

Согласно [п. 42 ст. 5](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720EB8q102O) УПК РФ **содержание под стражей** - это пребывание лица, задержанного по подозрению в совершении преступления, либо обвиняемого, к которому применена мера пресечения в виде заключения под стражу, в следственном изоляторе либо ином месте, определяемом федеральным законом.

Уголовно-процессуальный [кодекс](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7206B9q105O) РФ четко указывает сроки содержания под стражей в качестве меры пресечения, а также основания для ее отмены или изменения. Нарушение этих сроков, игнорирование оснований для отмены или изменения меры пресечения могут образовать состав преступления, предусмотренный [ст. 301](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B8q10FO) УК РФ.

Сроки содержания под стражей установлены [ст. 109](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7206B9q105O) УПК РФ.

Итак, избрание меры пресечения и продление срока содержания под стражей осуществляются в соответствии с [ч. 3 ст. 108](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348Cq70BO) УПК РФ, [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68378Bq700O), [3](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68318Fq702O), [п. 1 ч. 8 ст. 109](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7206B6q106O) УПК РФ.

Если мера пресечения в виде заключения под стражу на основании [ст. 100](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7206BFq104O) УПК РФ была избрана в отношении подозреваемого, то не позднее 10 суток с момента ее применения ему должно быть предъявлено обвинение. Если в этот срок обвинение не будет предъявлено, то мера пресечения немедленно отменяется.

Отмена или изменение меры пресечения осуществляется в соответствии со [ст. 110](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7206B7q107O) УПК РФ.

**Содержание под стражей будет признано незаконным,** если эта мера пресечения продолжает применяться:

- после истечения установленного законом срока и при отсутствии его продления;

- после того, как она была отменена или изменена;

- после того, как в ней отпала необходимость;

- при отсутствии законных оснований для продления.

Заведомо незаконное содержание под стражей - преступление с **формальным составом**.

Момент **окончания преступления** будет различным в зависимости от обстоятельств:

а) в случае содержания под стражей после того, как отпали законные основания для этого, то преступление окончено:

- с момента истечения установленного законом срока задержания;

- сразу после вынесения постановления о его отмене или изменении;

- сразу после того, как в нем отпала необходимость;

б) в случае незаконного содержания под стражей, связанного с необоснованным продлением срока, преступление будет оконченным с момента вынесения постановления о продлении срока содержания под стражей.

**Субъективная сторона** рассматриваемого состава преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает общественную опасность деяния, понимает, что действует незаконно, и желает совершить указанные действия. Мотивы, которыми руководствуется виновный, могут быть различными и на квалификацию преступления не влияют.

**Субъектом** рассматриваемого состава преступления является **начальник места содержания под стражей**, который не освободил из-под стражи обвиняемого (подозреваемого) при наличии законных оснований для этого.

В соответствии со [ст. 7](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B78EFF647D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720EBDq107O) Федерального закона от 15 июля 1995 г. N 103-ФЗ "О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений" (в ред. от 1 июля 2010 г.) <1> местами содержания под стражей подозреваемых и обвиняемых являются следственные изоляторы уголовно-исполнительной системы, изоляторы временного содержания подозреваемых и обвиняемых органов внутренних дел, изоляторы временного содержания подозреваемых и обвиняемых пограничных органов Федеральной службы безопасности.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1995. N 29. Ст. 2759; 2010. N 27. Ст. 3416.

Местами содержания под стражей подозреваемых и обвиняемых **могут являться** также учреждения уголовно-исполнительной системы, исполняющие уголовное наказание в виде лишения свободы, и гауптвахты.

В случаях, когда задержание по подозрению в совершении преступления осуществляется в соответствии с [УПК](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720DBCq104O) РФ капитанами морских судов, находящихся в дальнем плавании, или начальниками зимовок в период отсутствия транспортных связей с зимовками, подозреваемые **содержатся в помещениях, которые определены указанными должностными лицами и приспособлены для этих целей**.

Действия дознавателя, следователя и прокурора, которые заведомо незаконно возбудили перед судом ходатайство о продлении срока содержания под стражей, следует квалифицировать по [ст. 285](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7306B8q104O) УК РФ.

Проанализированные выше составы преступлений, предусмотренных [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B8q10EO) и [2 ст. 301](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B9q106O) УК РФ, следует отличать от состава незаконного лишения свободы, предусмотренного [ст. 127](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7208B7q100O) УК РФ, прежде всего по субъекту - за последнее преступление может отвечать только частное лицо.

**Квалифицирующим обстоятельством** преступлений, предусмотренных [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B8q10EO) и [2 ст. 301](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B9q106O) УК РФ, является в соответствии с [ч. 3 ст. 301](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B9q104O) УК РФ **наступление тяжких последствий**. К таковым могут быть отнесены, например, длительное содержание под стражей невиновного человека, самоубийство подозреваемого (обвиняемого), а также его близких в качестве протеста по поводу незаконности примененных по отношению к нему мер, лишение его жизни другими задержанными или заключенными под стражу, наступление тяжкой болезни, в том числе психического заболевания, существенное нарушение конституционных прав граждан (жилищных, трудовых и т.п.), оставление членов семьи потерпевшего без кормильца и т.п.

Содеянное может быть квалифицированно по [ч. 3 ст. 301](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B9q104O) УК РФ только при наличии **причинной связи** между незаконными задержанием, заключением под стражу или незаконным содержанием под стражей и наступившими тяжкими последствиями.

Субъективная сторона квалифицированного состава преступления может характеризоваться виной в виде прямого или косвенного умысла, а также двумя формами вины.

Принуждение к даче показаний ([ст. 302](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B9q102O) УК РФ)

**Основным объектом** данного преступления являются интересы правосудия. **Дополнительным объектом** - интересы личности.

**Общественная опасность** принуждения к даче показаний и заключений состоит в том, что полученные подобным путем показания могут привести к вынесению неправосудного приговора или иного судебного акта, к осуждению невиновного, компрометируя тем самым органы, осуществляющие правосудие, и серьезно нарушая права и интересы личности.

**Объективная сторона** преступления выражается в действии - принуждении подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля к даче показаний либо эксперта к даче заключения путем применения угроз, шантажа или иных незаконных действий со стороны следователя или лица, производящего дознание, а равно другого лица с ведома или молчаливого согласия следователя или лица, производящего дознание.

Круг **потерпевших** прямо указан в законе: подозреваемый, обвиняемый, потерпевший, свидетель, эксперт, специалист.

Поэтому не образуют рассматриваемого состава преступления действия по принуждению к даче показаний, направленные на лиц, не обладающих указанным статусом. Например, воздействие на лицо, задержанное по подозрению в совершении преступления, но не признанное подозреваемым, следует квалифицировать по [ст. 286](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7306B9q103O) УК РФ (превышение должностных полномочий), если деяние совершено должностным лицом, и по иным статьям [УК](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4Fq102O) РФ, если деяние совершено лицом, не обладающим должностными полномочиями.

Так, по приговору суда К. и Р. осуждены по [п. "а" ч. 3 ст. 286](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7306B6q107O) УК РФ и [ч. 2 ст. 302](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B9q10FO) УК РФ.

Президиум Верховного Суда РФ приговор в части осуждения по [ч. 2 ст. 302](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B9q10FO) УК РФ отменил и дело прекратил за отсутствием состава преступления, указав следующее.

Как видно из материалов дела, Е. являлся лицом, задержанным по подозрению в преступлении, предусмотренном [ч. 1 ст. 228](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348C70q008O) УК РФ.

Однако в соответствии со [ст. 122](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A32417BB383FD6D2093CB9F253F481D3231FF2564358D740CqB0AO) УПК РСФСР ([ст. 91](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7209B8q102O) УПК РФ. - **Авт.**) Е. не был признан подозреваемым.

Таким образом, к лицам, перечисленным в [ст. 302](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B9q102O) УК РФ, Е. не относился, а осужденные не являлись лицами, производящими дознание и предварительное следствие.

В связи с изложенным деяния осужденных по данному эпизоду квалифицируются как совершение должностными лицами действий, явно выходящих за пределы их полномочий и повлекших существенное нарушение прав и законных интересов граждан, с применением насилия <1>.

--------------------------------

<1> [Постановление](consultantplus://offline/ref=8735BCB10316211973029B9503D39A324578B38EF96D2093CB9F253Fq408O) N 253п2001 по делу Кокарева и других / Обзор судебной практики Верховного Суда РФ от 26 декабря 2001 г. "[Обзор](consultantplus://offline/ref=8735BCB10316211973029B9503D39A32437AB682FE6D2093CB9F253F481D3231FF2564358D730CqB0BO) законодательства и судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за третий квартал 2001 года" // БВС РФ. 2002. N 4.

В тех случаях, когда превышение должностных полномочий заключается в принуждении к даче показаний, квалификация по [ст. 286](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7306B9q103O) УК РФ является излишней <1>.

--------------------------------

<1> См.: [Определение](consultantplus://offline/ref=8735BCB10316211973029B9503D39A324B7FB18DFA6D2093CB9F253Fq408O) Верховного Суда РФ от 5 декабря 2002 г. N 49-о02-63.

Под **принуждением** понимается такое воздействие на допрашиваемого (подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля, эксперта), которое подавляет его волю и заставляет давать вопреки своему желанию показания, нужные следователю или лицу, производящему дознание. Понятие "принуждение" включает все незаконные методы допроса, которые нарушают принцип добровольности дачи показаний. Принуждение к даче показаний препятствует установлению истины по делу. Показания, полученные таким образом, становятся недостоверными, что в соответствии с [ч. 3 ст. 7](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720EB7q104O) УПК РФ влечет за собой признание недопустимыми полученных таким путем доказательств.

В законе указаны уголовно наказуемые способы принуждения к даче показаний. Это применение угроз, шантажа или иных незаконных действий.

**Угроза** - вид психического принуждения, которое выражается, например, в угрозе применения физического насилия (побоев, телесных повреждений), заключения под стражу, ухудшения условий содержания, привлечения к уголовной ответственности за более тяжкое преступление, уничтожение имущества. Закон не конкретизирует, к кому конкретно может быть обращена угроза причинения вреда - к потерпевшему или его близким. Главное, чтобы угроза затрагивала интересы потерпевшего.

**Шантаж** - угроза распространения позорящих, а равно иных сведений, оглашение которых может нанести ущерб чести и достоинству потерпевшего или его близких, независимо от того, являются ли они действительно таковыми для данного лица, соответствуют или нет истине. Важно, что потерпевший стремится сохранить эти сведения в тайне, а угроза их оглашения используется следователем либо лицом, производящим дознание, в качестве принуждения к даче нужных показаний.

**Иными незаконными действиями являются** использование сфабрикованных доказательств, обман лица, связанный с введением последнего в заблуждение по поводу обязанности давать показания, задержание свидетеля. Незаконным также признается применение для получения желаемых показаний гипноза, алкоголя, наркотиков и т.п.

Состав преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 302](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D710EB7q103O) УК РФ, является **формальным**. Преступление считается **оконченным** с момента применения допрашивающим принуждения независимо от того, к получению ложных или правдивых показаний стремился субъект преступления, а также были ли получены в результате этого нужные показания.

**Субъективная сторона** данного преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что, злоупотребляя служебным положением, принуждает допрашиваемого дать нужные ему показания путем угроз, шантажа или совершения иных незаконных действий, и желает таким образом получить эти показания.

**Субъект** преступления указан в законе, это:

1) следователь или лицо, производящее дознание (субъект специальный). В данном случае преступление является специальным видом должностного злоупотребления, который выделен как самостоятельный состав;

2) другое лицо, производящее дознание с ведома или молчаливого согласия следователя или лица, производящего дознание (субъект специальный).

Этими **другими лицами** могут быть: оперативные сотрудники; сотрудники, осуществляющие доставку подозреваемого (обвиняемого) из мест заключения под стражу; помощники следователя; лица, проходящие практику в органах следствия или дознания, и др.

Для наличия состава преступления в этом случае необходимо, чтобы следователь или лицо, производящее дознание, были осведомлены о применении принуждения другими лицами к даче показаний. В таком случае действия следователя или лица, производящего дознание, следует квалифицировать как соучастие в принуждении к даче показаний.

**Квалифицированным видом преступления**, предусмотренного в [ч. 2 ст. 302](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B9q10FO) УК РФ, является принуждение к даче показаний, соединенное с применением насилия, издевательства или пытки.

Законодательное определение понятия "насилие" в [УК](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4Fq102O) РФ отсутствует. В доктрине уголовного права этот термин традиционно объединяет физическое и психическое воздействие.

Применение психического воздействия охватывается составом преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 302](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D710EB7q103O) УК РФ.

Следовательно, [ч. 2 ст. 302](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B9q10FO) УК РФ предусмотрено физическое воздействие, охватывающее случаи причинения потерпевшему побоев или совершения иных насильственных действий, связанных с причинением потерпевшему физической боли либо с ограничением его свободы (связывание рук, применение наручников, оставление в закрытом помещении и др.), причинение легкого вреда здоровью, вызвавшего кратковременное расстройство здоровья или незначительную стойкую утрату общей трудоспособности, а также причинение средней тяжести вреда здоровью. В случае причинения тяжкого вреда здоровью необходима квалификация по совокупности преступлений, предусмотренных [ст. ст. 302](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B9q102O) и [111](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720BB9q104O) УК РФ.

**Издевательство** как квалифицирующий признак принуждения к даче показаний является разновидностью психического насилия, направленного на подавление воли потерпевшего. Оно может выражаться в особо унизительном обращении, в циничном и грубом унижении достоинства человека, что причиняет ему моральные и физические страдания. Например, высказывания в грубой, оскорбительной форме по поводу внешности, национальности, физических недостатков, якобы аморального поведения близких родственников и т.п.

Понятие пытки как квалифицирующего признака принуждения к даче показаний раскрыто в [Конвенции](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302938915D39A32437AB58FF96D2093CB9F253Fq408O) ООН против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания 1984 г. Так, согласно [ч. 1 ст. 1](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302938915D39A32437AB58FF96D2093CB9F253F481D3231FF2564358D720FqB0CO) указанной Конвенции: "Для целей настоящей Конвенции определение "пытка" означает любое действие, которым какому-либо лицу умышленно причиняется сильная боль или страдание, физическое либо нравственное, чтобы получить от него или от третьего лица сведения либо признания, наказать его за действие, которое совершило оно или третье лицо или в совершении которого оно подозревается, а также запугать или принудить его либо третье лицо, или по любой причине, основанной на дискриминации любого характера, когда такая боль или страдание причиняются государственным должностным лицом либо иным лицом, выступающим в официальном качестве, либо по их подстрекательству, либо с их ведома или молчаливого согласия. В это определение не включаются боль или страдания, которые возникают лишь в результате законных санкций, неотделимы от этих санкций или вызываются ими случайно.

Рассматриваемое понятие конкретизировано в [примечании к ст. 117](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700AB8q104O) УК РФ. В соответствии с указанной нормой: "Под пыткой в настоящей статье и других статьях настоящего [Кодекса](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4Fq102O) 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 по уголовному делу

([ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B6q104O) и [3 ст. 303](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B6q102O) УК РФ)

**Основным объектом** преступления являются интересы правосудия, **дополнительный объект** - интересы личности.

**Общественная опасность** рассматриваемого преступления заключается в том, что наличие фальсифицированных доказательств по уголовному делу может привести к принятию органами расследования и судом неправильного решения, необоснованно ущемляющего права граждан. Охраняя нормальный порядок получения и использования доказательств в судопроизводстве, Конституция РФ в [ч. 2 ст. 50](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324077B28EF3302A9B9293273847422536B62965358C7Bq00AO) провозглашает: "При осуществлении правосудия не допускается использование доказательств, полученных с нарушением Федерального закона".

В условиях состязательного уголовного процесса вероятность представления в суд сфальсифицированных доказательств достаточно высока, крайне нежелательна и опасна. Установление ответственности за преступления, предусмотренные в [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B6q104O) и [3 ст. 303](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B6q102O) УК РФ, направлено на борьбу со случаями представления в суд заинтересованными в исходе дела лицами недоброкачественной доказательной информации, на предупреждение фактов неправосудных судебных решений на основе сфальсифицированных доказательств.

**Предметом** преступления являются доказательства. Они складываются из совокупности относимых, допустимых, достоверных, достаточных данных. Если какой-либо из перечисленных признаков отсутствует, то фактические данные не могут быть признаны доказательствами по делу. Именно фактические данные (т.е. сведения о фактах) являются предметом фальсификации.

Согласно [ч. 2 ст. 74](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7208B9q101O) УПК РФ в качестве доказательств допускаются показания подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля; заключение и показания эксперта и специалиста; вещественные доказательства; протоколы следственных и судебных действий; иные документы.

В рамках данного состава речь идет о фальсификации вещественных доказательств, протоколов следственных и судебных действий, иных документов.

Если искажаются устные сообщения самим лицом, дающим показания, то в зависимости от конкретных обстоятельств это деяние должно квалифицироваться по [ст. 307](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D710FBEq104O) УК РФ либо по [ст. 306](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B7q102O) УК РФ. Принудительное воздействие на лицо с тем, чтобы оно дало ложные показания, может образовывать состав преступления, предусмотренный [ст. 302](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B9q102O) УК РФ либо [ст. 309](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700EBFq107O) УК РФ.

Понятие вещественных доказательств приводится в [ч. 1 ст. 81](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7209BEq103O) УПК РФ.

Ими признаются любые предметы:

1) которые служили орудиями преступления или сохранили на себе следы преступления;

2) на которые были направлены преступные действия; (деньги, ценности и иное имущество, полученные в результате совершения преступления);

3) иные предметы и документы, которые могут служить средствами для обнаружения преступления и установления обстоятельств уголовного дела.

Протоколы следственных действий и судебного заседания как самостоятельный вид доказательств представляют собой процессуальные документы, в которых удостоверяются имеющие значение для уголовного дела обстоятельства и факты, воспринимаемые непосредственно дознавателем, следователем, судьей только в условиях производства данных следственных или судебных действий. Согласно [ст. 83](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7209BDq102O) УПК РФ протоколы следственных действий и протоколы судебных заседаний допускаются в качестве доказательств, если они соответствуют требованиям, установленным [УПК](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4Fq102O) РФ.

В соответствии со [ст. 84](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7209BDq10FO) УПК РФ иные документы допускаются в качестве доказательств, если изложенные в них сведения имеют значение для установления обстоятельств, указанных в [ст. 73](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7208B8q103O) УПК РФ.

К иным документам [УПК](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7209BDq100O) РФ относит документы, которые не признаны вещественными доказательствами или не являются протоколами следственных действий и судебного заседания, но которые содержат сведения, имеющие существенное значение для дела, для выяснения обстоятельств, составляющих предмет доказывания. Это могут быть документы, составленные по поручению органов дознания, следствия, суда, необходимые для разрешения дела: характеристики, акты ревизий, разного рода справки и т.п.; инициативные материалы администрации предприятий, учреждений, должностных лиц органов власти, акты досмотра вещей, административного задержания и др.; приказы, инструкции, уставы и т.п. Согласно [ч. 2 ст. 84](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7209BDq10EO) УПК РФ такого рода документы могут быть в письменном виде, а также в виде материалов фото- и киносъемки, аудио- и видеозаписи и иных носителей информации, полученные, истребованные или представленные в порядке, установленном [ст. 86](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7209BAq102O) УПК РФ. Доказательствами являются содержащиеся в них сведения справочного и удостоверительного характера, касающиеся определенных событий, процессов, конкретных лиц, деловых операций, отражающие статистические, учетные и отчетные данные и т.д.

К документам, могущим иметь значение для дела, следует отнести характеристики обвиняемого, документы о его наградах, справки о судимостях, при необходимости медицинские документы о состоянии здоровья обвиняемого и потерпевшего.

Правильное установление предмета преступления является обязательным условием решения вопроса о наличии фальсификации доказательств. Так, по одному из дел адвокат обвиняемого подделал заявление потерпевшего, где исказил фактические обстоятельства дела, снял ксерокопию с данного заявления и представил ее органам следствия.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда РФ в [Определении](consultantplus://offline/ref=8735BCB10316211973029B9503D39A324776B08FFF6D2093CB9F253Fq408O) от 8 декабря 2004 г. N 3-О04-42 отметила следующее: ксерокопия заявления, имеющаяся в деле, не может быть признана доказательством по делу <1>.

--------------------------------

<1> [Определение](consultantplus://offline/ref=8735BCB10316211973029B9503D39A324776B08FFF6D2093CB9F253Fq408O) Верховного Суда РФ от 8 декабря 2004 г. N 3-о04-42. Приговор по делу о фальсификации доказательств отменен, производство по делу прекращено за отсутствием в действиях осужденного состава преступления на основании [п. 2 ч. 1 ст. 24](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720FB8q105O) УПК РФ // СПС "КонсультантПлюс".

Согласно [ст. 84](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7209BDq100O) УПК РФ к иным документам относятся материалы фото- и киносъемки, аудио- и видеозаписи и иные носители информации, полученные, истребованные или представленные в порядке, установленном [ст. 86](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7209BAq102O) УПК РФ.

В соответствии со [ст. 86](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7209BAq102O) УПК РФ защитник вправе собирать доказательства путем:

1) получения предметов, документов и иных сведений;

2) опроса лиц с их согласия;

3) истребования справок, характеристик, иных документов от органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и организаций, которые обязаны представлять запрашиваемые документы или их копии.

Из смысла [ст. ст. 84](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7209BDq100O) и [86](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7209BAq102O) УПК РФ следует, что относимые к делу сведения, полученные защитником в результате опроса частных лиц, изложенные им или опрошенными лицами в письменном виде, нельзя рассматривать в качестве показаний свидетеля или потерпевшего. Они получены в условиях отсутствия предусмотренных уголовно-процессуальным законом гарантий их доброкачественности и поэтому могут рассматриваться в качестве оснований для вызова и допроса указанных лиц в качестве свидетелей, потерпевшего или для производства других следственных действий по собиранию доказательств, а не как доказательства по делу.

Как установлено судом, имеющаяся в деле ксерокопия заявления потерпевшего получена без соблюдения требований уголовно-процессуального закона, необходимых для получения доказательств по делу, и поэтому не может быть признана доказательством по делу.

Кроме того, следователь, приобщивший ксерокопию заявления к делу, не сверил с подлинником заявления и не удостоверил ее подлинность, что также лишало доказательственного значения копии заявления, если бы подлинник и являлся бы доказательством.

Таким образом, из приведенных данных вытекает, что имеющаяся в деле ксерокопия заявления, в фальсификации содержания которого был признан адвокат, не является доказательством по делу, а потому в его действиях нет состава преступления.

**Объективную сторону** преступления, предусмотренного [ч. 2 ст. 303](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B6q104O) УК РФ, составляют действия, направленные на фальсификацию доказательств по уголовному делу лицом, производящим дознание, следователем, прокурором или защитником.

Фальсификация доказательств по уголовному делу может осуществляться путем составления протоколов следственных действий, которые фактически не совершались, составление ложных по содержанию письменных доказательств (интеллектуальный подлог), внесение ложных сведений в протоколы или документы, их подделка, подчистка, пометка другим числом (материальный подлог), заключения экспертов, фабрикация ложных доказательств (например, подбрасывание наркотиков в квартиру или одежду обвиняемого, а также оружия или боеприпасов, взрывчатых веществ, нанесение пятен крови на одежду) и т.п.

В литературе <1> и на практике <2> иногда предлагается расширительно толковать термин "фальсификация", относя к способам совершения этого преступления уничтожение или изъятие доказательств, отказ компетентного должностного лица в приобщении к делу имеющих значение данных.

--------------------------------

<1> См.: Лобанова Л.В. Преступления против правосудия: теоретические проблемы классификации и законодательной регламентации. Волгоград, 1999. С. 139.

<2> [Обзор](consultantplus://offline/ref=8735BCB10316211973029B9503D39A32467EB789FF6D2093CB9F253F481D3231FF2564358D720BqB0AO) кассационной практики Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ за 2006 год, где говорится, что по смыслу [ст. 303](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348F74q009O) УК РФ под фальсификацией доказательств понимается искусственное создание или уничтожение доказательств в пользу обвиняемого или потерпевшего. Такими действиями могут быть признаны уничтожение или сокрытие улик, предъявление ложных вещественных доказательств // БВС РФ. 2007. N 9.

В других случаях фальсификацией Верховный Суд РФ признает лишь сознательное искажение представляемых доказательств <1>.

--------------------------------

<1> [Определение](consultantplus://offline/ref=8735BCB10316211973029B9503D39A324076BD8CF96D2093CB9F253Fq408O) Верховного Суда РФ от 11 января 2006 г. N 66-О05-123 // СПС "КонсультантПлюс".

Уголовный закон не дает юридического определения фальсификации.

Исходя из понятия термина "фальсификация", который приводится в толковых словарях Ожегова <1> и Ушакова <2>: "подделывание чего-нибудь; изменение вида или свойства какого-н. предмета с целью обмана, для того, чтобы выдать его за предмет другого вида или качества; подмена чего-нибудь (подлинного, настоящего) ложным, мнимым", и указаний [УПК](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4Fq102O) РФ, полагаем, что фальсификация предполагает не устранение доказательств путем их уничтожения или изъятия из уголовного дела или непринятие данных, имеющих доказательственное значение, а оставление в деле, но в искаженном виде. Умышленное непринятие мер по процессуальному закреплению полученных фактических данных и неприобщение к делу существующих и имеющих доказательственное значение документов также не является фальсификацией, поскольку в этом случае доказательств еще просто нет в наличии. Такие деяния следует относить к злоупотреблению должностными полномочиями ([ст. 285](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7306B8q104O) УК РФ). Уничтожение или сокрытие доказательств иными лицами, не являющимися работниками суда или правоохранительных органов, в зависимости от конкретных обстоятельств может быть квалифицировано как укрывательство преступлений ([ст. 316](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700EBAq101O) УК РФ). Вместе с тем следует отметить, что вопрос об уничтожении доказательств, о непринятии мер по их закреплению требует законодательного решения.

--------------------------------

<1> http://www.ozhegov.org/words/37990.shtml

<2> http://slovari.yandex.ru/словарь%20Ушакова%20фальсификация/

Преступление, предусмотренное [ч. 2 ст. 303](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B6q104O) УК РФ, имеет формальный состав и считается оконченным с момента представления органам расследования или суда фальсифицированных доказательств независимо от того, выступили ли они в роли доказательств или нет при рассмотрении дела.

Решая вопрос о наличии состава преступления, предусмотренного [ч. 2 ст. 303](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B6q104O) УК РФ, целесообразно обратить внимание и на положения [ч. 2 ст. 14](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720EBBq103O) УК РФ, говорящей о малозначительности деяния, поскольку в ряде случаев судами фальсификация доказательств признается малозначительным деянием. Так, например, по делу Д. Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда РФ указала, что собранные по делу доказательства, надлежаще исследованные в судебном заседании, изложенные и проанализированные судом в приговоре, подтверждают правильность вывода суда о том, что изготовление Д. сфальсифицированного протокола не повлияло на результаты рассмотрения дела, не повлекло вынесение неправосудного приговора и не представляло угрозы принятия судом неправосудного решения и нарушения прав и свобод граждан. Эти обстоятельства, по мнению Судебной коллегии, свидетельствуют об отсутствии общественной опасности совершенного Д. деяния, что позволяет признать его малозначительным ([Определение](consultantplus://offline/ref=8735BCB10316211973029B9503D39A32477ABD88F96D2093CB9F253Fq408O) Верховного Суда РФ от 5 апреля 2006 г. N 50-О06-1 <1>). Практика показывает, что подобного рода решения наиболее часто принимаются в тех случаях, когда фактические обстоятельства дела не искажаются, а нарушения имеют место в отношении процедуры оформления следственных действий, например, следователь подделал подписи понятых, действительно участвовавших в проведении следственного действия.

--------------------------------

<1> [Определение](consultantplus://offline/ref=8735BCB10316211973029B9503D39A32477ABD88F96D2093CB9F253Fq408O) Верховного Суда РФ от 5 апреля 2006 г. N 50-о06-1. Оправдательный приговор по делу о фальсификации доказательств по уголовному делу лицом, проводящим дознание, оставлен без изменения, так как собранные по делу доказательства подтверждают правильность вывода суда о том, что изготовление оправданным сфальсифицированного протокола не повлияло на результаты рассмотрения дела, не повлекло вынесение неправосудного приговора и не представляло угрозы принятия судом неправосудного решения и нарушения прав и свобод граждан // СПС "КонсультантПлюс".

В других же случаях аналогичное деяние признается преступным, поскольку, как указано в [Определении](consultantplus://offline/ref=8735BCB10316211973029B9503D39A324077B68AFD6D2093CB9F253Fq408O) Верховного Суда РФ от 21 февраля 2006 г. N 9-О06-2 по делу А., который фальсифицировал протокол выемки, умышленные действия А. по искусственному созданию доказательств виновности И. повлекли существенное нарушение ее прав и законных интересов, установленных [ст. 50](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324077B28EF3302A9B9293273847422536B62965358C7Bq00CO) Конституции РФ, запрещающей при осуществлении правосудия использовать доказательства, полученные с нарушением федерального закона; лишили ее в полной мере возможности реализовывать свои права на защиту, предусмотренные [ст. ст. 7](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720EB7q107O), [46](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720ABEq102O), [47](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720ABCq101O) УПК РФ; дискредитировали органы прокуратуры; привели к подрыву авторитета правоохранительных органов и доверия граждан к государству, обязанному в соответствии со [ст. ст. 2](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324077B28EF3302A9B9293273847422536B62965358D70q00EO), [17](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324077B28EF3302A9B9293273847422536B62965358D75q00BO), [18](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324077B28EF3302A9B9293273847422536B62965358D75q007O), [45](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324077B28EF3302A9B9293273847422536B62965358C75q00BO) Конституции РФ обеспечить защиту указанных прав граждан. В этой связи было признано, что своими действиями А. причинил существенный вред охраняемым законом интересам общества и государства <1>.

--------------------------------

<1> [Определение](consultantplus://offline/ref=8735BCB10316211973029B9503D39A324077B68AFD6D2093CB9F253Fq408O) Верховного Суда РФ от 21 февраля 2006 г. N 9-О06-2 // СПС "КонсультантПлюс".

По нашему мнению, с учетом всех обстоятельств дела признание фальсификации доказательств малозначительным деянием не исключается, хотя подобного рода деяния, даже не повлекшие последствий, указанных в определении Верховного Суда РФ, представляют существенную общественную опасность. Именно поэтому объективная сторона состава фальсификации доказательств сконструирована как формальная. Снижение же степени общественной опасности деяния может быть обусловлено именно конкретными обстоятельствами его совершения.

С **субъективной стороны** деяние, предусмотренное [ч. 2 ст. 303](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B6q104O) УК РФ, характеризуется виной в виде прямого умысла. Виновный осознает, что тем или иным способом искажает доказательства, и желает эти доказательства использовать.

Мотивы и цели могут быть любыми (личная заинтересованность в исходе дела, в том числе месть, зависть, ложно понятые интересы службы, месть в связи с национальной или религиозной враждой или ненавистью, уверенность в виновности лица, желание помочь близким и т.п.). На квалификацию преступления они не влияют.

**Субъект** преступления, предусмотренного [ч. 2 ст. 303](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B6q104O) УК РФ, прямо указан в законе (субъект преступления - специальный) - прокурор, следователь, лицо, производящее дознание, и защитник. Защитник может фальсифицировать документы и вещественные доказательства, приобщаемые к делу по его ходатайству или уже имеющиеся в деле.

**Квалифицирующие признаки** преступления предусмотрены в [ч. 3 ст. 303](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B6q102O) УК РФ:

а) фальсификация доказательств по уголовному делу о тяжком или особо тяжком преступлении, понятие которых дается в [ч. ч. 4](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720EBBq10EO) и [5 ст. 15](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720EB8q107O) УК РФ;

б) фальсификация доказательств, повлекшая тяжкие последствия.

Состав преступления, предусмотренный [ч. 3 ст. 303](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B6q102O) УК, по законодательной конструкции **формально-материальный**. **Формальный** - в части фальсификации доказательств по уголовному делу о тяжком или особо тяжком преступлении, **материальный** - в части наступления тяжких последствий в результате фальсификации доказательств по уголовному делу.

С **субъективной стороны** деяние, предусмотренное [ч. 3 ст. 303](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B6q102O) УК РФ, характеризуется виной в виде прямого умысла при фальсификации доказательств по уголовному делу о тяжком или особо тяжком преступлении или прямым, косвенным умыслом, двумя формами вины при фальсификации доказательств, повлекшей тяжкие последствия.

Под **тяжкими последствиями** в теории и практике понимается осуждение невиновного лица, осуждение хотя бы и виновного, но к существенно более строгому наказанию, чем это было бы при оценке подлинных доказательств, самоубийство незаконно осужденного, его близких, разорение, банкротство, незаконное взыскание имущества, подрыв деловой репутации, вызвавший серьезное ухудшение положения на рынке, финансового состояния предприятия и т.п. Все указанные последствия могут быть учтены при квалификации деяния по [ч. 3 ст. 303](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B6q102O) УК РФ только в том случае, если они находятся в причинной связи с рассматриваемым преступлением и не вызваны другими причинами.

Фальсификацию доказательств ([ст. 303](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348F74q009O) УК РФ) следует отличать от служебного подлога ([ст. 292](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307BCq107O) УК РФ). В данном случае речь идет о конкуренции уголовно-правовых норм. При этом специальной следует считать норму о фальсификации доказательств, поскольку она устанавливает уголовную ответственность только за искажение фактических данных, используемых при осуществлении правосудия. Норма же о служебном подлоге является общей, так как охватывает все случаи фальсификации официальных документов. Таким образом, служебный подлог наносит ущерб не правосудию, а иным видам государственной деятельности, а также деятельности органов местного самоуправления. Кроме того, фальсификация доказательств может быть совершена только теми субъектами, которые прямо указаны в [ст. 303](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348F74q009O) УК РФ.

Также следует отграничивать фальсификацию доказательств от искусственного создания доказательств совершения преступления, предусмотренного [ст. 304](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B6q100O) ("Провокация взятки либо коммерческого подкупа").

Фальсификация результатов оперативно-розыскной деятельности

([ч. 4 ст. 303](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348F74q006O) УК РФ) <1>

--------------------------------

<1> Введена Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A32437CBD88FA647D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720EB9q101O) от 29 ноября 2012 г. N 207-ФЗ "О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации" // СЗ РФ. 2012. N 49. Ст. 6752.

Конституция Российской Федерации [(часть 3 статья 55)](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324077B28EF3302A9B9293273847422536B62965358F72q007O) допускает в конституционно значимых целях возможность соразмерного ограничения федеральным законом прав и свобод человека и гражданина. Ряд такого рода ограничений предусматривается Федеральным законом "Об оперативно-розыскной деятельности" <1>, которым в целях защиты жизни, здоровья, прав и свобод человека и гражданина, собственности, обеспечения безопасности общества и государства от преступных посягательств на органы, осуществляющие оперативно-розыскную деятельность, возложена обязанность выявлять, предупреждать, пресекать и раскрывать преступления, а также выявлять и устанавливать лиц, их подготавливающих, совершающих или совершивших [(ст. 2)](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A32437AB38BFB6F7D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720EBFq103O).

--------------------------------

<1> Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A32437AB38BFB6F7D99C3C6293D4Fq102O) от 12 августа 1995 г. N 144-ФЗ ("Об оперативно-розыскной деятельности" в ред. от 5 апреля 2013 г.) // СЗ РФ. 1995. N 33. Ст. 3349.

Согласно данному Федеральному закону [(п. 1 ч. 2 ст. 7)](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A32437AB38BFB6F7D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720EB8q104O) в случае отсутствия достаточных данных для решения вопроса о возбуждении уголовного дела, оперативно-розыскные мероприятия, в том числе связанные с ограничениями конституционных прав граждан, могут быть проведены на основании полученных сведений о признаках подготавливаемого, совершаемого или совершенного противоправного деяния, а также о лицах, его подготавливающих, совершающих или совершивших, ставшие известными органам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность.

При этом исходя из смысла названного Федерального закона, его [ст. ст. 1](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A32437AB38BFB6F7D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720EBFq107O), [2](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A32437AB38BFB6F7D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720EBFq105O), [7](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A32437AB38BFB6F7D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720EB8q107O), [ч. 2 ст. 8](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A32437AB38BFB6F7D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720EB6q106O) и [ст. 10](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A32437AB38BFB6F7D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720FBEq106O), определяющих цели, задачи, основания и условия проведения оперативно-розыскных мероприятий, под противоправным деянием подразумевается лишь уголовно наказуемое деяние, т.е. преступление. Когда же в ходе оперативно-розыскной деятельности обнаруживается, что речь идет не о преступлении, а об иных видах правонарушений, то, как указал Конституционный Суд Российской Федерации в [Определении](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324376B283F86D2093CB9F253Fq408O) от 14 июля 1998 года по делу о проверке конституционности отдельных положений Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A32437AB38BFB6F7D99C3C6293D4Fq102O) "Об оперативно-розыскной деятельности" по жалобе гражданки И.Г. Черновой <1>, проведение оперативно-розыскного мероприятия в силу [ст. 2](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A32437AB38BFB6F7D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720EBFq105O) и [ч. 4 ст. 10](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A32437AB38BFB6F7D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720FBEq102O) должно быть прекращено <2>.

--------------------------------

<1> [Определение](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324376B283F86D2093CB9F253Fq408O) Конституционного Суда РФ от 14 июля 1998 г. N 86-О "По делу о проверке конституционности отдельных положений Федерального закона "Об оперативно-розыскной деятельности" по жалобе гражданки И.Г. Черновой // СЗ РФ. 1998. N 34. Ст. 4368.

<2> [Определение](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A32477FB48EF86D2093CB9F253F481D3231FF2564358D720FqB0DO) Конституционного Суда РФ от 15 июля 2004 г. N 304-О "Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданки Трифоновой Валентины Степановны на нарушение ее конституционных прав пунктом 3 части первой статьи 6 и пунктом 1 части первой статьи 15 Федерального закона "Об оперативно-розыскной деятельности" // СПС "КонсультантПлюс".

Федеральным законом от 24 июля 2007 года <1> [ч. 8 ст. 5](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A32437AB38BFB6F7D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720EBDq107O) Федерального закона "Об оперативно-розыскной деятельности" дополнена абзацами, запрещающими органам и должностным лицам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность, подстрекать, склонять, побуждать лиц в прямой или косвенной форме к совершению противоправных действий, а также фальсифицировать результаты оперативно-розыскной деятельности.

--------------------------------

<1> Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A32477DB48FFE6D2093CB9F253F481D3231FF2564358D720FqB0BO) от 24.07.2007 N 211-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с совершенствованием государственного управления в области противодействия экстремизму" // РГ. 2007. N 165.

**Основным объектом** преступления, предусмотренного [ч. 4 ст. 303](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348F74q006O) УК РФ, являются интересы правосудия, в качестве **дополнительного объекта** выступают интересы потерпевшего - физического или юридического лица.

**Общественная опасность** рассматриваемого преступления заключается в том, что наличие фальсифицированных результатов оперативно-розыскной деятельности может привести к принятию органами предварительного расследования и судом неправильного решения, необоснованно ущемляющего права граждан, в том числе уголовное преследование лица, непричастного к совершению преступления, либо причинению вреда чести, достоинству и деловой репутации.

Оперативно-розыскная деятельность - вид деятельности, осуществляемой гласно и негласно оперативными подразделениями государственных органов, уполномоченных на то Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A32437AB38BFB6F7D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720EBFq107O) "Об оперативно-розыскной деятельности", в пределах их полномочий посредством проведения оперативно-розыскных мероприятий в целях защиты жизни, здоровья, прав и свобод человека и гражданина, собственности, обеспечения безопасности общества и государства от преступных посягательств.

**Потерпевшим** от преступления, предусмотренного [ч. 4 ст. 303](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348F74q006O) УК РФ, может быть:

1) физическое лицо, заведомо для виновного непричастное к совершению преступления, в целях его уголовного преследования;

2) физическое или юридическое лицо в целях причинения вреда его чести, достоинству и деловой репутации.

Предметом преступления являются **результаты оперативно-розыскной деятельности**, т.е. сведения, полученные в соответствии с Федеральным законом "Об оперативно-розыскной деятельности", о признаках подготавливаемого, совершаемого или совершенного преступления; лицах, подготавливающих, совершающих или совершивших преступление и скрывшихся от органов дознания, следствия или суда <1>.

--------------------------------

<1> См.: [пункт 36.1 ст. 5](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D710CBCq10FO) Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации от 18 декабря 2001 г. N 174-ФЗ (в ред. от 5 апреля 2013 г.) // СЗ РФ. 2001. N 52 (ч. I). Ст. 4921.

Согласно [Инструкции](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324477B78EF96D2093CB9F253F481D3231FF2564358D7209qB08O) о порядке представления результатов оперативно-розыскной деятельности дознавателю, органу дознания, следователю, прокурору или в суд (далее - Инструкции) <1>, результаты оперативно-розыскной деятельности, представляемые для решения вопроса о возбуждении уголовного дела, должны содержать достаточные данные, указывающие на признаки преступления, а именно: сведения о том, где, когда, какие признаки и какого именно преступления обнаружены; при каких обстоятельствах имело место их обнаружение; сведения о лице (лицах), его совершившем (если оно известно), и очевидцах преступления (если они известны); о местонахождении предметов и документов, которые могут стать вещественными доказательствами; о любых других фактах и обстоятельствах, имеющих значение для решения вопроса о возбуждении уголовного дела.

--------------------------------

<1> [Приказ](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324477B78EF96D2093CB9F253Fq408O) МВД РФ N 368, ФСБ РФ N 185, ФСО РФ N 164, ФТС РФ N 481, СВР РФ N 32, ФСИН РФ N 184, ФСКН РФ N 97, Минобороны РФ N 147 от апреля 2007 "Об утверждении Инструкции о порядке представления результатов оперативно-розыскной деятельности дознавателю, органу дознания, следователю, прокурору или в суд" // РГ. 2007. N 101.

Результаты оперативно-розыскной деятельности, представляемые для подготовки и осуществления следственных и судебных действий, должны содержать сведения о: местонахождении лиц, скрывающихся от органов предварительного расследования и суда; о лицах, которым известны обстоятельства и факты, имеющие значение для уголовного дела; о возможных источниках доказательств; о местонахождении предметов, перечисленных в [ч. 1 ст. 81](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7209BEq103O) УПК РФ; о других фактах и обстоятельствах, позволяющих определить объем и последовательность проведения процессуальных действий, выбрать наиболее эффективную тактику их производства, выработать оптимальную методику расследования по конкретному уголовному делу.

Результаты оперативно-розыскной деятельности, представляемые для использования в доказывании по уголовным делам, должны позволять формировать доказательства, удовлетворяющие требованиям уголовно-процессуального законодательства, предъявляемым к доказательствам в целом, к соответствующим видам доказательств; содержать сведения, имеющие значение для установления обстоятельств, подлежащих доказыванию по уголовному делу, указания на оперативно-розыскные мероприятия, при проведении которых получены предполагаемые доказательства, а также данные, позволяющие проверить в условиях уголовного судопроизводства доказательства, сформированные на их основе.

Результаты оперативно-розыскной деятельности представляются в виде рапорта об обнаружении признаков преступления или сообщения о результатах оперативно-розыскной деятельности, которые составляются должностным лицом органа, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность, и регистрируется в порядке, установленном нормативными правовыми актами органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность.

К рапорту об обнаружении признаков преступления или сообщению о результатах оперативно-розыскной деятельности могут прилагаться полученные (выполненные) при проведении оперативно-розыскных мероприятий фотографические негативы и снимки, киноленты, диапозитивы, фонограммы, кассеты видеозаписи, носители компьютерной информации, чертежи, планы, схемы, акты, справки, другие документы, а также иные материальные объекты, которые в соответствии с уголовно-процессуальным законодательством могут быть признаны вещественными доказательствами.

Понятие вещественных доказательств приводится в [ч. 1 ст. 81](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7209BEq103O) УПК РФ.

Ими признаются любые предметы:

1) которые служили орудиями преступления или сохранили на себе следы преступления;

2) на которые были направлены преступные действия; (деньги, ценности и иное имущество, полученные в результате совершения преступления);

3) иные предметы и документы, которые могут служить средствами для обнаружения преступления и установления обстоятельств уголовного дела.

В соответствии со [ст. 84](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7209BDq10FO) УПК РФ иные документы допускаются в качестве доказательств, если изложенные в них сведения имеют значение для установления обстоятельств, указанных в [ст. 73](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7208B8q103O) УПК РФ.

К иным документам [УПК](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7209BDq100O) РФ относит документы, которые не признаны вещественными доказательствами или не являются протоколами следственных действий и судебного заседания, но которые содержат сведения, имеющие существенное значение для дела, для выяснения обстоятельств, составляющих предмет доказывания. Это могут быть документы, составленные по поручению органов дознания, следствия, суда, необходимые для разрешения дела: характеристики, акты ревизий, разного рода справки и т.п.; инициативные материалы администрации предприятий, учреждений, должностных лиц органов власти, акты досмотра вещей, административного задержания и др.; приказы, инструкции, уставы и т.п. Согласно [ч. 2 ст. 84](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7209BDq10EO) УПК РФ такого рода документы могут быть в письменном виде, а также в виде материалов фото- и киносъемки, аудио- и видеозаписи и иных носителей информации, полученные, истребованные или представленные в порядке, установленном [ст. 86](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7209BAq102O) УПК РФ. Доказательствами являются содержащиеся в них сведения справочного и удостоверительного характера, касающиеся определенных событий, процессов, конкретных лиц, деловых операций, отражающие статистические, учетные и отчетные данные и т.д.

К документам, могущим иметь значение для дела, следует отнести характеристики обвиняемого, документы о его наградах, справки о судимостях, при необходимости медицинские документы о состоянии здоровья обвиняемого и потерпевшего.

**Объективную сторону** преступления, предусмотренного [ч. 4 ст. 303](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348F74q006O) УК РФ, составляют действия, направленные на фальсификацию результатов оперативно-розыскной деятельности лицом, уполномоченным на проведение оперативно-розыскных мероприятий.

Фальсификация результатов оперативно-розыскной деятельности может осуществляться путем представления изначально ложных по содержанию сведений (интеллектуальный подлог), внесение ложных сведений в документы, их подделка, подчистка, датирование другим числом (материальный подлог), фабрикация предметов и документов, которые могут стать вещественными доказательствами (например, подбрасывание наркотиков, оружия или боеприпасов в квартиру, ложных документов в организацию или квартиру).

Рассматриваемое преступление имеет формальный состав и считается оконченным с момента представления органам расследования или суда фальсифицированных результатов оперативно-розыскной деятельности, независимо от того, повлияли ли они на решение вопроса о возбуждении уголовного дела, подготовке и осуществлении следственных и судебных действий, доказывании по уголовным делам.

С **субъективной стороны** деяние, предусмотренное [ч. 4 ст. 303](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348F74q006O) УК РФ, характеризуется виной в виде **прямого умысла**. Виновный осознает, что тем или иным способом фальсифицирует результаты оперативно-розыскной деятельности, и желает эти результаты в таком виде использовать.

При этом виновный преследует одну из двух целей:

1) уголовное преследование лица, заведомо непричастного к совершению преступления, либо

2) причинения вреда чести, достоинству и деловой репутации.

**Заведомая непричастность** лица к совершению преступления означает, что субъект преступления был об этом осведомлен до начала выполнения объективной стороны преступления.

**Субъект** преступления, предусмотренного [ч. 4 ст. 303](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348F74q006O) УК РФ, прямо указан в законе - лицо, уполномоченное на проведение оперативно-розыскных мероприятий (субъект специальный).

Согласно [ст. 13](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A32437AB38BFB6F7D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720FBFq10FO) Федерального закона "Об оперативно-розыскной деятельности" на территории Российской Федерации право осуществлять оперативно-розыскную деятельность предоставляется оперативным подразделениям:

1) органов внутренних дел Российской Федерации;

2) органов федеральной службы безопасности;

3) федерального органа исполнительной власти в области государственной охраны;

4) таможенных органов Российской Федерации;

5) службы внешней разведки Российской Федерации;

6) федеральной службы исполнения наказаний;

7) органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ.

Оперативное подразделение органа внешней разведки Министерства обороны Российской Федерации проводит оперативно-розыскные мероприятия только в целях обеспечения безопасности указанного органа внешней разведки и в случае, если проведение этих мероприятий не затрагивает полномочий иных органов, указанных в [ст. 13](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A32437AB38BFB6F7D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720FBFq10FO) цитируемого Закона.

Перечень органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, может быть изменен или дополнен только федеральным законом. Руководители указанных органов определяют перечень оперативных подразделений, правомочных осуществлять оперативно-розыскную деятельность, их полномочия, структуру и организацию работы.

Органы, осуществляющие оперативно-розыскную деятельность, решают определенные настоящим Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A32437AB38BFB6F7D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720EBFq105O) задачи исключительно в пределах своих полномочий, установленных соответствующими законодательными актами Российской Федерации.

Оперативные подразделения органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, вправе проводить совместно с работниками уголовно-исполнительной системы оперативно-розыскные мероприятия в следственных изоляторах уголовно-исполнительной системы.

Вынесение заведомо неправосудного приговора,

решения или иного судебного акта ([ст. 305](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B7q107O) УК РФ)

**Основным объектом** преступления являются интересы правосудия. В качестве **дополнительного объекта** могут выступать права и свободы личности, интересы юридических лиц.

Особая **общественная опасность** данного преступления состоит в нарушении принципа законности в деятельности судов при рассмотрении дел, что может повлечь тяжкие последствия для лица, в отношении которого вынесен неправосудный акт, подорвать авторитет суда, разрушить веру в правосудие.

**Предметом** рассматриваемого преступления является судебный акт - правоприменительный акт суда первой, апелляционной, кассационной и надзорной инстанций в форме процессуального документа, вынесенный судьей (судьями) по существу рассматриваемого вопроса и (или) затрагивающий правовое положение гражданина (личности) или юридического лица.

**Объективная сторона** преступления заключается в действии - вынесении судьей (судьями) заведомо неправосудных приговора, решения или иного судебного акта.

В литературе высказывается точка зрения, согласно которой вынесение судебных решений судьями Конституционного Суда РФ не может составлять объективную сторону [ст. 305](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B7q107O) УК РФ. Однако поскольку в судебных актах Конституционного Суда РФ решаются вопросы, связанные с нарушением конституционных прав и свобод участников судопроизводства, государственных и общественных интересов, то и вынесение неправосудного судебного акта судьями Конституционного Суда, с нашей точки зрения, также может составлять объективную сторону преступления, предусмотренного [ст. 305](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B7q107O) УК РФ.

Все принимаемые судебные акты должны быть законными, обоснованными, справедливыми и мотивированными.

Помимо приговоров и решений, выносимых судьями, к иным судебным актам в соответствии с действующим законодательством следует отнести определения и постановления.

Как уже отмечалось, объективная сторона преступления заключается в вынесении судьей (судьями) заведомо неправосудных приговора, решения или иного судебного акта.

Неправосудным акт считается, когда это установлено судебным актом вышестоящего суда.

Неправосудные судебные акты должны характеризоваться существенными нарушениями материального и процессуального закона, противоречить фактическим обстоятельствам дела, искажать объективную истину и быть способными причинить ущерб конституционным правам и свободам участников судопроизводства, государственным и общественным интересам и т.п.

Поэтому такие определения, как, например, о порядке допроса свидетелей, переносе судебного заседания, не решающие дела по существу, не могут причинить вреда охраняемому объекту и быть предметом рассматриваемого преступления. Соответственно, не могут являться предметом преступления, например, частные определения, о которых сказано в [ст. ст. 226](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B689F0677D99C3C6293D4F126D26F86C68348D730EBBq105O), [368](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A32437DB78DF1637D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7308BAq106O) ГПК РФ, [ст. 29](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720FB7q103O) УПК РФ, представления, указанные в [ст. 29.13](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD637D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7006BFq102O) КоАП РФ.

Неправосудным следует считать и приговор, вынесенный в отношении невиновного или оправдывающий виновного. Неправосудность приговора может выразиться в неправильной квалификации содеянного, в назначении наказания без учета характера и степени опасности совершенного преступления, личности виновного, обстоятельств, смягчающих и отягчающих ответственность.

Неправосудность определения может состоять, в частности, в незаконной отмене меры пресечения, в необоснованном прекращении уголовного дела, в отмене кассационной и надзорной инстанциями законных приговоров и решений, в удовлетворении или отклонении без основания протеста или жалобы и т.д.

Неправосудность решения по гражданскому делу может выразиться в незаконном удовлетворении иска или в отказе удовлетворить обоснованный иск, в намеренном завышении или занижении размеров ущерба, подлежащего возмещению, и т.д.

Преступление, предусмотренное [ст. 305](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B7q107O) УК РФ, считается оконченным с момента вынесения заведомо неправосудного приговора, решения или иного судебного акта.

Из анализа [ст. 310](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700FBAq100O) УПК РФ следует, что постановление приговора завершается его провозглашением. В [п. 23](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A32437BBD82FB667D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720FBAq106O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 апреля 1996 г. N 1 "О судебном приговоре" (в ред. от 6 февраля 2007 г.) <1> сказано: "Надлежит иметь в виду, что в соответствии с требованиями закона и по смыслу [ст. 310](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700FBAq100O) УПК РФ приговор должен быть составлен и провозглашен полностью за исключением случая, предусмотренного [ч. 7 ст. 241](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348971q007O) УПК РФ <2>. Составление приговора не в полном объеме и провозглашение в связи с этим только вводной и резолютивной частей приговора либо только его резолютивной части следует рассматривать как существенное нарушение уголовно-процессуального закона, влекущее отмену приговора".

--------------------------------

<1> БВС РФ. 1996. N 7; 2007. N 5.

<2> Приговор суда провозглашается в открытом судебном заседании. В случае рассмотрения уголовного дела в закрытом судебном заседании на основании определения или постановления суда могут оглашаться только вводная и резолютивная части приговора.

Аналогичный вывод в отношении решений и постановлений суда следует из положений [ст. 193](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B689F0677D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7207BEq103O) ГПК РФ, [ст. 176](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B689FF617D99C3C6293D4F126D26F86C68348D730FBFq106O) АПК РФ.

Постановление по делу об административном правонарушении объявляется немедленно по окончании рассмотрения дела ([ч. 1 ст. 29.11](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD637D99C3C6293D4F126D26F86C68368971q00AO) КоАП РФ). В [п. 29](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A32437AB38FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720CBEq101O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24 марта 2005 г. N 5 разъяснено, что при вынесении такого постановления необходимо учитывать, что [КоАП](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD637D99C3C6293D4Fq102O) РФ не предусматривает возможности оглашения только резолютивной части постановления, оно должно быть объявлено в полном объеме немедленно по окончании рассмотрения дела <1>.

--------------------------------

<1> [Постановление](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A32437AB38FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720CBEq101O) Пленума Верховного Суда РФ от 24 марта 2005 г. N 5 "О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях" (в ред. от 10 июня 2010 г.) // БВС РФ. 2005. N 6.

Таким образом, следует считать, что рассматриваемое преступление **окончено с момента провозглашения судебного акта**.

С **субъективной стороны** преступление может быть совершено только с прямым умыслом. Признак заведомости означает осознание лицом неправосудности судебного решения.

**Субъектом** преступления, предусмотренного [ст. 305](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B7q107O) УК РФ, являются судьи, рассматривающие дела единолично или коллегиально в судах первой инстанции, в кассационном или надзорном порядке (т.е. судьи судов общей юрисдикции, арбитражных судов, в том числе судьи Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ, а также судьи Конституционного Суда РФ).

В [ч. 2 ст. 305](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B7q104O) УК РФ предусмотрен квалифицированный вид данного преступления, к которому относятся вынесение незаконного приговора суда к лишению свободы или наступление в результате вынесения неправосудного акта иных тяжких последствий.

Вынесение незаконного приговора суда к лишению свободы означает осуждение к лишению свободы на определенный срок, пожизненному лишению свободы, лишению свободы с применением [ст. 73](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720DBAq101O) ("Условное осуждение") УК РФ, лишению свободы с применением [ст. 82](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7108B9q10EO) ("Отсрочка отбывания наказания"), лишению свободы с применением [ст. 82.1](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C683084q702O) ("Отсрочка отбывания наказания больным наркоманией") УК РФ.

Вопрос об отнесении последствий к тяжким решается судом в каждом конкретном случае исходя из обстоятельств дела. Подход к решению этого вопроса был рассмотрен выше.

Квалифицированный состав преступления является **формально-материальным**. Деяние окончено как с момента вынесения незаконного приговора суда к лишению свободы, так и с момента наступления тяжких последствий.

Следует заметить, что субъективное отношение к названным в [ч. 2 ст. 305](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307B7q104O) УК РФ квалифицирующим признакам неодинаково. Если вынести незаконный приговор к лишению свободы можно, только желая этого (прямой умысел), то к наступлению иных тяжких последствий можно относиться как умышленно, так и неосторожно. В этой связи субъективная сторона преступления может характеризоваться прямым или косвенным умыслом, а также двумя формами вины.

§ 5. Преступления против правосудия

в сфере исполнения судебных решений

Незаконные действия в отношении имущества,

подвергнутого описи или аресту

либо подлежащего конфискации ([ст. 312](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700EBCq100O) УК РФ)

**Основным объектом** преступления являются интересы правосудия в сфере исполнения судебных решений. Дополнительный объект - отношения собственности.

Обязательным признаком состава является предмет преступления - имущество, подвергнутое описи или на которое налагается арест. К нему относится все движимое и недвижимое имущество, наличные денежные средства, ценные бумаги, денежные средства физических и юридических лиц, находящиеся на счетах и во вкладах или на хранении в банках и иных кредитных организациях, ценные бумаги, принадлежащие физическим и юридическим лицам, находящиеся на хранении в банках и иных организациях.

**Общественная опасность** преступления, предусмотренного [ст. 312](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700EBCq100O) УК РФ, заключается в том, что оно противодействует исполнению судебного акта, препятствует или делает невозможным возмещение причиненного преступлением или иным правонарушением имущественного ущерба.

**Наложение ареста на имущество** - это мера процессуального принуждения, суть которой состоит в запрете собственнику или владельцу имущества распоряжаться или пользоваться им, а также в изъятии имущества и передаче его на хранение.

Рассматриваемая мера процессуального принуждения, предусмотренная [ст. 115](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7207BCq103O) УПК РФ, применяется в следующих целях:

1) для обеспечения исполнения приговора в части гражданского иска;

2) для обеспечения исполнения других имущественных взысканий.

Указанные в законе "другие имущественные взыскания" могут состоять в возмещении процессуальных издержек либо в применении судом наказания в виде штрафа;

3) для обеспечения возможной конфискации денег, ценностей и иного имущества, полученных в результате совершения преступления.

Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A32437CB788FA607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720FBEq106O) от 27 июля 2006 г. N 153-ФЗ в УК РФ введена [гл. 15.1](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D710CBFq105O) "Конфискация имущества". Указанная конфискация относится к иным мерам уголовно-правового характера. Конфискации подлежит только имущество, указанное в [ст. 104.1](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D710CBFq104O) УК РФ.

Согласно Федеральному [закону](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A32437CB78CF86F7D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720EB9q107O) от 25 декабря 2008 г. N 280-ФЗ <1> конфискация имущества, в соответствии со [ст. 104.1](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D710DBDq107O) УК РФ, есть принудительное безвозмездное изъятие и обращение в собственность государства на основании обвинительного приговора следующего имущества:

--------------------------------

<1> Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A32437CB78CF86F7D99C3C6293D4Fq102O) от 25 декабря 2008 г. N 280-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с ратификацией Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции от 31 октября 2003 года и Конвенции об уголовной ответственности за коррупцию от 27 января 1999 года и принятием Федерального закона "О противодействии коррупции" // СЗ РФ. 2008. N 52 (ч. 1). Ст. 6235.

а) денег, ценностей и иного имущества, полученных в результате совершения преступлений, предусмотренных [частью второй статьи 105](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720BBDq100O), [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720BB9q101O) - [4 ст. 111](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720BB7q107O), [ч. 2 ст. 126](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7208B6q106O), [ст. ст. 127.1](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700AB6q106O), [127.2](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700BBEq106O), [ч. 2 ст. 141](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7206BEq107O), [статьей 141.1](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68308Cq706O), [ч. 2 ст. 142](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68308Cq70AO), [ст. 145.1](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68378Fq70AO) (если преступление совершено из корыстных побуждений), [ст. ст. 146](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700DBFq10FO), [147](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7206BDq105O), [ст. ст. 153](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7206B9q103O) - [155](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7206B6q107O) (если преступления совершены из корыстных побуждений), [ст. ст. 171.2](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7106B8q104O), [183](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D730FBDq102O), [ч. ч. 3](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348973q00BO) и [4 ст. 184](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348973q009O), [ст. ст. 186](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D710DB6q107O), [187](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D730FB9q105O), [189](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68328Aq703O), [ч. ч. 3](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C683188q705O) и [4 ст. 204](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C683188q70BO), [ст. ст. 205](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D710CBCq101O), [205.1](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D710CBDq107O), [205.2](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D710CBDq100O), [206](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D730DBCq106O), [208](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D730DBAq107O), [209](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D730DBAq101O), [210](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348Dq70BO), [212](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D730DB9q106O), [222](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348B7Aq006O), [227](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D730AB7q102O), [228.1](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348C71q00DO), [ч. 2 ст. 228.2](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C6837q805O), [ст. ст. 228.4](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348C74q00EO), [229](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C683488q705O), [231](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348Bq702O), [232](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348871q008O), [234](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D730BB8q107O), [240](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7007BDq106O), [241](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7007BAq105O), [242](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7106BEq101O), [242.1](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7106BFq100O), [275](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7306BEq103O), [276](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7306BEq10FO), [277](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7306BFq106O), [278](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7306BFq103O), [279](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7306BFq100O), [281](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7306BCq102O), [282.1](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7306BDq10FO), [282.2](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7306BAq100O), [283.1](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348F72q00FO), [285](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7306B8q104O), [290](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68318Bq704O), [295](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7307BDq101O), [307](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D710FBEq104O) - [309](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700EBFq107O), [355](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700CB9q107O), [ч. 3 ст. 359](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700CB7q107O) УК РФ, или являющихся предметом незаконного перемещения через таможенную границу Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС либо через Государственную границу Российской Федерации с государствами - членами Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС, ответственность за которое установлена [ст. ст. 226.1](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348E77q009O) и [229.1](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C683D8Bq706O) настоящего Кодекса, и любых доходов от этого имущества, за исключением имущества и доходов от него, подлежащих возвращению законному владельцу;

б) денег, ценностей и иного имущества, в которые имущество, полученное в результате совершения хотя бы одного из преступлений, предусмотренных статьями, указанными в [п. "а" ст. 104.1](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348A71q00FO) УК РФ, и доходы от этого имущества были частично или полностью превращены или преобразованы;

в) денег, ценностей и иного имущества, используемых или предназначенных для финансирования терроризма, организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации);

г) орудий, оборудования или иных средств совершения преступления, принадлежащих обвиняемому <1>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2008. N 52 (ч. I). Ст. 6235.

Такое имущество в соответствии с [п. 2.1 ч. 1 ст. 81](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7609BFq106O) УПК РФ признается вещественным доказательством. По приговору суда оно должно быть возвращено законному владельцу или обращено в доход государства, т.е. конфисковано ([п. п. 4](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7609BFq105O), [4.1 ч. 3 ст. 81](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7609BFq104O) УПК РФ). В связи с этим, если при производстве следственных действий будет обнаружено имущество, полученное в результате преступных действий либо нажитое преступным путем, закон обязывает наложить на него арест ([п. 3.1 ч. 2 ст. 82](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7609BFq103O) УПК РФ).

Порядок конфискации такого имущества предусмотрен [ст. 104](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324379B083FE637D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7206B8q10EO) Федерального закона от 2 октября 2007 г. N 229-ФЗ "Об исполнительном производстве" <1>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2007. N 41. Ст. 4849.

Арест может быть наложен на имущество обвиняемого, подозреваемого или лиц, несущих материальную ответственность за их действия.

Лицами, несущими по закону материальную ответственность за действия обвиняемого или подозреваемого, на имущество которых может быть наложен арест, являются его законные представители: родители, усыновители или попечители несовершеннолетнего ([ст. 1074](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68DFC637D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7008BAq106O) ГК РФ).

Также подлежит аресту имущество, находящееся у других лиц на хранении или по иным причинам, если есть достаточные основания полагать, что оно получено в результате преступных действий подозреваемого, обвиняемого либо использовалось или предназначалось для использования в качестве орудия преступления либо для финансирования терроризма, организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации) ([ч. 3 ст. 115](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D770EBBq101O) УПК РФ).

Согласно [ч. 4 ст. 115](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFB607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D710DBEq107O) УПК РФ арест не может быть наложен на имущество, на которое в соответствии со [ст. 446](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B689F0677D99C3C6293D4F126D26F86C68348D700FBFq106O) ГПК РФ не может быть обращено взыскание по исполнительным документам.

Кроме того, виды доходов, на которые не может быть обращено взыскание, указаны в [ст. 101](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324379B083FE637D99C3C6293D4F126D26F86C68348D7209B7q100O) Федерального закона от 2 октября 2007 г. "Об исполнительном производстве".

В процессе исполнения уголовного наказания, предусмотренного [ст. 46](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720FB7q10FO) УК РФ, может возникнуть ситуация, когда осужденный злостно уклоняется от уплаты штрафа. В таком случае, если штраф назначен в качестве основного наказания, судебный пристав-исполнитель в соответствии с [ч. 2 ст. 32](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B489FF617D99C3C6293D4F126D26F86C68348D730FB6q103O) УИК РФ направляет в суд представление о замене штрафа другим видом наказания в соответствии с [ч. 5 ст. 46](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B68FFD607D99C3C6293D4F126D26F86C68348F75q00EO) УК РФ. В отношении осужденного, злостно уклоняющегося от уплаты штрафа, назначенного в качестве дополнительного наказания, судебный пристав-исполнитель в соответствии с [ч. 3 ст. 32](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B489FF617D99C3C6293D4F126D26F86C68348D730DBCq104O) УИК РФ производит взыскание штрафа в принудительном порядке, предусмотренном [ст. 68](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324379B083FE637D99C3C6293D4F126D26F86C68348D720AB7q101O) Федерального закона от 2 октября 2007 г. N 229-ФЗ "Об исполнительном производстве".

Также возможно наложение ареста на товары и изъятие товаров при их ввозе на таможенную территорию Российской Федерации с территории Белоруссии и Казахстана в соответствии со [ст. ст. 134](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B58AF1617D99C3C6293D4F126D26F86C68348D730EBCq107O) и [183](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B58AF1617D99C3C6293D4F126D26F86C68348D730BBEq10EO) Таможенного кодекса Таможенного союза <1>.

--------------------------------

<1> Таможенный [кодекс](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324378B58AF1617D99C3C6293D4Fq102O) Таможенного союза (приложение к [Договору](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324B7AB788F06D2093CB9F253F481D3231FF2564358D720CqB0AO) о Таможенном кодексе Таможенного союза, принятому [решением](consultantplus://offline/ref=8735BCB1031621197302968616D39A324B7AB788F06D2093CB9F253F481D3231FF2564358D720EqB08O) Межгосударственного Совета ЕврАзЭС на уровне глав государств от 27 ноября 2009 г. N 17) (в ред. от 16 апреля 2010 г.) // СЗ РФ. 2010. N 50. Ст. 6615.

Наложение ареста на товары и изъятие товаров при их ввозе на таможенную территорию Российской Федерации с территории стран, не входящих в Таможенный союз, возможно согласно [ст. 156](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C85E56BD834D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00BFA9Ar000O) Федерального закона от 27.11.2010 "О таможенном регулировании в Российской Федерации" <1>. Согласно [ч. 1 ст. 156](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C85E56BD834D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00BFA9Ar001O) арестом имущества в качестве способа обеспечения исполнения решения таможенного органа о взыскании таможенных пошлин, налогов за счет иного имущества плательщика признается действие таможенного органа с санкции прокурора по ограничению права собственности плательщика таможенных пошлин, налогов (организации или индивидуального предпринимателя) в отношении его имущества. Арест имущества производится в случае неисполнения плательщиком таможенных пошлин, налогов в установленные сроки, обязанности по уплате таможенных пошлин, налогов, пеней и при наличии у таможенных органов достаточных оснований полагать, что указанное лицо примет меры, чтобы скрыться либо скрыть свое имущество.

--------------------------------

<1> Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C85E56BD834D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00BFA9Ar000O) от 27.11.2010 N 311-ФЗ "О таможенном регулировании в Российской Федерации" (в ред. от 30 декабря 2012 г.) // СЗ РФ. 2010. N 48. Ст. 6252.

При гражданском судопроизводстве на имущество юридических и физических лиц судья, суд, арбитражный суд вправе наложить арест в целях исполнения судебного решения согласно [ст. 213](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E564DD34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AF593r001O) ГПК РФ, [ст. 100](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E56BDB34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFA99r003O) АПК РФ. При обеспечении исполнения судебных актов применяются правила об обеспечении иска.

Наложение ареста на имущество осуществляется в соответствии со [ст. 80](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21D81EF6AD934D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFA9Ar000O) Федерального закона от 2 октября 2007 г. "Об исполнительном производстве". Указанная [статья](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21D81EF6AD934D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFA9Ar000O) содержит общие правила ареста имущества должника. Особенности ареста отдельных видов имущества должника регулируются самостоятельными нормами Закона от 2 октября 2007 г. ([ст. ст. 81](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21D81EF6AD934D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFA98r003O), [82](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21D81EF6AD934D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFA98r005O), [83](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21D81EF6AD934D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFA9Dr007O)).

В соответствии со [ст. 77](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21E83E26DDE34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFB9Er006O) Налогового кодекса РФ <1> арестом имущества в качестве способа обеспечения исполнения решения о взыскании налога, пеней и штрафов признается действие налогового или таможенного органа с санкции прокурора по ограничению права собственности налогоплательщика-организации в отношении его имущества.

--------------------------------

<1> Налоговый [кодекс](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21E83E26DDE34D1170BDD27FDrD05O) Российской Федерации (часть первая) от 31 июля 1998 г. N 146-ФЗ (в ред. от 4 марта 2013 г.) // СЗ РФ. N 31. 1998. Ст. 3824.

Арест имущества производится в случае неисполнения налогоплательщиком-организацией в установленные сроки обязанности по уплате налога, пеней и штрафов и при наличии у налоговых или таможенных органов достаточных оснований полагать, что указанное лицо предпримет меры, чтобы скрыться либо скрыть свое имущество.

Арест на имущество налогоплательщика-организации может быть наложен по соответствующему постановлению руководителя (его заместителя) налогового или таможенного органа.

Помимо указанных случаев, опись производится также при охране наследственного имущества в соответствии со [ст. 1172](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21F8CE36DD434D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFF99r002O) "Меры по охране наследства" Гражданского кодекса РФ <1>. Порядок охраны наследственного имущества, в том числе описи наследства, определен [ст. ст. 61](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C86EE6CDD34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFF9Br000O) - [68](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C86EE6CDD34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFF99r003O) Основ законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 г. <2>.

--------------------------------

<1> Гражданский [кодекс](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21F8CE36DD434D1170BDD27FDrD05O) Российской Федерации (часть третья) от 26 ноября 2001 г. N 146-ФЗ (в ред. от 5 июня 2012 г., с изм. от 2 октября 2012 г.) // СЗ РФ. 2001. N 49. Ст. 4552.

<2> [Основы законодательства](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C86EE6CDD34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFF99r003O) Российской Федерации о нотариате (утв. ВС РФ февраля 1993 г. N 4462-1) (в ред. от 5 апреля 2013 г.) // Ведомости Верховного Совета РФ. 1993. N 10. Ст. 357.

**Объективная сторона** преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 312](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC99r00AO) УК РФ, состоит из двух самостоятельных деяний: а) растраты, отчуждения, сокрытия или незаконной передачи имущества, подвергнутого описи или аресту, совершенных лицом, которому это имущество вверено; б) осуществления служащим кредитной организации банковских операций с денежными средствами (вкладами), на которые наложен арест.

Содержание понятий растраты, отчуждения и сокрытия имущества соответствует понятиям, используемым в составах преступлений, ответственность за которые установлена в [ст. ст. 160](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FA9Ar003O) и [195](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC009FD92r007O) УК РФ. В случаях совершения деяния в формах растраты и отчуждения последствием может являться причинение имущественного вреда в виде ущерба или упущенной выгоды собственнику или иному законному владельцу указанного имущества при условии, что лицо, совершившее незаконные действия с соответствующим имуществом, не является его собственником или законным владельцем. В указанном случае преступление, предусмотренное [ч. 1 ст. 312](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC99r00AO) УК РФ, **окончено** с момента наступления любого из соответствующих последствий. В иных случаях последствие отсутствует или имеет вид упущенной выгоды. В этом случае преступление, предусмотренное [ч. 1 ст. 312](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC99r00AO) УК РФ, **окончено** с момента начала сокрытия, незаконной передачи или осуществления банковской операции.

Под **растратой** понимается израсходование описанного или подвергнутого аресту имущества лицом, которому оно вверено на хранение. Растрата представляет собой такой способ изъятия и (или) обращения вверенного имущества, при котором виновное лицо не устанавливает над вверенным имуществом своего неправомерного владения даже на короткое время, а:

1) потребляет его (как правило, это продукты питания) или

2) реализует его непосредственно из правомерного владения:

а) обращая в свою пользу или пользу других лиц деньги или иное имущество, поступившие в уплату за вверенное имущество, или

б) пользуясь услугами неимущественного характера, за которые было заплачено вверенным имуществом <1>.

--------------------------------

<1> См.: Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации (постатейный) / Отв. ред. Л.Л. Кругликов. М., 2005. С. 489.

Вместе с тем нельзя считать растратой извлечение из имущества его полезных свойств (если это не влечет его уменьшение или ухудшение), а равно фактически полученные выгоды от пользования имуществом.

Под **отчуждением** понимается передача имущества в собственность третьих лиц путем продажи, дарения, мены, использования в качестве средства платежа и т.п. При криминализированном [ч. 1 ст. 312](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC99r00AO) УК РФ деянии в форме отчуждения виновный совершает сделки купли-продажи, дарения, мены и т.п. и передает вверенное имущество другим лицам в нарушение порядка, описанного в [ст. 87](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21D81EF6AD934D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFA92r005O) Федерального закона "Об исполнительном производстве". При этом для квалификации преступления не имеет значения способ отчуждения, а также то, было ли оно возмездным или безвозмездным.

**Сокрытие** состоит в действии, направленном на утаивание имущества, подвергнутого описи или аресту, затрудняющем его изъятие. Способы сокрытия могут быть различными и на квалификацию преступления влияния не оказывают.

**Незаконная передача** имущества, подвергнутого описи или аресту, означает его перевод, вручение незаконному владельцу (юридическому или физическому лицу) без согласия органов правосудия. Она характеризуется переводом имущества во владение или пользование третьих лиц, незаконностью этих действий, отсутствием согласия органов правосудия.

В отличие от отчуждения при незаконной передаче имущества:

- право собственности на имущество не переходит к лицу, которому оно реально передано (например, при передаче в доверительное управление);

- виновный путем такой передачи допускает к эксплуатации имущества третьих лиц (например, арендаторов);

- может иметь место использование имущества в качестве предмета залога, вклада в совместную деятельность;

- имущество используется в качестве вклада в совместную деятельность (т.е. возникает общее имущество товарищей ([ст. 1043](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E168D934D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008F99Ar003O) ГК РФ)) <1>.

--------------------------------

<1> См.: Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации (постатейный) / Отв. ред. Л.Л. Кругликов. С. 971.

Самостоятельным деянием является осуществление служащим кредитной организации банковских операций с денежными средствами (вкладами), на которые наложен арест. Наложение ареста запрещает какие-либо операции с вкладом, на который наложен арест. Расходные операции уменьшают сумму вклада, которая может быть конфискована или обращена на погашение долга, взыскана в качестве штрафа и т.п.

Под **осуществлением служащим кредитной организации операций с денежными средствами, на которые наложен арест**, понимаются те виды операций, которые ведут к выводу из-под ареста денежных средств (вкладов), делают невозможным реализацию цели правосудия (например, перевод на другой счет или в другой банк, третьему лицу, выдача вклада, осуществление расчетов и т.д.).

Состав преступления формально-материальный.

**Субъективная сторона** преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 312](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC99r00AO) УК РФ, характеризуется **прямым умыслом**. Конкретное содержание вины следует соотносить с действиями лица, совершающего данное преступление. Так, виновный осознает, что имущество подвергнуто аресту и ему вверено для сохранения, предвидит, что своими действиями причинит вред гражданину, органам или учреждениям либо государству, и желает этого. Служащий кредитной организации осознает, что осуществляет банковские операции с денежными средствами (вкладами), на которые наложен арест, и желает их совершить.

**Мотивы** преступления могут быть различными: стремление помочь близкому, корысть или иная личная заинтересованность и др. На квалификацию преступления они влияния не оказывают.

В законе **субъект** преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 312](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC99r00AO) УК РФ, описан двояко. Во-первых, это лицо, которому имущество вверено. В данном случае за основу его выделения взят процессуальный момент - официальная передача описанного, арестованного имущества на хранение, что оформляется процессуальным актом и предупреждением об уголовной ответственности. Во-вторых, применительно к служащему кредитной организации определяющим является круг служебных полномочий - правомочность осуществлять банковские операции.

Руководитель кредитной организации, отдавший распоряжение своему подчиненному, например, о перечислении денежных средств с замороженного счета клиента на счет, находящийся в заграничном банке, совершает подстрекательство к осуществлению служащим кредитной организации банковских операций с денежными средствами (вкладами), на которые наложен арест. Поскольку при этом руководитель злоупотребляет полномочиями, его действия при наличии признаков преступления могут быть квалифицированы по [ст. 201](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00BFE9Cr002O), [ч. 4 ст. 33](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFD98r006O) и [ч. 1 ст. 312](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC99r00AO) УК РФ. Если эти действия связаны с незаконным вознаграждением, то руководитель будет нести ответственность и за коммерческий подкуп по [ст. 204](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0FC5r00AO) УК РФ.

В [ч. 2 ст. 312](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC98r002O) УК РФ законодатель предусматривает более строгую уголовную ответственность за сокрытие или присвоение имущества, подлежащего конфискации, а равно иное уклонение от исполнения вступившего в законную силу приговора суда о назначении конфискации имущества.

Здесь **предметом** преступления является имущество, о конфискации которого имеется вступивший в законную силу обвинительный приговор суда. В этом и заключается отличие предмета рассматриваемого преступления от предмета преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 312](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC99r00AO) УК РФ. Если лицо считает, что осуществляет действия с арестованным имуществом, вверенным ему под сохранность, ответственность наступает по [ч. 1 ст. 312](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC99r00AO) УК РФ. Когда лицо, осведомленное о вступлении в законную силу вынесенного приговора о конфискации арестованного имущества, скрывает или присваивает такое имущество, переданное ему для хранения, то ответственность должна наступать по [ч. 2 ст. 312](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC98r002O) УК РФ.

**Объективная сторона** состава преступления, предусмотренного [ч. 2 ст. 312](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC98r002O) УК РФ, характеризуется деянием, совершаемым альтернативно в форме: а) сокрытия или б) присвоения имущества, подлежащего конфискации по приговору суда или в) уклонения от исполнения приговора о назначении конфискации имущества.

**Сокрытие** как форма проявления преступного деяния рассмотрена применительно к [предыдущей части анализируемой статьи](#Par13139).

**Присвоение** состоит в обособлении виновным вверенного ему имущества (всего или какой-либо части) и установлении над ним своего незаконного владения хотя бы на короткое время; лицо завладевает тем имуществом, которое ему было вверено, при этом происходит переход от правомерного владения этим имуществом к неправомерному, незаконному <1>.

--------------------------------

<1> См.: Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации (постатейный) / Отв. ред. Л.Л. Кругликов. С. 489.

Уклонение от исполнения приговора суда может быть совершено лицом, у которого находится имущество, подлежащее конфискации по приговору. Это деяние выражается в действии, направленном на сокрытие имущества, его присвоение или иное отчуждение.

**Иное уклонение** от исполнения вступившего в законную силу приговора о конфискации имущества может выражаться в бездействии - неявке по вызову судебного пристава-исполнителя, непередаче имущества. Иное уклонение может состоять также в предоставлении ложной информации о том, что имущество якобы украдено, испорчено и т.п. Также, по нашему мнению, иное уклонение может заключаться в уничтожении, порче имущества, его дарении, переводе на счета других лиц и т.п.

Преступление имеет **формально-материальный** состав и является оконченным с момента сокрытия имущества, подлежащего конфискации, или иного уклонения от исполнения вступившего в силу приговора суда о назначении конфискации имущества (формальный состав) или с момента причинения имущественного ущерба государству вследствие присвоения указанного имущества (материальный состав). К обязательным признакам объективной стороны последнего состава относится причинная связь между незаконными действиями виновного лица в форме присвоения и наступившим материальным вредом.

**Субъективная сторона** характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что имущество конфисковано и должно быть передано судебному приставу-исполнителю, но не делает этого, желая его не передавать, а скрыть, присвоить, вернуть бывшему собственнику и т.п. Мотив может быть любой, в том числе и корыстный.

Лица, знавшие о том, что покупают имущество, подвергнутое аресту или описи, являются соучастниками анализируемого преступления.

**Субъектами** преступления, предусмотренного [ч. 2 ст. 312](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC98r002O) УК РФ, могут быть вменяемые лица, достигшие 16 лет, которым имущество, подлежащее конфискации, было вверено для хранения под расписку (субъект специальный). Лицу должно быть известно о вынесении обвинительного приговора и решения о конфискации имущества и вступлении его в законную силу. Также субъектами рассматриваемого преступления могут быть и любые иные лица, присваивающие это имущество либо уклоняющиеся от исполнения приговора суда о конфискации имущества. В этом случае субъект общий.

Побег из места лишения свободы, из-под ареста

или из-под стражи ([ст. 313](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC98r000O) УК РФ)

**Основным объектом** преступления являются интересы правосудия в сфере исполнения судебных решений. **Дополнительный объект** - нормальная деятельность мест лишения свободы, ареста, содержания под стражей. Если побег сопровождался признаками, указанными в [ч. 3 ст. 313](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC009FD9Ar00AO) УК РФ, то в качестве дополнительного объекта выступает также здоровье человека.

**Общественная опасность** побега заключается в том, что прерывается отбывание наказания лицом, осужденным к лишению свободы, что противодействует исполнению приговора суда, прерывается исполнение решения суда об избрании в отношении подозреваемого или обвиняемого меры пресечения в виде заключения под стражу, затрудняется либо делается невозможным производство предварительного расследования и судебного рассмотрения дела, если лицо находится под стражей в порядке меры пресечения, т.е. наносится ущерб интересам правосудия. Кроме того, в определенной мере дезорганизуется деятельность исправительного учреждения или правоохранительного органа в связи с отвлечением сил и средств для поиска и задержания бежавшего, создается опасность совершения этим лицом нового преступления, порождается сомнение у населения в способности специально созданных на то органов обеспечивать надежную изоляцию преступников от общества.

**Объективная сторона** преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 312](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC99r00AO) УК РФ, состоит в побеге из места лишения свободы, из-под ареста или из-под стражи.

**Местом лишения свободы** являются учреждения, в которых отбывают наказание осужденные к лишению свободы. В соответствии со [ст. 73](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C85E56BDB34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFF9Cr005O) УИК РФ осужденные к лишению свободы отбывают наказание в исправительных учреждениях <1>.

--------------------------------

<1> Уголовно-исполнительный [кодекс](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C85E56BDB34D1170BDD27FDrD05O) Российской Федерации от 8 января 1997 г. N 1 ФЗ (в ред. от 5 апреля 2010 г.) // СЗ РФ. 1997. N 2. Ст. 198.

Согласно [ч. 1 ст. 74](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C85E56BDB34D1170BDD27FDD51900FAFC6F03rC03O) УИК РФ в ред. Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BBA1285E56DD769DB1F52D125FADA4617FDB5630BC00AFCr903O) от 5 апреля 2010 г. N 56-ФЗ <1> исправительными учреждениями являются исправительные колонии, воспитательные колонии, тюрьмы, лечебные исправительные учреждения. Следственные изоляторы выполняют функции исправительных учреждений в отношении осужденных, оставленных для выполнения работ по хозяйственному обслуживанию, осужденных, в отношении которых приговор суда вступил в законную силу и которые подлежат направлению в исправительные учреждения для отбывания наказания, осужденных, перемещаемых из одного места отбывания наказания в другое, осужденных, оставленных в следственном изоляторе или переведенных в следственный изолятор в порядке, установленном [ст. 77.1](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C85E56BDB34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00BFE98r003O) УИК РФ, а также в отношении осужденных на срок не свыше 6 месяцев, оставленных в следственных изоляторах с их согласия.

--------------------------------

<1> Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BBA1285E56DD769DB1F52D125rF0AO) от 5 апреля 2010 г. N 56 ФЗ "О внесении изменения в статью 74 Уголовно-исполнительного кодекса Российской Федерации" // СЗ РФ. 2010. N 15. Ст. 1752.

Исправительные колонии предназначены для отбывания осужденными, достигшими совершеннолетия, лишения свободы. Они подразделяются на колонии-поселения, исправительные колонии общего режима, исправительные колонии строгого режима, исправительные колонии особого режима ([ч. 2 ст. 74](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C85E56BDB34D1170BDD27FDD51900FAFC6F08C4r00EO) УИК РФ).

В воспитательных колониях отбывают наказание несовершеннолетние осужденные к лишению свободы, а также осужденные, оставленные в воспитательных колониях до достижения ими возраста 19 лет ([ч. 9 ст. 74](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C85E56BDB34D1170BDD27FDD51900FAFC6F08C4r00CO) УИК РФ).

В соответствии с [ч. 1 ст. 77](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C85E56BDB34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00BFF98r00AO) УИК РФ в исключительных случаях лица, осужденные к лишению свободы, ранее не отбывавшие лишение свободы, которым отбывание наказания назначено в исправительной колонии общего режима, могут быть с их согласия оставлены в следственном изоляторе или тюрьме для выполнения работ по хозяйственному обслуживанию.

До настоящего времени арест не применяется и перспектива внедрения ареста в практику представляется мало реальной.

Законодатель в [ст. 313](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC98r000O) УК РФ устанавливает уголовную ответственность за неисполнение обвинительного приговора суда.

При побеге из-под стражи речь должна идти о неисполнении судебного акта об избрании меры пресечения.

**Местами содержания под стражей** подозреваемых и обвиняемых в соответствии со [ст. 7](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C86E26BDE34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFC99r00BO) Федерального закона от 15 июля 1995 г. N 103-ФЗ "О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений" <1> являются:

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1995. N 29. Ст. 2759.

- следственные изоляторы уголовно-исполнительной системы;

- изоляторы временного содержания подозреваемых и обвиняемых органов внутренних дел;

- изоляторы временного содержания подозреваемых и обвиняемых пограничных органов Федеральной службы безопасности.

В случаях, предусмотренных указанным Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C86E26BDE34D1170BDD27FDrD05O), местами содержания под стражей подозреваемых и обвиняемых могут являться учреждения уголовно-исполнительной системы, исполняющие уголовное наказание в виде лишения свободы, и гауптвахты.

В случаях, когда задержание по подозрению в совершении преступления осуществляется в соответствии с [УПК](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E36FDA34D1170BDD27FDrD05O) РФ капитанами морских судов, находящихся в дальнем плавании, или начальниками зимовок в период отсутствия транспортных связей с зимовками, подозреваемые содержатся в помещениях, которые определены указанными должностными лицами и приспособлены для этих целей.

В соответствии с [ч. 1 ст. 10](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C86E26BDE34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFC9Er003O) Федерального закона от 15 июля 1995 г. N 103-ФЗ осужденные, отбывающие наказание в исправительных учреждениях, задержанные по подозрению в совершении другого преступления, могут содержаться под стражей в этих учреждениях, но изолированно от осужденных, отбывающих наказание.

Согласно [ч. 2 ст. 10](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C86E26BDE34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AF898r002O) Федерального закона от 15 июля 1995 г. N 103-ФЗ (в ред. Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BBA1A8DE56AD769DB1F52D125FADA4617FDB5630BC00AFDr908O) от 27 сентября 2009 г. N 224-ФЗ <1>) подозреваемые и обвиняемые, в отношении которых в качестве меры пресечения избрано заключение под стражу, могут содержаться в тюрьмах или на территориях учреждений, исполняющих наказания, в специально оборудованных для этих целей помещениях, функционирующих в режиме следственных изоляторов. [Перечень](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D779475C34607AF09BB01B80E164D434D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFC9Ar006O) исправительных учреждений, на территориях которых могут содержаться подозреваемые и обвиняемые, утверждается руководителем федерального органа исполнительной власти, осуществляющего функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере исполнения уголовных наказаний, по согласованию с Генеральным прокурором РФ <2>.

--------------------------------

<1> Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BBA1A8DE56AD769DB1F52D125rF0AO) от 27 сентября 2009 г. N 224 ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений" // СЗ РФ. 2009. N 39. Ст. 4538.

<2> [Приказ](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D779475C34607AF09BB01B80E164D434D1170BDD27FDrD05O) Минюста России от 30 июня 1999 г. N 212 "Об утверждении Перечня исправительных учреждений, на территориях которых созданы помещения, функционирующие в режиме следственных изоляторов" (в ред. от 13 апреля 2004 г.) // Бюллетень Министерства юстиции Российской Федерации. 1999. N 7; Ведомости уголовно-исполнительной системы. 2004. N 7.

Подозреваемые и обвиняемые, в отношении которых в качестве меры пресечения избрано заключение под стражу, в случае назначения экспертизы по основаниям, предусмотренным [УПК](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E36FDA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00BF89Dr001O) РФ, а также в случае оказания им медицинской помощи помещаются в медицинские учреждения ([ч. 3 ст. 10](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C86E26BDE34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AF898r00BO) Федерального закона от 15 июля 1995 г. N 103-ФЗ).

Порядок оказания медицинской, в том числе психиатрической, помощи подозреваемым и обвиняемым, а также порядок их содержания в медицинских учреждениях и привлечения к их обслуживанию персонала этих учреждений определяются федеральным органом исполнительной власти <1>.

--------------------------------

<1> [Приказ](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BBA1C82E06FD769DB1F52D125rF0AO) МВД России N 1115, Минздрава России N 475 от 31 декабря 1999 г. "Об утверждении Инструкции о порядке медико-санитарного обеспечения лиц, содержащихся в изоляторах временного содержания органов внутренних дел" (в ред. от 24 декабря 2009 г.) // БНА РФ. 2000. N 11; РГ. 2010. 26 февр.; [Приказ](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB61D87E46DD769DB1F52D125rF0AO) Минздравсоцразвития России N 640, Минюста России N 190 от 17 октября 2005 г. "О Порядке организации медицинской помощи лицам, отбывающим наказание в местах лишения свободы и заключенным под стражу" // БНА РФ. 2005. N 46; [Приказ](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21F85EE6AD534D1170BDD27FDrD05O) МВД России от 22 ноября 2005 г. N 950 "Об утверждении Правил внутреннего распорядка изоляторов временного содержания подозреваемых и обвиняемых органов внутренних дел" (в ред. от 15 июля 2009 г., с изм. от 30 марта 2010 г.) // БНА РФ. 2005. N 51; РГ. 2009. 18 нояб.

Подозреваемые и обвиняемые военнослужащие содержатся на гауптвахтах ([ст. 11](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C86E26BDE34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFC9Er006O) Федерального закона от 15 июля 1995 г. N 103-ФЗ).

Местом нахождения под стражей подозреваемых или обвиняемых, в отношении которых в качестве меры пресечения избрано содержание под стражей, также являются помещение в органах предварительного расследования (кабинет следователя, лица, производящего дознание), зал судебного заседания, транспортные средства, используемые для этапирования к месту отбывания наказания, в суд и т.п., а также любые другие учреждения, где при совершении следственных действий лицо находится под конвоем. Местом нахождения под стражей также считается место производства следственных действий, например при осмотре места преступления, производстве следственного эксперимента.

**Момент заключения** под стражу наступает одновременно с объявлением лицу о применении к нему этой меры пресечения.

Под **побегом** понимается самовольное незаконное (вопреки закону, без разрешения компетентных должностных лиц) оставление лицом, отбывающим наказание или находящимся под стражей или под арестом, места лишения свободы либо места нахождения под арестом или стражей.

Побег может быть совершен только в результате активных действий. Это может быть подкоп, пролом стены, распиливание решеток, бегство от стражи и т.д. Встречаются случаи получения в местах лишения свободы подложных документов, освобождающих осужденных от отбывания наказания. Такое "освобождение" осужденного также является побегом. Имеются случаи побегов, совершаемых путем подкупа администрации мест лишения свободы или следственных изоляторов.

Побег может быть совершен только из мест, указанных в диспозиции комментируемой [статьи](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC98r000O). **Место преступления** в данном составе является обязательным признаком объективной стороны.

Побег из общежития за пределами исправительного учреждения, с рабочего объекта или по пути следования к нему лица, которому было разрешено передвижение без конвоя или сопровождения, считается совершенным из мест лишения свободы. Вместе с тем уклонение от предписанного маршрута следования осужденного к лишению свободы, которому разрешено передвижение без конвоя, побегом не является, если это сделано без цели уклониться от отбывания наказания. Такие действия признаются нарушением режима содержания исправительного учреждения и влекут дисциплинарную ответственность.

Побегом из места лишения свободы будет и незаконное самовольное оставление места длительного свидания за пределами исправительного учреждения. Невозвращение из отпуска, проведенного вне исправительного учреждения, не образует состава рассматриваемого преступления, поскольку отсутствуют такие признаки побега, как самовольное, незаконное оставление места лишения свободы. В данном случае выезд за пределы исправительного учреждения осуществляется на законном основании. Если же разрешение на выезд во время отпуска за пределы места лишения свободы было получено обманным путем, невозвращение следует рассматривать как побег.

По конструкции побег относится к преступлениям с **формальным составом** и считается **оконченным** с момента: 1) пересечения внешнего периметра места лишения свободы (например, исправительной колонии общего режима) или места содержания под стражей (например, следственного изолятора или изолятора временного содержания), если побег совершен с территории таких мест; 2) полной утраты конвоем контроля над конвоируемым, если побег совершен в процессе конвоирования вне указанных мест, другими словами, когда субъект сможет по своему усмотрению менять места нахождения, вступать в контакты с другими лицами и т.д.

Судебная практика также исходит из того, что с момента преодоления охраны преступление считается оконченным <1>.

--------------------------------

<1> См.: БВС РСФСР. 1965. N 10. С. 11 (дело Р.).

С учетом специфики условий отбывания наказания в колониях-поселениях момент окончания побега из них определяется иначе. В соответствии со [ст. 129](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C85E56BDB34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0CrC08O) УИК РФ в колониях-поселениях осужденные к лишению свободы в часы от подъема до отбоя пользуются правом свободного передвижения в пределах колонии-поселения. В этих случаях моментом окончания побега будет момент самовольного оставления территории колонии-поселения. Кроме того, с разрешения администрации колонии-поселения осужденные могут передвигаться без надзора вне колонии-поселения, но в пределах территории соответствующего административно-территориального образования. Побег, совершенный при таких условиях, будет оконченным с момента незаконного оставления территории административно-территориального образования.

Побег из мест лишения свободы, предварительного заключения и из-под стражи - **длящееся преступление**. Оно заканчивается задержанием виновного или явкой его с повинной. Признание побега длящимся преступлением влияет на исчисление срока давности ([ст. 83](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AF89Ar003O) УК РФ), а также на применение амнистии ([ст. 84](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AF899r003O) УК РФ). Срок давности в момент побега прерывается и возобновляется только после задержания бежавшего или его явки с повинной. Амнистия к таким лицам может быть применена (если она распространяется на данное лицо) лишь в том случае, если лицо было задержано или явилось с повинной до издания [Постановления](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D779475C34607AF09BB11881E06EDA34D1170BDD27FDrD05O) об амнистии (если иное не оговорено в тексте самой амнистии <1>).

--------------------------------

<1> В [ст. 13](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D779475C34607AF09BB11881E06EDA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFC98r006O) Постановления Верховного Суда РФ от 18 июня 1992 г. N 3075-1 "Об амнистии" (в ред. от 13 ноября 1992 г.) (ВВС РФ. 1992. N 47. Ст. 2671) указывалось, что лица, совершившие побег из мест лишения свободы или из-под стражи, явившиеся в течение месяца со дня опубликования акта амнистии в органы милиции или место, где они отбывали наказание, освобождаются от ответственности за побег или уклонение от отбывания наказания.

В литературе выделяются два момента окончания побега: **юридический** - с момента оставления места лишения свободы и **фактический** - с момента явки с повинной, задержания, смерти виновного, изменения уголовного закона, который декриминализирует деяние или снижает наказание до фактически отбытого, с момента издания акта амнистии или помилования. Исчисление срока давности привлечения к уголовной ответственности за побег начинается с момента фактического окончания преступления <1>.

--------------------------------

<1> См.: Уголовное право: Особенная часть: Учеб. для вузов / Отв. ред. И.Я. Козаченко, З.А. Незнамова, Г.П. Новоселов. М., 2000. С. 653, 654.

Таким образом, можно сделать вывод о том, что состав рассматриваемого преступления окончен с момента оставления места лишения свободы или полной утраты конвоем контроля над конвоируемым.

Преступление же как общественно опасное деяние будет окончено вследствие действия самого виновного, направленного к прекращению преступления, или наступления событий, препятствующих совершению преступления (например, вмешательство органов власти).

**Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо сознает, что ему избрана мера пресечения в виде содержания под стражей, либо он задержан по подозрению в совершении преступления, либо осужден к лишению свободы или аресту. Его сознанием также охватывается тот факт, что он покидает данное место самовольно, и желает этого.

**Субъект** рассматриваемого преступления специальный - лицо, достигшее 14 лет:

а) осужденное к наказанию в виде лишения свободы или ареста;

б) в отношении которого избрана мера пресечения - заключение под стражу ([ст. 108](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E36FDA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AF49Er003O) УПК РФ);

в) задержано в качестве лица, подозреваемого в совершении преступления ([ст. 91](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E36FDA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFB9Dr007O) УПК РФ).

Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 16 лет за побег из воспитательной колонии или из-под стражи ответственности по [ст. 313](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC98r000O) УК РФ не несут.

Не являются субъектами данного преступления лица, подвергнутые административному аресту в качестве меры административного взыскания ([ст. 3.9](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369D934D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFD99r003O) КоАП РФ), подвергнутые административному задержанию на основании [ст. 27.3](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369D934D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008F89Cr007O) КоАП РФ. В литературе встречается точка зрения, что не относятся к субъектам лица, незаконно осужденные либо те, которым мера пресечения избрана незаконно <1>.

--------------------------------

<1> См., в частности: Уголовное право. Особенная часть: Учеб. для вузов / Отв. ред. И.Я. Козаченко, З.А. Незнамова, Г.П. Новоселов. С. 653, 654; Уголовное право: Особенная часть: Учеб. / Под общ. ред. В.И. Радченко. М., 2004. С. 570.

Поскольку в законе нет указания на законность содержания под стражей и в местах лишения свободы, то **побег не может являться актом необходимой обороны** ([ст. 37](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFD9Er001O) УК РФ) от незаконных действий органов правосудия, так как имеется надлежащий правовой инструментарий для разрешения указанного правового конфликта - порядок обжалования судебного акта. Путем побега не может быть решен и вопрос обеспечения права на личную безопасность. При возникновении угрозы личной безопасности осужденные вправе обратиться к любому должностному лицу места лишения свободы или арестного дома с просьбой об обеспечении личной безопасности, что обязывает этих должностных лиц немедленно принять необходимые меры по защите осужденных от грозящей опасности ([ст. 13](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C85E56BDB34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFC9Dr003O) УИК РФ). Следовательно, **побег и как обстоятельство крайней необходимости** ([ст. 39](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFD9Dr003O) УК РФ) **недопустим** <1>.

--------------------------------

<1> В то же время следует отметить, что на практике имеются судебные решения, где говорится о факторе законности содержания под стражей, в местах лишения свободы как обязательном условии состава побега. См.: [Обзор](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947583E727AF09BB11D85E7678A63D3465ED322F5855110B4B9620BC20ArF0CO) судебной практики Верховного Суда Российской Федерации по рассмотрению уголовных дел в кассационном и надзорном порядке в 1995 году // БВС РФ. 1996. N 8.

[Часть 2 ст. 313](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC009FD9Ar004O) УК РФ устанавливает ответственность за квалифицированный вид побега, к которому относится побег, совершенный группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

Согласно [ч. 2 ст. 35](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFD9Fr006O) УК РФ совершение преступления группой **лиц по предварительному сговору** означает участие двух или более исполнителей, заранее договорившихся о совместном совершении преступления. Для вменения анализируемого квалифицирующего признака необходимо наличие следующих признаков: членами группы должны быть только лица, отбывающие наказание либо находящиеся в предварительном заключении; формирование умысла на побег (предварительный сговор) должно возникнуть до начала выполнения объективной стороны.

Определение организованной группы приведено в [ч. 3 ст. 35](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFD9Fr007O) УК РФ.

[Часть 3 ст. 313](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC009FD9Ar00AO) УК РФ устанавливает ответственность за особо квалифицированный вид побега, к которому относится побег с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия. Данный признак охватывает физическое и психическое насилие, осуществленные как непосредственно перед побегом, так и в процессе его совершения. Опасным для жизни и здоровья в общем случае является насилие, повлекшее причинение тяжкого, средней тяжести или легкого вреда здоровью потерпевшего <1>. Необходимо выяснить объем такого насилия, предусмотренного [ч. 3 ст. 313](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC009FD9Ar00AO) УК РФ.

--------------------------------

<1> См.: [пункт 21](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21B8DE768D534D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFC9Fr001O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29 "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое" (в ред. от 23 декабря 2010 г.) // БВС РФ. 2003. N 2.

Квалификация сложного насильственного преступления производится по одной статье (или части) в тех случаях, когда санкция за такое преступление является более строгой по сравнению с санкциями за применение физического насилия в соответствующих статьях [главы 16](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AF998r001O) УК РФ <1>.

--------------------------------

<1> Обзор судебной практики Верховного Суда РФ "Обзор качества рассмотрения окружными (флотскими) военными судами уголовных дел по первой инстанции ([п. 2.1](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947583E727AF09BB61886E6678A63D3465ED322F5855110B4B9620BC00ErF0DO) "Квалификации физического насилия в сложных насильственных преступлениях")" (утвержден Постановлением Президиума Верховного Суда Российской Федерации от 26 января 2005 г.) // СПС "КонсультантПлюс".

Учитывая, что санкция [ч. 3 ст. 313](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC009FD9Ar00AO) УК РФ предусматривает лишение свободы на срок до восьми лет, санкция преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 111](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AF99Cr006O) УК РФ, - также до восьми лет, то необходимо сделать вывод, что понятие насилия, опасного для жизни или здоровья, в составе, предусмотренном [ч. 3 ст. 313](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC009FD9Ar00AO) УК РФ, охватывает причинение вреда здоровью средней тяжести. При наступлении тяжкого вреда здоровью действия лица квалифицируются по совокупности преступлений, предусмотренных [ч. 3 ст. 313](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC009FD9Ar00AO) и соответствующей части [ст. 111](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AF99Cr001O) УК РФ.

Причинение смерти также не охватывается данным квалифицирующим признаком и требует квалификации по совокупности преступлений ([ст. ст. 105](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AF998r006O) и [313](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC98r000O) УК РФ).

Также по совокупности надлежит квалифицировать побег, сопряженный с захватом заложников.

Насилие как средство облегчения совершения побега может применяться как к сотрудникам мест лишения свободы, содержания под стражей, осужденным, препятствующим побегу, так и к иным лицам.

В качестве особо квалифицирующего признака побега законом предусмотрен признак совершения преступления с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия. Понятие "оружие" сформулировано в Федеральном [законе](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E36FD834D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFC9Ar003O) от 13 декабря 1996 г. N 150-ФЗ "Об оружии" (в ред. от 31 мая 2010 г.) <1>.

--------------------------------

<1> Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E36FD834D1170BDD27FDrD05O) от 13 декабря 1996 г. N 150-ФЗ "Об оружии" (в ред. от 10 июля 2012 г.) // СЗ РФ. 1996. N 51. Ст. 5681.

В соответствии со [ст. 1](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E36FD834D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFC9Ar003O) Федерального закона "Об оружии" оружие - устройства и предметы, конструктивно предназначенные для поражения живой или иной цели, подачи сигналов.

К оружию не относятся изделия, сертифицированные в качестве изделий хозяйственно-бытового и производственного назначения, спортивные снаряды, конструктивно сходные с оружием.

К **предметам, используемым в качестве оружия**, относятся любые предметы, которыми может быть причинен вред здоровью потерпевшего, независимо от того, подвергались ли они предварительной обработке, были подготовлены специально или подобраны на месте совершения преступления (топор, бритва, дубинки, цепи, металлические прутья, камни, осколки стекла и т.п.). Так, полено, подобранное на месте происшествия и использовавшееся для нанесения ударов, было признано судом предметом, используемым в качестве оружия <1>. Лица, совершившие побег с использованием огнестрельного оружия, несут ответственность по совокупности преступлений, предусмотренных [ст. ст. 222](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC602rF04O) и [313](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC98r000O) УК РФ.

--------------------------------

<1> [Обзор](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947583E727AF09BB2128DE365D769DB1F52D125rF0AO) судебной практики. Приложение к письму Генеральной прокуратуры РФ от 5 марта 2004 г. N 12/12-04 "О некоторых решениях Президиума Верховного Суда Российской Федерации, принятых в 2003 году по уголовным делам" // СПС "КонсультантПлюс".

Применение оружия или предметов, используемых в качестве оружия, означает не просто их наличие у виновного, а фактическое использование. Оно может выражаться как в физическом воздействии на потерпевшего (причинение легкого, среднего или тяжкого вреда здоровью), так и в психическом, т.е. угрозе оружием (выстрел в воздух, прицеливание или иная демонстрация оружия). Нельзя усматривать наличие этого квалифицирующего признака, если виновный высказывает лишь словесную угрозу применения оружия или иных предметов без их демонстрации <1>. Простое обладание оружием во время совершения побега не образует данного признака.

--------------------------------

<1> БВС РФ. 1992. N 9. С. 9.

Уклонение от отбывания ограничения свободы,

лишения свободы, а также от применения принудительных мер

медицинского характера <1> ([ст. 314](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC009F498r007O) УК РФ)

--------------------------------

<1> В ред. Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21982E06FD934D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFD9Fr000O) от 29 февраля 2012 г. N 14-ФЗ "О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации в целях усиления ответственности за преступления сексуального характера, совершенные в отношении несовершеннолетних" // СЗ РФ. 2012. N 10. Ст. 1162.

**Основной объект** данного преступления - интересы правосудия в сфере исполнения судебных актов. **Дополнительный объект** - нормальный порядок отбывания наказания, организация управления и режим функционирования исправительных учреждений по обеспечению исполнения наказаний в виде лишения свободы.

**Общественная опасность** уклонения от отбывания ограничения свободы, лишения свободы заключается в том, что в результате указанного деяния осужденный, используя предоставленные законодательством льготы, уклоняется от выполнения требований обвинительного приговора суда и тем самым препятствует достижению целей наказания, не исполняется решение суда, в результате чего умаляются авторитет и статус правосудия, нарушается нормальное функционирование законодательно регламентированной деятельности системы правосудия.

**Объективная сторона** преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 314](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC009FA9Er00AO) УК РФ, характеризуется бездействием в виде злостного уклонения лица, осужденного к ограничению свободы, от отбывания наказания.

Ограничение свободы заключается в установлении судом осужденному ограничений, предусмотренных [ст. 53](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC20DrF0FO) УК РФ, в частности: не уходить из жилища в определенное время суток, не посещать определенные места соответствующего муниципального образования, не выезжать за пределы территории соответствующего муниципального образования, не посещать места проведения массовых и иных мероприятий, не изменять место жительства или пребывания, место работы и (или) учебы без согласия специализированного государственного органа, осуществляющего надзор за отбыванием осужденными наказания в виде ограничения свободы. При этом суд возлагает на осужденного обязанность являться в специализированный государственный орган, осуществляющий надзор за отбыванием осужденными наказания в виде ограничения свободы, от одного до четырех раз в месяц для регистрации. Установление судом осужденному ограничений на изменение места жительства или пребывания без согласия указанного специализированного государственного органа, а также на выезд за пределы территории соответствующего муниципального образования является обязательным.

Ограничение свободы назначается на срок от 2 месяцев до 4 лет в качестве основного вида наказания за преступления небольшой тяжести и преступления средней тяжести, а также на срок от 6 месяцев до 2 лет в качестве дополнительного вида наказания к лишению свободы в случаях, предусмотренных соответствующими статьями [Особенной части](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AF998r003O) УК РФ (по сути, речь идет о тяжких и особо тяжких преступлениях).

В период отбывания ограничения свободы суд по представлению специализированного государственного органа, осуществляющего надзор за отбыванием осужденными наказания в виде ограничения свободы, может отменить частично либо дополнить ранее установленные осужденному ограничения.

Согласно [ст. 47.1](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C85E56BDB34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00BFF92r007O) УИК РФ специализированным государственным органом, осуществляющим надзор за отбыванием осужденными наказания в виде ограничения свободы, является уголовно-исполнительная инспекция (далее - УИИ). Надзор согласно [ст. 60](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C85E56BDB34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00BF89Fr00BO) УИК РФ заключается в наблюдении за поведением осужденных, соблюдением ими установленных судом ограничений и принятии в случае необходимости установленных законом мер воздействия. Для обеспечения надзора, предупреждения преступлений и в целях получения необходимой информации о поведении осужденных УИИ вправе использовать аудиовизуальные, электронные и иные технические средства надзора и контроля, [перечень](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BBA1284E26CD769DB1F52D125FADA4617FDB5630BC00AFCr903O) которых определяется Правительством Российской Федерации <1>.

--------------------------------

<1> [Постановление](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BBA1284E26CD769DB1F52D125rF0AO) Правительства РФ от 31 марта 2010 г. N 198 "Об утверждении перечня аудиовизуальных, электронных и иных технических средств надзора и контроля, используемых уголовно-исполнительными инспекциями для обеспечения надзора за осужденными к наказанию в виде ограничения свободы" // СЗ РФ. 2010. N 14. Ст. 1663.

Порядок отбывания наказания в виде ограничения свободы предусмотрен ст. 50 УИК РФ и включает в себя следующие положения: наказание в виде ограничения свободы отбывается осужденным по месту его жительства [(ч. 1)](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C85E56BDB34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00BF89Br005O) и заключается в обязанности соблюдать установленные судом ограничения и являться по вызову в УИИ для дачи устных или письменных объяснений по вопросам, связанным с отбыванием им наказания [(ч. 2)](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C85E56BDB34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00BF89Br00AO). В случае, когда судом в отношении осужденного не установлено ограничение на изменение места работы и (или) учебы без согласия УИИ, осужденный обязан не позднее семи дней до дня изменения места работы и (или) учебы уведомить об этом УИИ [(ч. 3)](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C85E56BDB34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00BF89Br00BO).

За хорошее поведение и добросовестное отношение к труду и (или) учебе УИИ согласно [ст. 57](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C85E56BDB34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00BF89Ar00AO) УИК РФ может применять к осужденным следующие меры поощрения: а) благодарность; б) досрочное снятие ранее наложенного взыскания; в) разрешение на проведение за пределами территории соответствующего муниципального образования выходных и праздничных дней; г) разрешение на проведение отпуска с выездом за пределы территории соответствующего муниципального образования.

В случае нарушения порядка и условий отбывания наказания в виде ограничения свободы и уклонения от его отбывания, описанных в [ч. 1 ст. 58](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C85E56BDB34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00BF899r007O) УИК РФ, предусмотрена ответственность за содеянное в виде: предупреждения и официального предостережения о недопустимости нарушения установленных судом ограничений [(ч. 2 ст. 58)](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C85E56BDB34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00BF898r000O). В случае нарушения осужденным порядка и условий отбывания наказания в виде ограничения свободы, а также при наличии иных обстоятельств, свидетельствующих о целесообразности дополнения ранее установленных осужденному ограничений, начальник УИИ или замещающее его лицо может внести в суд соответствующее представление [(ч. 3 ст. 58)](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C85E56BDB34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00BF898r001O).

Согласно [ч. 5 ст. 53](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0EC6r00DO) УК РФ в случае злостного уклонения осужденного от отбывания ограничения свободы, назначенного в качестве основного вида наказания, суд по представлению УИИ может заменить неотбытую часть наказания лишением свободы из расчета один день лишения свободы за два дня ограничения свободы.

Злостно уклоняющимся от отбывания наказания в виде ограничения свободы согласно [ч. 4 ст. 58](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BBB1282E16CD769DB1F52D125FADA4617FDB5630BC108FDr90CO) УИК РФ признается:

а) осужденный, допустивший нарушение порядка и условий отбывания наказания в течение одного года после применения к нему взыскания в виде официального предостережения о недопустимости нарушения установленных судом ограничений;

б) осужденный, отказавшийся от использования в отношении его технических средств надзора и контроля;

в) скрывшийся с места жительства осужденный, место нахождения которого не установлено в течение более 30 дней;

г) осужденный, не прибывший в УИИ по месту жительства в соответствии с предписанием, указанным в [ч. 3 ст. 47.1](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C85E56BDB34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00BF99Br00AO) УИК РФ <1>.

--------------------------------

<1> В соответствии с [ч. 3 ст. 47.1](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C85E56BDB34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00BF99Br00AO) УИК РФ, осужденный, которому неотбытая часть наказания в виде лишения свободы заменена ограничением свободы, и осужденный, которому ограничение свободы назначено в качестве дополнительного вида наказания к лишению свободы, освобождаются из учреждения, в котором они отбывали наказание в виде лишения свободы, и следуют к месту жительства самостоятельно за счет средств федерального бюджета.

Согласно [ч. 5 ст. 58](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C85E56BDB34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00BF898r00BO) УИК РФ, в случае злостного уклонения осужденного от отбывания наказания в виде ограничения свободы, назначенного в качестве основного наказания либо избранного в порядке замены неотбытой части наказания в виде лишения свободы более мягким видом наказания (в соответствии со [ст. 80](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFF92r006O) УК РФ), УИИ вносит в суд представление о замене ему неотбытого срока наказания в виде ограничения свободы наказанием в виде лишения свободы.

Злостное уклонение осужденного от отбывания наказания в виде ограничения свободы, назначенного в качестве дополнительного наказания, согласно [**примечанию 1** к ст. 314](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC009F498r00AO) УК РФ, влечет ответственность в соответствии с [ч. 1 ст. 314](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC009FA9Er00AO) УК РФ.

Осужденный, место нахождения которого неизвестно, объявляется в розыск и подлежит задержанию органами внутренних дел на срок до 48 часов в целях решения вопросов, предусмотренных [ч. 5 ст. 58](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C85E56BDB34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00BF898r00BO) УИК РФ. Указанный срок может быть продлен судом до 30 суток.

После задержания осужденного, которому ограничение свободы назначено в качестве основного вида наказания или избрано в порядке замены неотбытой части наказания в виде лишения свободы, суд в соответствии со [ст. 397](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E36FDA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FA93r00BO) УПК РФ принимает решение о заключении осужденного под стражу и замене ограничения свободы лишением свободы в соответствии со [ст. 53](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC009F89Cr006O) УК РФ.

Если осужденный не прибыл в УИИ по месту жительства в соответствии с предписанием, указанным в [ч. 3 ст. 47.1](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C85E56BDB34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00BF99Br00AO) УИК РФ, по уважительным причинам, которые объективно препятствовали явке в установленный срок, то признак злостности отсутствует. Такими причинами могут быть болезнь, стихийные бедствия, техногенные катастрофы, социальные конфликты и т.п. либо обстоятельства, свидетельствующие о состоянии крайней необходимости ([ст. 39](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFD9Dr003O) УК РФ). Прибытие в УИИ по месту жительства после срока, прописанного в указанном предписании, следует признать явкой с повинной - обстоятельством, смягчающим наказание ([п. "и" ст. 61](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC009FF93r001O) УК РФ).

**Субъективная сторона** преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 314](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC009FA9Er00AO) УК РФ, характеризуется **прямым умыслом**. Виновный сознает, что уклоняется от отбывания наказания в виде ограничения свободы и желает этого. Мотивы таких действий могут быть различными, они не влияют на квалификацию по [ч. 1 ст. 314](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC009FA9Er00AO) УК РФ. Цель совершения преступления (временно или насовсем уклониться от наказания) в диспозиции рассматриваемой нормы не указана и, следовательно, не влияет на решение вопроса о наличии состава преступления.

**Субъект** преступления специальный - лицо, достигшее шестнадцати лет, осужденное к ограничению свободы.

**Объективная сторона** преступления, предусмотренного [ч. 2 ст. 314](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC009FA9Er00BO) УК РФ, характеризуется бездействием в виде невозвращения в исправительное учреждение лица, осужденного к лишению свободы, которому разрешен выезд за пределы исправительного учреждения, по истечении срока выезда либо неявка в соответствующий орган уголовно-исполнительной системы лица, осужденного к лишению свободы, которому предоставлена отсрочка исполнения приговора или отбывания наказания, по истечении срока отсрочки.

Выезды осужденных к лишению свободы за пределы исправительных учреждений регламентированы [ст. 97](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C85E56BDB34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AF998r003O) УИК РФ.

Осужденным к лишению свободы, содержащимся в исправительных колониях и воспитательных колониях, а также осужденным, оставленным в установленном порядке (т.е., согласно [ст. 77](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C85E56BDB34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AF89Br003O) УИК РФ) в следственных изоляторах и тюрьмах для ведения работ по хозяйственному обслуживанию, могут быть разрешены выезды за пределы исправительных учреждений ([ч. 1 ст. 97](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C85E56BDB34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AF998r000O) УИК РФ):

а) краткосрочные продолжительностью до семи суток, не считая времени, необходимого для проезда туда и обратно, в связи с исключительными личными обстоятельствами (смерть или тяжелая болезнь близкого родственника, угрожающая жизни больного; стихийное бедствие, причинившее значительный материальный ущерб осужденному или его семье), а также для предварительного решения вопросов трудового и бытового устройства осужденного после освобождения;

б) длительные на время ежегодного оплачиваемого отпуска, а осужденным, указанным в [ч. 2 ст. 103](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C85E56BDB34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AF993r003O) УИК РФ, или осужденным, не обеспеченным работой по независящим от них причинам, - на срок, равный времени ежегодного оплачиваемого отпуска.

Осужденным женщинам, имеющим детей в домах ребенка исправительных колоний, может быть разрешен краткосрочный выезд за пределы исправительных учреждений для устройства детей у родственников либо в детском доме на срок до пятнадцати суток, не считая времени, необходимого для проезда туда и обратно, а осужденным женщинам, имеющим несовершеннолетних детей-инвалидов вне исправительной колонии, - один краткосрочный выезд в год для свидания с ними на тот же срок ([ч. 2 ст. 97](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C85E56BDB34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00BFE9Fr00AO) УИК РФ).

Согласно [ч. 1 ст. 162](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C85E56BDB34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AF59Er004O) УИК РФ в связи с исключительными личными обстоятельствами (смерть или тяжелая болезнь близкого родственника, угрожающая жизни больного, стихийное бедствие, причинившее значительный материальный ущерб осужденному военнослужащему или его семье) осужденному военнослужащему может быть разрешен краткосрочный выезд за пределы дисциплинарной воинской части продолжительностью до семи суток, не считая времени проезда туда и обратно. Время нахождения осужденного военнослужащего вне пределов дисциплинарной воинской части засчитывается в срок отбывания наказания. Вместе с тем согласно [ч. 2 ст. 162](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C85E56BDB34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AF59Er005O) УИК РФ отпуска, предусмотренные для военнослужащих, осужденным военнослужащим не предоставляются, следовательно, осужденные военнослужащие, отбывающие наказание в дисциплинарной воинской части, не имеют права на длительный выезд за пределы дисциплинарной воинской части.

В соответствии с [ч. 1 ст. 398](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E36FDA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FB9Ar007O) УПК РФ исполнение приговора об осуждении лица к 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, наличие у осужденного, являющегося единственным родителем, малолетних детей - до достижения младшим ребенком возраста четырнадцати лет, за исключением осужденных к ограничению свободы, лишению свободы за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших возраста четырнадцати лет, или лишению свободы на срок свыше пяти лет за тяжкие и особо тяжкие преступления против личности <1>;

--------------------------------

<1> В ред. Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21982E06FD934D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFC99r00AO) от 29 февраля 2012 г. N 14-ФЗ "О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации в целях усиления ответственности за преступления сексуального характера, совершенные в отношении несовершеннолетних" // СЗ РФ. 2012. N 10. Ст. 1162.

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 шести месяцев.

4) добровольное желание осужденного к лишению свободы за совершение впервые преступлений, предусмотренных [ч. 1 ст. 228](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC108rF0AO), [ч. 1 ст. 231](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC6r00BO) и [ст. 233](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00BF99Er005O) УК РФ, признанного больным наркоманией, пройти курс лечения от наркомании, а также медико-социальную реабилитацию - до окончания курса лечения от наркомании и медико-социальной реабилитации, но не более пяти лет <1>.

--------------------------------

<1> [Пункт 4](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E36FDA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0CC7r00DO) введен Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21E82E265DD34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00BFD9Cr006O) от 7 декабря 2011 г. N 420-ФЗ "О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации" (в ред. от 30 декабря 2012 г.) // СЗ РФ. 2011. N 50. Ст. 7362.

В соответствии с [ч. 3 ст. 398](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E36FDA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FB99r002O) УПК РФ, вопрос об отсрочке исполнения приговора решается судом по ходатайству осужденного, его законного представителя, близких родственников, защитника либо по представлению прокурора.

Кроме того, [ст. 82](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC009FA9Cr00BO) УК РФ предусматривает **отсрочку отбывания наказания** осужденным беременной женщине, женщине, имеющей ребенка в возрасте до 14 лет, мужчине, имеющему ребенка в возрасте до 14 лет и являющемуся единственным родителем, кроме осужденных к ограничению свободы, к лишению свободы за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших 14-летнего возраста, к лишению свободы на срок свыше 5 лет за тяжкие и особо тяжкие преступления против личности, суд может отсрочить реальное отбывание наказания до достижения ребенком четырнадцатилетнего возраста <1>.

--------------------------------

<1> В ред. Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21982E06FD934D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFC99r00AO) от 29 февраля 2012 г. N 14-ФЗ.

По конструкции состав уклонения от отбывания лишения свободы является **формальным**. Преступление относится к категории длящихся. Оно заканчивается задержанием виновного или явкой его с повинной. Признание уклонения от отбывания лишения свободы длящимся преступлением влияет на исчисление срока давности ([ст. 83](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AF89Ar003O) УК РФ), а также на применение амнистии ([ст. 84](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AF899r003O) УК РФ). Срок давности в момент уклонения от отбывания лишения свободы прерывается и возобновляется только после задержания субъекта или его явки с повинной. Амнистия к таким лицам может быть применена (если она распространяется на данное лицо) лишь в том случае, если лицо было задержано или явилось с повинной до издания [Постановления](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D779475C34607AF09BB11881E06EDA34D1170BDD27FDrD05O) об амнистии (если иное не оговорено в тексте самой амнистии) <1>.

--------------------------------

<1> Так, например, в [ст. 13](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D779475C34607AF09BB11881E06EDA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFC98r006O) Постановления Верховного Совета РФ от 18 июня 1992 г. N 3075-1 "Об амнистии" (в ред. от 13 ноября 1992 г.) (Ведомости Верховного Совета РФ. 1992. N 47. Ст. 2671) указывалось, что лица, уклоняющиеся от отбывания наказания в виде лишения свободы, явившиеся в течение месяца со дня опубликования акта амнистии в органы милиции или место, где они отбывали наказание, освобождаются от ответственности за побег или уклонение от отбывания наказания.

**Юридическим моментом окончания** преступления является день неявки без уважительной причины в места лишения свободы после окончания срока выезда или отсрочки исполнения приговора суда или отбывания наказания. **Момент фактического окончания** - явка с повинной, задержание, смерть виновного, изменение уголовного закона, который декриминализирует деяние или снижает наказание до фактически отбытого, с момента издания акта амнистии или помилования. Исчисление срока давности привлечения к уголовной ответственности за уклонение от отбывания лишения свободы начинается с момента фактического окончания преступления.

Состав рассматриваемого преступления не будет иметь места, если невозвращение было вызвано уважительными причинами, которые объективно препятствовали явке в установленный срок. Такими причинами могут быть непреодолимая сила (болезнь, стихийные бедствия, социальные конфликты и т.п.) либо обстоятельства, свидетельствующие о состоянии крайней необходимости ([ст. 39](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFD9Dr003O) УК РФ). Возвращение осужденного в место лишения свободы после истечения срока выезда следует признать явкой с повинной - обстоятельством, смягчающим наказание ([п. "и" ст. 61](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC009FF93r001O) УК РФ).

Необходимо констатировать, что возвращение без уважительных причин с опозданием в место лишения свободы не может служить основанием для освобождения виновного лица от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием ([ст. 75](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFF9Dr000O) УК РФ). Такое освобождение от уголовной ответственности применимо лишь к лицам, впервые совершившим преступление небольшой или средней тяжести. Уклонение же от отбывания лишения свободы хотя и является преступлением небольшой тяжести, но совершается лицом, имеющим судимость, отбывающим наказание.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный сознает, что уклоняется от дальнейшего отбывания наказания в виде лишения свободы, и желает этого. Мотивация таких действий может быть различной, она не влияет на квалификацию по [ст. 314](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC009F498r007O) УК РФ. Цель совершения преступления (временно или насовсем уклониться от наказания) в диспозиции рассматриваемой нормы не указана и, следовательно, не влияет на решение вопроса о наличии состава преступления. Вместе с тем в ряде случаев судебная практика исходит из обязательности такой цели для состава уклонения от отбывания лишения свободы.

**Субъект преступления** специальный - лицо, достигшее шестнадцати лет, осужденное к лишению свободы, которому: а) разрешен выезд за пределы исправительного учреждения и которое не вернулось в исправительное учреждение по истечении срока выезда, или б) отсрочено исполнение приговора или отбывание наказания и которое не явилось в соответствующий орган уголовно-исполнительной системы по истечении срока отсрочки.

**Объективная сторона** преступления, предусмотренного [ч. 3 ст. 314](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC009F498r004O) УК РФ <1>, характеризуется бездействием, т.е. невыполнением обязанности прохождения принудительных мер медицинского характера лицом, страдающим расстройством сексуального предпочтения (педофилией), не исключающим вменяемости.

--------------------------------

<1> Введена Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21982E06FD934D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFD9Fr006O) от 29 февраля 2012 г. N 14-ФЗ "О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации в целях усиления ответственности за преступления сексуального характера, совершенные в отношении несовершеннолетних" // СЗ РФ. 2012. N 10. Ст. 1162.

Согласно [**примечанию 2** к ст. 314](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC009F498r00BO) УК РФ, уголовная ответственность за совершение деяния, предусмотренного [частью третьей настоящей статьи](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC009F498r004O), наступает в случае, когда принудительные меры медицинского характера применяются к лицу после отбытия наказания.

Уголовно-исполнительный [кодекс](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C85E56BDB34D1170BDD27FDrD05O) РФ не содержит разъяснения того, кого следует признавать уклоняющимся. Можно предположить, что лиц, допустивших нарушение порядка и условий принудительного лечения в течение одного года после применения к нему письменного предупреждения, а также больных, чье местонахождение неизвестно уголовно-исполнительной инспекции более 30 дней <1>.

--------------------------------

<1> См.: Комментарий к ч. 3 ст. 314 УК РФ // [Новое в Уголовном кодексе](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D779475A21727AF09BB21C84E469D769DB1F52D125FADA4617FDB5630BC10AF4r90EO) / Под ред. А.И. Чучаева. М.: КОНТРАКТ, 2012. Вып. 2. 114 с.; // СПС "КонсультантПлюс".

Преступление **окончено** с момента уклонения от применения к лицу принудительных мер медицинского характера.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется **прямым умыслом**. Виновный сознает, что уклоняется от применения к нему принудительных мер медицинского характера, и желает этого. Мотивация таких действий может быть различной, она не влияет на квалификацию по [ч. 3 ст. 314](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC009F498r004O) УК РФ. Цель совершения преступления (временно или насовсем уклониться от применения принудительных мер медицинского характера) в диспозиции рассматриваемой нормы не указана и, следовательно, не влияет на решение вопроса о наличии состава преступления.

**Субъект** специальный - лицо, совершившее в возрасте старше 18 лет преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего, не достигшего 14-летнего возраста, страдающее расстройством сексуального предпочтения (педофилией), не исключающим вменяемости, и уклоняющееся от применения принудительных мер медицинского характера, назначенных ему после отбытия наказания.

Уклонение от административного надзора ([ст. 314.1](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C85E56BDE34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0FC4r00FO) УК РФ) <1>

--------------------------------

<1> Введена Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21A86E06CD834D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFC9Ar000O) от 6 апреля 2011 г. N 66-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона "Об административном надзоре за лицами, освобожденными из мест лишения свободы" // СЗ РФ. 2011. N 15. Ст. 2039.

**Объект** данного **преступления** преступления - интересы правосудия в сфере исполнения судебных актов. **Дополнительный объект** - нормальный порядок осуществления административного надзора, устанавливаемого по решению суда в целях защиты государственных и общественных интересов.

**Административный надзор** - осуществляемое органами внутренних дел наблюдение за соблюдением лицом, освобожденным из мест лишения свободы, установленных судом в соответствии с Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21E82EE6DDE34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFC9Ar003O) от 6 апреля 2011 г. N 64-ФЗ "Об административном надзоре за лицами, освобожденными из мест лишения свободы <1>" временных ограничений его прав и свобод, а также за выполнением им обязанностей, предусмотренных указанным [Законом](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21E82EE6DDE34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFC9Ar003O).

--------------------------------

<1> Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21E82EE6DDE34D1170BDD27FDrD05O) от 6 апреля 2011 г. N 64-ФЗ "Об административном надзоре за лицами, освобожденными из мест лишения свободы" // СЗ РФ. 2011. N 15. Ст. 2037.

**Задачами** административного надзора является предупреждение преступлений и иных правонарушений, оказание индивидуального профилактического воздействия в целях защиты государственных и общественных интересов в отношении совершеннолетнего лица, освобождаемого или освобожденного из мест лишения свободы и имеющего непогашенную либо неснятую судимость, за совершение:

1) тяжкого или особо тяжкого преступления;

2) преступления при рецидиве преступлений;

3) умышленного преступления в отношении несовершеннолетнего.

В отношении указанных лиц административный надзор устанавливается, если:

1) лицо в период отбывания наказания в местах лишения свободы признавалось злостным нарушителем установленного порядка отбывания наказания;

2) лицо, отбывшее уголовное наказание в виде лишения свободы и имеющее непогашенную либо неснятую судимость, совершает в течение одного года два и более административных правонарушения против порядка управления и (или) административных правонарушения, посягающих на общественный порядок и общественную безопасность и (или) на здоровье населения и общественную нравственность.

В отношении совершеннолетнего лица, освобождаемого или освобожденного из мест лишения свободы и имеющего непогашенную либо неснятую судимость за совершение преступления против половой неприкосновенности и половой свободы несовершеннолетнего, а также за совершение преступления при опасном или особо опасном рецидиве преступлений, административный надзор устанавливается независимо от вышеперечисленных оснований.

**Цели** административного надзора достигаются административными ограничениями, устанавливаемыми в соответствии со [ст. 4](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21E82EE6DDE34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFC99r007O) Федерального закона от 6 апреля 2011 г. N 64-ФЗ.

К ним, в частности, относятся запрещение:

пребывания в определенных местах;

посещения мест проведения массовых и иных мероприятий и участия в них;

пребывания вне жилого или иного помещения, являющегося местом жительства либо пребывания поднадзорного лица, в определенное время суток;

выезда за установленные судом пределы территории.

Вне зависимости от наложенных по усмотрению суда запретов, в качестве обязательного ограничения устанавливается явка от одного до четырех раз в месяц в орган внутренних дел по месту жительства или пребывания для регистрации.

Суд в течение срока административного надзора может дополнить или отменить установленные поднадзорному лицу административные ограничения.

Срок административного надзора зависит от категории лица, в отношении которого он устанавливается ([ст. 5](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21E82EE6DDE34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFC98r007O) Федерального закона от 6 апреля 2011 г. N 64-ФЗ), при наличии оснований он может быть продлен или прекращен досрочно.

По законодательной конструкции преступление, предусмотренное [ст. 314.1](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC708rF0AO) УК РФ, имеет **формальный состав**.

Обязательным признаком **объективной стороны** рассматриваемого преступления является выполнение деяний, указанных в диспозиции статьи:

- неприбытие без уважительных причин поднадзорного лица, при освобождении из мест лишения свободы, к избранному им месту жительства или пребывания в определенный администрацией исправительного учреждения срок, а равно

- самовольное оставление данным лицом места жительства или пребывания, совершенные в целях уклонения от административного надзора.

С этого момента преступление считается оконченным.

**Субъективная сторона** характеризуется прямым умыслом и наличием специальной цели - уклонение от административного надзора.

**Субъект преступления** специальный - совершеннолетнее лицо, в отношении которого установлен административный надзор.

Неисполнение приговора суда, решения суда

или иного судебного акта ([ст. 315](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Fr001O) УК РФ)

**Основным объектом** данного преступления являются интересы правосудия, нормальная деятельность органов правосудия. В качестве дополнительного объекта могут выступать имущественные и иные интересы и права юридических и физических лиц.

**Общественная опасность** анализируемого преступления заключается в том, что в результате неисполнения приговора суда, решения суда или иного судебного акта подрывается авторитет судебной власти, порядок осуществления правосудия, нарушается принцип общеобязательности судебных актов, а также может быть причинен вред законным интересам граждан, учреждениям и организациям, в пользу которых они вынесены.

Федеральный конституционный закон от 31 декабря 1996 г. N 1-ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации" <1> устанавливает, что вступившие в законную силу постановления федеральных судов, мировых судей и судов субъектов РФ, а также их законные распоряжения, требования, поручения, вызовы и другие обращения являются обязательными для всех без исключения органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений, должностных лиц, других физических и юридических лиц и подлежат неукоснительному исполнению на всей территории Российской Федерации [(ч. 1 ст. 6)](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21E8CE06CDA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFC98r00AO). Указанная норма нашла свое развитие в процессуальных отраслевых законах: [ст. 392](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E36FDA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FA9Dr005O) УПК РФ, [ст. 13](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E564DD34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFC9Er004O) ГПК РФ, [ст. 16](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E56BDB34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFC93r005O) АПК РФ, [ст. 31.2](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369D934D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008F492r006O) КоАП РФ.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1997. N 1. Ст. 1.

Согласно [Определению](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB01A81E464D769DB1F52D125FADA4617FDB5630BC00AFEr90FO) Конституционного Суда РФ от 19 апреля 2001 г. N 65-О "неисполнение органами государственной власти и должностными лицами субъектов Российской Федерации решения Конституционного Суда Российской Федерации дает, в частности, основания для применения мер уголовной ответственности за неисполнение судебного акта ([статья 315](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Fr001O) УК Российской Федерации)" <1>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2001. N 20. Ст. 2059.

Обязательность на территории России постановлений судов иностранных государств, международных судов и арбитражей определяется международными договорами Российской Федерации ([ч. 3 ст. 6](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21E8CE06CDA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFC9Fr002O) Федерального конституционного закона от 31 декабря 1996 г. N 1-ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации").

**Предметом** рассматриваемого преступления являются вступившие в законную силу приговор суда, решение суда или иной судебный акт.

**Судебный акт** - правоприменительный акт суда первой, апелляционной, кассационной и надзорной инстанций в форме процессуального документа, вынесенный судьей (судьями) по существу рассматриваемого вопроса и (или) затрагивающий правовое положение гражданина (личности) или юридического лица.

Помимо приговоров и решений, выносимых судьями, к иным судебным актам в соответствии с действующим законодательством следует отнести определения и постановления.

Качество обязательности судебный акт приобретает лишь после его вступления в **законную силу**.

Условия вступления в законную силу регулируются всеми процессуальными законодательными актами. Так, в **уголовном процессе** приговор вступает в законную силу по истечении срока его обжалования в кассационном или апелляционном порядке, если он не был обжалован сторонами ([ст. 390](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E36FDA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F03C6r002O) УПК РФ), либо в день вынесения определения суда кассационной инстанции ([ст. 391](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E36FDA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F03C7r009O) УПК РФ). Приговор вступает в законную силу в день вынесения кассационного определения, если кассационная инстанция оставляет его без изменения согласно [п. 1 ч. 1 ст. 378](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB2188CE36BD534D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008F99Cr006O) УПК РФ или вносит в него изменения в порядке [п. 4 ч. 1 ст. 378](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB2188CE36BD534D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008F99Cr005O) УПК РФ.

Приговор, вынесенный мировым судьей, может быть обжалован в апелляционном порядке в районный суд. На приговор суда апелляционной инстанции может быть принесена кассационная жалоба. Такой приговор вступает в законную силу в общем порядке. Срок и порядок его обжалования идентичен обжалованию приговора суда первой инстанции.

Срок, установленный для обжалования, составляет в соответствии с [ч. 1 ст. 356](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB2188CE36BD534D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008F89Dr003O) УПК РФ 10 дней. Если определение или постановление не было обжаловано в этот срок, оно считается вступившим в силу. Если жалоба или представление были принесены, оно вступает в силу в день вынесения определения суда кассационной инстанции, рассматривавшего жалобу или представление. В отличие от приговора суда, для обращения к исполнению которого закон дает суду 3 дня, определение и постановление обращаются к исполнению немедленно.

Иной порядок вступления в законную силу установлен для определений суда кассационной инстанции, вынесенных по результатам кассационного рассмотрения дела по кассационной жалобе или кассационному представлению. Такое определение вступает в законную силу с момента провозглашения независимо от того, оставлен ли приговор без изменения, изменен или отменен с прекращением уголовного дела или с направлением его на новое рассмотрение. Обжалование этого определения возможно лишь в порядке надзора в соответствии с [гл. 48](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E36FDA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F02C9r00DO) УПК РФ или ввиду новых и вновь открывшихся обстоятельств в соответствии с [гл. 49](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E36FDA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008F49Ar003O) УПК РФ.

В **гражданском процессуальном законодательстве** вопрос вступления в законную силу решений суда регулируется [ст. 209](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E564DD34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AF59Dr007O) ГПК РФ. Момент вступления судебного решения в законную силу определяется в зависимости от того, воспользовались ли участвующие в деле лица своим правом на его обжалование в суд второй инстанции. Поскольку возможность реализации права на обжалование решения в апелляционную ([ст. 321](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E564DD34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC8r008O) ГПК РФ) или кассационную инстанцию ([ст. 338](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21986E165D934D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00BF999r002O) ГПК РФ) ограничено 10-дневным сроком, исчисляемым со дня его вынесения в окончательной форме, после истечения указанного срока решение вступает в законную силу.

В соответствии со [ст. 211](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E564DD34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AF59Cr001O) ГПК РФ немедленному исполнению подлежит судебный приказ или решение суда о: взыскании алиментов; выплате работнику заработной платы в течение 3 месяцев; восстановлении на работе; включении гражданина Российской Федерации в список избирателей, участников референдума.

В соответствии со [ст. 212](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E564DD34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AF59Cr00BO) ГПК РФ суд может по просьбе истца обратить к немедленному исполнению решение, если вследствие особых обстоятельств замедление его исполнения может привести к значительному ущербу для взыскателя или исполнение может оказаться невозможным. При допущении немедленного исполнения решения суд может потребовать от истца обеспечения поворота его исполнения на случай отмены решения суда. Вопрос о немедленном исполнении решения суда может быть рассмотрен одновременно с принятием решения суда.

Вступление в законную силу решения арбитражного суда регламентируется [ст. 180](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E56BDB34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00BFD98r007O) АПК РФ.

1. Решение арбитражного суда первой инстанции, за исключением решений, указанных в [ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E56BDB34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0DC4r008O) и [3 ст. 180](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E56BDB34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0DC4r009O) АПК РФ, вступает в законную силу по истечении месячного срока со дня его принятия, если не подана апелляционная жалоба. В случае подачи апелляционной жалобы решение, если оно не отменено и не изменено, вступает в законную силу со дня принятия постановления арбитражного суда апелляционной инстанции.

2. Решения Высшего Арбитражного Суда РФ и решения по делам об оспаривании нормативных правовых актов вступают в законную силу немедленно после их принятия.

3. Решения арбитражного суда по делам об административных правонарушениях, а в случаях, предусмотренных [ГПК](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E564DD34D1170BDD27FDrD05O) РФ или иным федеральным законом, и по другим делам вступают в законную силу в сроки и в порядке, которые установлены [ГПК](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E564DD34D1170BDD27FDrD05O) РФ или иным федеральным законом.

[Статьей 31.1](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369D934D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008F493r00BO) КоАП РФ определены сроки вступления в законную силу **постановления о назначении административного наказания и постановления о прекращении производства по делу об административном правонарушении**.

В соответствии с [п. 4 ст. 206](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E56BDB34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00BFF9Ar007O) АПК РФ решение по делу о привлечении к административной ответственности вступает в законную силу по истечении 10 дней со дня его принятия, если не подана апелляционная жалоба.

В случае подачи апелляционной жалобы решение, если оно не изменено или не отменено, вступает в законную силу со дня принятия постановления арбитражным судом апелляционной инстанции.

Согласно [ч. 3 ст. 180](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E56BDB34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0DC4r009O) АПК РФ решения арбитражного суда по делам об административных правонарушениях вступают в законную силу в сроки и в порядке, установленные [АПК](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E56BDB34D1170BDD27FDrD05O) РФ или иным федеральным законом, под которым применительно к данной [статье](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E56BDB34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00BFD98r007O) АПК РФ имеется в виду [КоАП](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369D934D1170BDD27FDrD05O) РФ. Таким образом, в данном случае наряду с правилами, установленными [п. 4 ст. 206](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E56BDB34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00BFF9Ar007O) АПК РФ, действует также общий порядок вступления в законную силу указанного решения, установленный [ст. 31.1](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369D934D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008F493r00BO) КоАП РФ применительно к постановлению по делу об административном правонарушении.

В соответствии с [ч. 5 ст. 211](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E56BDB34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00BFF9Er000O) АПК РФ решение арбитражного суда по делу об оспаривании решения о привлечении к административной ответственности вступает в законную силу по истечении 10 дней со дня его принятия, если не подана апелляционная жалоба. В случае подачи апелляционной жалобы решение, если оно не изменено или не отменено, вступает в законную силу со дня принятия постановления арбитражного суда апелляционной инстанции.

Согласно [ст. ст. 258](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E56BDB34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00BFA9Cr001O), [259](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E56BDB34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00BFA9Cr007O) АПК РФ апелляционные жалобы рассматривает в порядке апелляционного производства арбитражный суд апелляционной инстанции, образованный в соответствии с Федеральным конституционным [законом](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C86E26AD834D1170BDD27FDrD05O) от 28 апреля 1995 г. N 1-ФКЗ "Об арбитражных судах в Российской Федерации" <1>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1995. N 18. Ст. 1589.

Апелляционная жалоба может быть подана в течение месяца после принятия арбитражным судом первой инстанции обжалуемого решения, если иной срок не установлен [АПК](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E56BDB34D1170BDD27FDrD05O) РФ.

Федеральный конституционный закон от 21 июля 1994 г. N 1-ФКЗ "О Конституционном Суде Российской Федерации" в [ч. 1 ст. 79](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21D84E765DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0CrC04O) завершающей стадией **конституционного судопроизводства** называет вынесение и оглашение решения, которое окончательно, не подлежит обжалованию и вступает в силу немедленно после его провозглашения <1>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1994. N 13. Ст. 1447.

Согласно [Определению](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB01A81E464D769DB1F52D125FADA4617FDB5630BC00AFEr90FO) Конституционного Суда РФ от 19 апреля 2001 г. N 65-О 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](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Fr001O) УК РФ), а также для вынесения Президентом РФ на основании Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C84E26DDF34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFD9Br004O) "Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации" <1> предупреждения соответствующему органу власти (должностному лицу) субъекта РФ и возможного последующего досрочного прекращения их полномочий как формы конституционно-правовой ответственности, поскольку действует презумпция конституционности положений федерального законодательства. При этом, учитывая, что неисполнение решения Конституционного Суда РФ объективно создает препятствия для обеспечения верховенства и прямого действия [Конституции](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB11383E2678A63D3465ED3r202O) РФ на всей территории Российской Федерации, для реализации закрепленных [Конституцией](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB11383E2678A63D3465ED3r202O) РФ основ конституционного строя и полномочий федеральных органов государственной власти дополнительное, повторное установление иным судом таких обстоятельств для вынесения Президентом РФ предупреждения не требуется, тем более что в соответствии с [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21D84E765DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0CrC04O) и [2 ст. 79](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21D84E765DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AF89Ar004O) Федерального конституционного закона "О Конституционном Суде Российской Федерации" решение Конституционного Суда РФ окончательно, не подлежит обжалованию, действует непосредственно и не требует подтверждения другими органами и должностными лицами, т.е., следовательно, и другими судами <2>.

--------------------------------

<1> Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C84E26DDF34D1170BDD27FDrD05O) от 6 октября 1999 г. N 184 ФЗ "Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации" (в ред. от 4 июня 2010 г.) // СЗ РФ. 1999. N 42. Ст. 5005; 2010. N 23. Ст. 2800.

<2> [Определение](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB01A81E464D769DB1F52D125rF0AO) Конституционного Суда РФ от 19 апреля 2001 г. N 65-О "По ходатайству полномочного представителя Президента Российской Федерации в Приволжском федеральном округе об официальном разъяснении определения Конституционного Суда Российской Федерации от 27 июня 2000 года по запросу группы депутатов Государственной Думы о проверке соответствия Конституции Российской Федерации отдельных положений Конституций Республики Адыгея, Республики Башкортостан, Республики Ингушетия, Республики Коми, Республики Северная Осетия - Алания и Республики Татарстан" // СЗ РФ. 2001. N 20. Ст. 2059.

С **объективной стороны** преступление выражается в злостном неисполнении вступивших в законную силу, а поэтому подлежащих обязательному исполнению приговора суда, решения суда или иного судебного акта, а равно воспрепятствование их исполнению.

В диспозиции [статьи](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC60BrF0BO) идет речь о неисполнении судебных актов, вынесенных как судами Российской Федерации, так и, в случае заключенных международных договоров Российской Федерации, постановлений судов иностранных государств, международных судов и арбитражей ([ч. 3 ст. 6](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21E8CE06CDA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFC9Fr002O) Федерального конституционного закона от 31 декабря 1996 г. N 1-ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации").

Неисполнение судебного акта предполагает как непринятие необходимых мер для их реализации, так и ненадлежащее их исполнение, т.е. не соответствующее предписаниям суда. Например, удержание администрацией предприятия с осужденного к исправительным работам суммы меньшей, чем та, которая указана в приговоре. Такое ненадлежащее исполнение должно охватываться умыслом виновного в качестве варианта неисполнения судебного акта.

При наличии объективных обстоятельств, которые делают невозможным своевременное исполнение судебных актов (например, отсутствие средств в организации), состав преступления отсутствует.

Судебные акты, которые разрешают процессуальные вопросы, возникающие в ходе процесса, не подпадают под признаки данного состава преступления. Поэтому анализируемого состава не будет, если не принимаются меры, например, по исполнению определения суда о приводе свидетеля и по другим подобным вопросам, а также частного определения (постановления) суда.

Как уже отмечалось, объективная сторона преступления может выполняться двумя способами.

Для первого из них - злостного неисполнения характерно бездействие. Конкретные формы неисполнения могут быть различными, например: администрация организации не уволила с работы лицо, осужденное к лишению права занимать данную должность или заниматься данным видом деятельности; администрация организации не выполнила судебное решение о восстановлении на работе незаконно уволенного, об удержании из заработной платы штрафа или ущерба и т.д.

Уголовная ответственность наступает лишь за злостное неисполнение судебного акта. Если лицо принимало определенные меры по исполнению судебного решения, то неисполнение его надлежащим образом нельзя считать злостным <1>. При отсутствии признаков злостности наступает не уголовная, а дисциплинарная ответственность.

--------------------------------

<1> [Определение](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947583E727AF09BB41F82E3678A63D3465ED3r202O) Верховного Суда РФ от 31 марта 1998 г. "Основанием для привлечения к уголовной ответственности по ст. 315 УК РФ является не любое, а лишь злостное неисполнение судебного решения" // БВС РФ. 1999. N 5. С. 16, 17; СПС "КонсультантПлюс".

Поскольку понятие злостности, являющееся обязательным признаком объективной стороны преступления, имеет оценочный характер, в каждой конкретной ситуации суд обязан всесторонне исследовать обстоятельства, от которых зависит вывод о наличии или отсутствии этого признака.

Под злостностью в контексте [ст. 315](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Fr001O) УК РФ следует понимать повторное неисполнение лицом возложенных на него обязанностей, вытекающих из судебного акта (приговора, решения), после предписания, облеченного в соответствующую форму и сделанного уполномоченным на это органом (судебным приставом-исполнителем или уголовно-исполнительной инспекцией) <1>.

--------------------------------

<1> Устинова Т.Д., Четвертакова Е.Ю. [Злостность как конструктивный признак состава](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D779475A26797AF09BB51280EC3A806B8A4A5CD42DAA925659B8B8620BC2r00CO) преступления против правосудия // Журнал российского права. 2001. N 8.

При втором способе - **воспрепятствовании исполнению судебных решений** - виновный совершает активные действия, направленные на то, чтобы помешать исполнению судебного приговора или решения, например дает указания подчиненным не производить удержания из заработной платы осужденного или должника, дает указание на переименование должности, которую не может занимать осужденный, препятствует судебному приставу-исполнителю или работнику милиции войти в служебное помещение либо совершить там действия по исполнению решения и т.д.

Если воспрепятствование исполнению приговора, решения суда или иного акта сопровождается насилием или угрозами в адрес судебного пристава или иного лица, участвующего в отправлении правосудия, то действия виновного необходимо квалифицировать по [ст. 296](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00BF598r00BO) УК РФ.

Преступления, предусмотренные [ст. 315](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Fr001O) УК РФ, являются **длящимися**. Они **начинаются** с момента злостного неисполнения судебного акта в установленный законом срок либо с момента воспрепятствования его исполнению в тот же срок и **заканчиваются** с момента привлечения виновного к ответственности или исполнения предписания суда.

**Субъективная сторона** характеризуется умышленной виной в виде прямого умысла. Виновный сознает, что не исполняет приговор, решение суда или иной судебный акт, и желает этого. Мотивы преступления на квалификацию не влияют. Ими могут быть личные отношения, интересы службы и т.п.

**Субъект** преступления - специальный. Это лица, указанные в законе, - представитель власти, государственный служащий, служащий органа местного самоуправления, а также служащий государственного или муниципального учреждения, коммерческой или иной организации, в служебные функции которых входит совершение действий, обеспечивающих исполнение судебных актов.

Иные лица, уклоняющиеся от выполнения судебных приговоров и решений, в том числе осужденные и должники - физические лица, не подлежат ответственности по данной [статье](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Fr001O).

При наличии соответствующих обстоятельств их действия (бездействие) могут образовывать составы иных преступлений. Так, действия осужденных к лишению свободы, совершивших побег, подлежат квалификации по [ст. 313](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC98r000O) УК РФ, эта же категория осужденных, совершивших уклонение от отбывания наказания, привлекается к ответственности по [ст. 314](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC009F498r007O) УК РФ. Ответственность за злостное уклонение от уплаты средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей предусмотрена [ст. 157](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AF493r004O) УК РФ, за злостное уклонение от погашения кредиторской задолженности - [ст. 177](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00BFD9Br003O) УК РФ и т.д.

Глава 38. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ПОРЯДКА УПРАВЛЕНИЯ

§ 1. Общая характеристика преступлений

против порядка управления

Управлением является деятельность органов государственной власти и местного самоуправления по организации, упорядочению и эффективному функционированию всех властных и исполнительных структур государства, а также органов местного самоуправления, направленная на решение стоящих перед ними задач. Эта деятельность основана на предписаниях законов и других нормативных правовых актов. В соответствии со [ст. 11](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB11383E2678A63D3465ED322F5855110B4B9620BC00FrF0DO) Конституции РФ государственную власть в Российской Федерации осуществляют Президент Российской Федерации, Федеральное Собрание (Совет Федерации и Государственная Дума), Правительство Российской Федерации, суды Российской Федерации. Государственную власть в субъектах Российской Федерации осуществляют образуемые ими органы государственной власти. [Статьей 12](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB11383E2678A63D3465ED322F5855110B4B9620BC00FrF09O) Конституции РФ в Российской Федерации признается и гарантируется местное самоуправление, которое в пределах своих полномочий самостоятельно. Органы местного самоуправления не входят в систему органов государственной власти.

На этой основе в государстве организована система органов управления - от федерального до местного уровня, которая призвана обеспечить нормальную жизнедеятельность государства и общества, создать условия для достойной жизни и свободного развития человека.

Посягательства на порядок управления подрывают основы деятельности органов управления, вносят элементы дезорганизации в их работу, снижают ее эффективность. Это обусловливает высокую общественную опасность преступлений рассматриваемой группы.

Преступления против порядка управления могут затрагивать любую сферу деятельности органов управления, нанося тем самым ущерб и отдельным интересам государственной власти, органов местного самоуправления. Но все эти преступления объединяет то обстоятельство, что вред ими причиняется в первую очередь в сфере управления. Именно поэтому все преступления, которые будут рассмотрены ниже, объединены в [гл. 32](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Er002O) УК РФ о преступлениях против порядка управления.

Видовым объектом этих преступлений является нормальная деятельность органов государственного и местного самоуправления, а непосредственным - нормальная деятельность их конкретных структур.

Дополнительным объектом ряда составов преступлений являются интересы личности, в том числе жизнь, здоровье, честь, достоинство.

**Объективная сторона** преступлений против порядка управления характеризуется активным поведением и выражается только в действии. Исключение составляет уклонение от прохождения военной и альтернативной гражданской службы ([ст. 328](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FD9Ar007O) УК РФ), которое может быть совершено и путем бездействия.

**Субъективная сторона** преступлений против порядка управления характеризуется только умышленной формой вины. Некоторые из преступлений в качестве обязательного признака содержат специальную цель, например цель воспрепятствования служебной деятельности ([ст. 320](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Dr006O) УК РФ).

Для преступлений против порядка управления характерно наличие общего субъекта - вменяемого лица, достигшего 16-летнего возраста.

На основе непосредственного объекта преступлений среди преступлений рассматриваемой группы можно выделить:

- преступления против порядка управления, сопряженные с посягательством на личность ([ст. ст. 317](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Er003O) - [321](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Dr00AO) УК РФ);

- преступления, посягающие на неприкосновенность государственной границы ([ст. ст. 322](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Cr004O), [322.1](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F08rC03O), [323](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC93r000O) УК РФ);

- преступления, посягающие на закрепленный государством порядок ведения официальной регистрации и документации ([ст. ст. 322.2](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC403rF04O), [322.3](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC50ArF0EO), [324](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC93r005O), [325](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC50ArF0BO), [326](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC92r005O), [327](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FD9Br000O), [327.1](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC50ArF05O), [330](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FD99r001O), [330.1](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC108rF0EO) УК РФ);

- преступления, посягающие на авторитет государственной власти ([ст. ст. 328](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FD9Ar007O), [329](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FD99r002O) УК РФ).

§ 2. Преступления против порядка управления,

сопряженные с посягательством на личность

Посягательство на жизнь сотрудника

правоохранительного органа ([ст. 317](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Er003O) УК РФ)

**Основным объектом** преступления является нормальная деятельность правоохранительных органов. **Дополнительным объектом** является жизнь сотрудника правоохранительного органа, военнослужащего, а равно их близких.

Данный состав преступления является двухобъектным.

В отличие от состава преступления, предусмотренного [ст. 295](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00BF598r004O) УК РФ, рассматриваемая норма обеспечивает защиту жизни указанных выше субъектов не в связи с деятельностью по осуществлению правосудия или предварительного расследования, а в связи с деятельностью по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности.

**Правоохранительными органами** применительно к [ст. 317](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Er003O) УК РФ являются органы МВД, органы безопасности, системы исполнения наказаний и т.д. Для установления статуса потерпевшего необходимо обращение к конкретным законодательным актам. Так, в соответствии со [ст. 25](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C86E264DD34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFF9Dr002O) Федерального закона от 7 февраля 2011 г. N 3-ФЗ "О полиции" сотрудником полиции является гражданин Российской Федерации, который осуществляет служебную деятельность на должности федеральной государственной службы в органах внутренних дел и которому в установленном порядке присвоено специальное звание <1>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2011. N 7. Ст. 900.

Военная служба представляет собой особый вид федеральной государственной службы, исполняемой гражданами в Вооруженных Силах РФ, а также во внутренних войсках Министерства внутренних дел РФ, в войсках гражданской обороны (далее - другие войска), инженерно-технических и дорожно-строительных воинских формированиях при федеральных органах исполнительной власти (далее - воинские формирования), Службе внешней разведки РФ, органах федеральной службы безопасности, федеральном органе специальной связи и информации, федеральных органах государственной охраны, федеральном органе обеспечения мобилизационной подготовки органов государственной власти Российской Федерации (далее - органы), воинских подразделениях федеральной противопожарной службы и создаваемых на военное время специальных формированиях, а также иностранными гражданами в Вооруженных Силах РФ, других войсках, воинских формированиях и органах.

Граждане (иностранные граждане), проходящие военную службу, являются военнослужащими и имеют статус, устанавливаемый Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C86E16BDF34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFB9Br00AO) от 28 марта 1998 г. N 53-ФЗ "О воинской обязанности и военной службе" <1>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1998. N 13. Ст. 1475.

Понятие близких лиц рассмотрено применительно к составу преступления, предусмотренному [ст. 295](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00BF598r004O) УК РФ.

**Объективная сторона** преступления, предусмотренного [ст. 317](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Er003O) УК РФ, выражается в активных действиях, направленных на лишение жизни сотрудника правоохранительного органа, военнослужащего, а также их близких.

Ответственность по [ст. 317](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Er003O) УК РФ наступает, если посягательство на жизнь названных в ней лиц осуществлено в целях воспрепятствования деятельности по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности либо из мести за такую деятельность.

**Деятельность по охране общественного порядка** предполагает предупреждение, пресечение и раскрытие правонарушений, совершаемых в общественных местах и нарушающих права и законные интересы неопределенно большого круга лиц. Обеспечение общественной безопасности заключается в охране жизненно важных интересов личности, общества и государства от внешних и внутренних угроз (например, обеспечение безопасности воздушных полетов, пресечение массовых беспорядков, предупреждение актов терроризма, оказание помощи пострадавшим от стихийных бедствий и т.д.).

Посягательство на жизнь кого-либо из лиц, перечисленных в [ст. 317](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Er000O) УК РФ, не связанное с указанной деятельностью, следует квалифицировать как преступление против личности.

В теории уголовного права под "посягательством на жизнь" понимается убийство либо покушение на убийство <1>.

--------------------------------

<1> См.: [Постановление](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D779475C3F657AF09BBB1D82EF678A63D3465ED322F5855110B4B9620BC008rF05O) Пленума Верховного Суда СССР от 22 сентября 1989 г. N 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" // СПС "КонсультантПлюс".

Посягательство на жизнь лиц, перечисленных в рассматриваемой [статье](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Er000O) УК РФ, а равно их близких должно квалифицироваться по [ст. 317](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Er003O) УК РФ независимо от того, была ли причинена смерть потерпевшему либо она не наступила в силу причин, не зависящих от воли виновного. По конструкции объективной стороны данный состав преступления является усеченным. Преступление считается оконченным в момент посягательства на жизнь лица, указанного в диспозиции рассматриваемой [статьи](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Er003O), поэтому при квалификации таких действий ссылка на [ст. 30](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFD9Ar005O) УК РФ (покушение на преступление) не требуется. В то же время факт причинения смерти не требует дополнительной квалификации по [п. "б" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AF998r00BO) УК РФ, так как данное преступление является специальным составом убийства при отягчающих обстоятельствах.

**Субъективная сторона** рассматриваемого преступления характеризуется умышленной формой вины. Умыслом виновного охватывается, что он посягает на жизнь сотрудника правоохранительного органа или военнослужащего.

Обязательным признаком преступления является наличие специальной цели - воспрепятствование деятельности указанных в [ст. 317](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Er003O) УК РФ лиц по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности или мести за такую деятельность.

Следовательно, при прямом законодательном указании на цель преступления субъективная сторона выражается в виде прямого умысла.

Посягательство на жизнь нескольких сотрудников правоохранительных органов или военнослужащих, объединенное едиными умыслом и целью, могут образовывать единое преступление <1>.

--------------------------------

<1> [Постановление](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947583E727AF09BB41287E56DD769DB1F52D125rF0AO) Президиума Верховного Суда РФ от 18 июня 2008 г. N 163п08.

**Субъектом** преступления может быть вменяемое лицо, достигшее 16 лет (субъект общий). Если посягательство на указанных выше лиц осуществлено несовершеннолетними в возрасте от 14 до 16 лет, то оно должно квалифицироваться по [п. "б" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AF998r00BO) УК РФ.

Применение насилия в отношении

представителя власти ([ст. 318](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Er006O) УК РФ)

**Основным объектом** преступления является нормальная деятельность органов власти (государственных и муниципальных). Дополнительный объект - здоровье человека.

Общественная опасность преступления заключается в том, что применение насилия в отношении представителя власти нарушает нормальную служебную деятельность этих лиц, создает атмосферу неуверенности в собственной безопасности и безопасности своих близких.

В соответствии с [примечанием к рассматриваемой статье](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Er00BO) представителем власти признается должностное лицо правоохранительного или контролирующего органа, а также иное должностное лицо правоохранительного или контролирующего органа, наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся от них в служебной зависимости, либо правом принимать решения, обязательные для исполнения гражданами, организациями, учреждениями независимо от их ведомственной принадлежности и форм собственности.

Понятие "близкие" было рассмотрено выше (см. [ст. 295](#Par12123) УК РФ).

**Объективная сторона** преступления выражается в альтернативных действиях: угрозе или насильственных действиях.

Применительно к [ст. 318](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Er006O) УК РФ **угроза** - это информационное воздействие на психику лиц, указанных в рассматриваемой [статье](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Er007O), содержанием которого является высказанное вовне намерение применить насилие в связи с исполнением представителем власти своих должностных обязанностей. Угроза может служить средством для того, чтобы представитель власти изменил свое решение, отказался от какой-либо деятельности, изменил ее направление. Месть за действия представителей власти также охватывается рассматриваемым составом преступления.

Таким образом, путем угрозы потерпевшего принуждают пренебречь своими обязанностями, совершить в интересах угрожающего или иного лица требуемое действие (бездействие), стать исполнителем воли виновного лица.

**Способ выражения угрозы** может быть любым: устным, письменным, по телефону и т.п., а также в виде демонстрационных действий: угрожающих жестов, показа оружия и др.

**Форма выражения угрозы** для квалификации значения не имеет.

В [ст. 318](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Er006O) УК РФ законодатель не конкретизировал тяжесть возможного вреда здоровью при угрозе применения насилия. Это может быть угроза причинения легкого, средней тяжести или тяжкого вреда здоровью. Отсутствует указание в законе и на признак реальности угрозы. Так же как и применительно к преступлению, предусмотренному [ст. 296](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00BF598r00BO) УК РФ, это сделано с учетом важности объекта уголовной защиты - нормальной деятельности органов управления.

Угроза наказуема по [ст. 318](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Er006O) УК РФ, если она имеет место в связи с исполнением представителем власти своих должностных обязанностей. В иных случаях при наличии соответствующих признаков деяние может быть квалифицировано по нормам, предусматривающим ответственность за преступления против личности.

**Объективная сторона** рассматриваемого состава преступления может быть выполнена и путем применения в отношении представителя власти или его близких насилия, не опасного для жизни или здоровья.

Характеристика этого вида насилия дается в [п. 21](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21B8DE768D534D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFC9Fr001O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29 "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое" <1>. Под насилием, не опасным для жизни или здоровья, понимаются побои или совершение иных насильственных действий, связанных с причинением потерпевшему физической боли либо с ограничением его свободы (связывание рук, применение наручников, оставление в закрытом помещении и др.).

--------------------------------

<1> БВС РФ. 2003. N 2.

Состав преступления, предусмотренный [ч. 1 ст. 318](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Er007O) УК РФ, является формальным. Деяние будет оконченным с момента совершения действий (высказывания угрозы или применения насилия). Общественно опасные последствия не включены в конструкцию данного состава преступления.

[Частью 2 ст. 318](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Er005O) УК РФ предусмотрена ответственность за применение в отношении представителя власти или его близких насилия, опасного для жизни или здоровья.

В соответствии с разъяснениями указанного [п. 21](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21B8DE768D534D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFC9Fr001O) Постановления Пленума ВС РФ под ним следует понимать такое насилие, которое повлекло причинение тяжкого и средней тяжести вреда здоровью потерпевшего, а также причинение легкого вреда здоровью, вызвавшего кратковременное расстройство здоровья или незначительную стойкую утрату общей трудоспособности. К данному виду относится и насилие, хотя и не причинившее вред здоровью потерпевшего, однако в момент применения создававшее реальную опасность для его жизни или здоровья.

Применением насилия следует считать и действия, совершенные не в полном объеме по сравнению с задуманным виновным. К примеру, как применение насилия, опасного для жизни или здоровья, следует квалифицировать действия лица, попытавшегося ударить ножом сотрудника милиции, но обезоруженного последним.

Дополнительной оценки требуют причинение тяжкого вреда здоровью, квалифицируемого по [ч. ч. 3](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AF993r007O) и [4 ст. 111](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AF992r002O) УК РФ. Не охватывается рассматриваемым составом преступления и причинение смерти по неосторожности при применении насилия в отношении представителя власти.

Хулиганские действия, связанные с сопротивлением представителю власти, в ходе которого применено насилие, как неопасное, так и опасное для жизни и здоровья, надлежит квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных [ч. 2 ст. 213](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008F49Fr001O) УК РФ и соответствующей частью [ст. 318](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Er006O) УК РФ.

В тех случаях, когда сопротивление представителю власти оказано лицом после прекращения хулиганских действий, в частности в связи с последующим задержанием, его действия подлежат квалификации по совокупности преступлений, предусмотренных [ч. 1 ст. 213](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC009FE92r007O) УК РФ и соответствующей статьей [Особенной части](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AF998r003O) УК РФ, предусматривающей ответственность за совершенное преступление (например, по [ст. 317](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Er003O) или [ст. 318](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Er006O) УК РФ).

По конструкции объективной стороны квалифицированный состав преступления является формально-материальным и будет окончен как с момента наступления вреда здоровью, так и с момента применения насилия, опасного для жизни и здоровья в момент применения.

С **субъективной стороны** деяния, описываемые диспозицией [ст. 318](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Er006O) УК РФ, совершаются только умышленно. Виновный сознает, что угрожает применением насилия или применяет насилие к представителю власти или его близким, и желает совершить эти действия. В зависимости от отношения к последствиям в виде причинения вреда здоровью умысел может быть прямым или косвенным.

Обязательным признаком субъективной стороны состава преступления является мотив поведения виновного. Он должен быть связан с исполнением потерпевшим своих должностных обязанностей.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

Оскорбление представителя власти ([ст. 319](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Dr002O) УК РФ)

**Основным объектом** преступления является нормальная деятельность органов власти, их авторитет. **Дополнительный объект** - честь и достоинство представителя власти.

Общественная опасность оскорбления представителя власти состоит в том, что данное преступление подрывает авторитет органов управления, создает обстановку нервозности в деятельности их сотрудников, затрагивает их честь и достоинство, тем самым внося дезорганизацию в работу органов управления.

Объективная сторона состоит в публичном оскорблении представителя власти при исполнении им своих должностных обязанностей или в связи с их исполнением.

Оскорбление представляет собой унижение чести и достоинства другого лица, выраженное в неприличной форме.

Под честью понимается общественная оценка личности, относящаяся к ее моральным, нравственным, духовным, социальным качествам. Достоинство - это внутренняя самооценка личности с позиции своей значимости в обществе, конкретном коллективе, самооценка своих умственных, деловых, моральных качеств.

Оскорбление может быть осуществлено любыми способами: словесно, жестами, письменно и т.д. Способ совершения преступления не влияет на наличие состава преступления.

Для рассматриваемого состава преступления необходимо наличие нескольких условий. Во-первых, оскорбление должно быть осуществлено публично. Это означает, что факт оскорбления становится достоянием третьих лиц или хотя бы одного лица и виновным данное обстоятельство осознается. Например, оскорбление наносится с использованием внутреннего радиовещания. Оскорбление может быть совершено как в присутствии потерпевшего, так и в его отсутствие.

Во-вторых, оскорбление должно быть осуществлено в период исполнения представителем власти своих должностных обязанностей или в связи с их исполнением. Если деяние осуществляется за пределами указанных обстоятельств, оно подлежит квалификации по статьям [УК](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDrD05O) РФ, устанавливающим ответственность за преступления против личности. Вместе с тем для состава оскорбления представителя власти не будет иметь значения мотивация оскорбления, если оно нанесено в период исполнения должностных обязанностей. Оскорбление в связи с исполнением должностных обязанностей означает наличие субъективной связи между действиями потерпевшего как представителя власти и нанесенным оскорблением. Такое оскорбление может быть, к примеру, местью за деятельность представителя власти, выражением недовольства такой деятельностью.

В-третьих, оскорбление должно быть выражено в неприличной форме. Неприличная форма означает не только нецензурную брань или непристойные жесты в адрес представителя власти, но и иные формы, которые находятся в противоречии с принятыми в обществе нормами поведения, например плевок в лицо, пощечина, уничижительная кличка и др.

По конструкции объективной стороны данное преступление является преступлением с формальным составом и считается оконченным с момента совершения оскорбления.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный сознает, что унижает честь и достоинство представителя власти, и желает этого. При нанесении оскорбления не в период исполнения потерпевшим должностных обязанностей обязательным признаком субъективной стороны состава преступления является его мотивация - связь с исполнением должностных обязанностей.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

Разглашение сведений о мерах безопасности, применяемых

в отношении должностного лица правоохранительного

или контролирующего органа ([ст. 320](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Dr001O) УК РФ)

**Основным объектом** преступления являются нормальная деятельность органов управления. **Дополнительный объект** - безопасность должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов, а также их близких.

Общественная опасность рассматриваемого преступления заключается в том, что в результате разглашения применяемые меры безопасности утрачивают эффективность, указанные выше субъекты становятся уязвимыми для любого воздействия на них. Это может негативно отразиться на деятельности представителей власти, повлечь тяжкие последствия.

Государственная защита судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов, а также их близких установлена Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21E8CE368DA34D1170BDD27FDrD05O) от 20 апреля 1995 г. N 45-ФЗ "О государственной защите судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов" <1>. Перечень лиц, подлежащих защите, приведен в [ст. 2](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21E8CE368DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFC9Ar000O) названного Закона. К ним, в частности, относятся: лица, осуществляющие оперативно-розыскную деятельность; сотрудники федеральных органов внутренних дел, осуществляющие охрану общественного порядка и обеспечение общественной безопасности; сотрудники учреждений и органов уголовно-исполнительной системы; работники контрольных органов Президента РФ, осуществляющие контроль за исполнением законов и иных нормативных правовых актов, выявление и пресечение правонарушений; сотрудники федеральных органов государственной охраны; работники таможенных и налоговых органов, федеральных органов государственного контроля, Федеральной службы по финансовому мониторингу, Счетной палаты РФ, а также иные категории государственных и муниципальных служащих.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1995. N 17. Ст. 1455.

Понятие "близкие" было рассмотрено выше.

**Объективная сторона** преступления характеризуется действием и состоит в разглашении сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении указанных в диспозиции рассматриваемой нормы лиц. Разглашение представляет собой противоправное предание огласке сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении должностного лица правоохранительного или контролирующего органа или их близких. Способ разглашения сведений не имеет значения для квалификации преступления.

Разглашение информации может быть совершено в форме действия при беседе, передаче документов, демонстрации аудио- или видеозаписи, сообщении в средствах массовой информации, по телефону, электронной почте и т.п.

По конструкции объективной стороны состав преступления, предусмотренный [ч. 1 ст. 320](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Dr006O) УК РФ, является **формальным**. Разглашение сведений о мерах безопасности считается **оконченным** преступлением с момента, когда эти сведения стали известны хотя бы одному лицу, не допущенному к информации о соответствующих мерах безопасности. При этом необходимо, чтобы такое лицо понимало смысл полученной им информации. Если указанное лицо не понимает разглашаемую информацию, например в силу невменяемости, имеет место покушение на совершение преступления ([ч. 3 ст. 30](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFD99r002O) и [ст. 320](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Dr001O) УК РФ).

**Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом. Для наличия состава преступления обязательным признаком субъективной стороны является цель - воспрепятствовать служебной деятельности.

Мотивы разглашения могут быть различными: отомстить сотруднику правоохранительного органа, похвастаться своей осведомленностью, получить материальную выгоду и т.п.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

Квалифицирующим признаком рассматриваемого состава преступления ([ч. 2 ст. 320](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Dr004O) УК РФ) является совершение деяния, повлекшего тяжкие последствия (например, покушение на жизнь должностного лица контролирующего органа, причинение вреда здоровью, серьезного материального ущерба). Понятие тяжкого последствия в законе не определено, оно является оценочным, подлежит установлению в каждом конкретном случае.

Наступившее тяжкое последствие должно находиться в причинной связи с разглашением виновным сведений о применяемых мерах безопасности в отношении того или иного защищаемого.

Квалифицированный состав преступления является материальным. Преступление будет окончено с момента наступления общественно опасных последствий. Субъективная сторона этого состава может характеризоваться виной в виде прямого или косвенного умысла, а также двумя формами вины.

Дезорганизация деятельности учреждений,

обеспечивающих изоляцию от общества ([ст. 321](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Dr00AO) УК РФ)

**Основным объектом** преступления является нормальная деятельность учреждений, обеспечивающих изоляцию от общества. Дополнительный объект - здоровье человека.

К **учреждениям**, **обеспечивающим изоляцию от общества**, прежде всего относятся учреждения, исполняющие наказание в виде лишения свободы. В соответствии со [ст. 16](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C85E56BDB34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFC93r002O) УИК РФ такими учреждениями являются: колония-поселение, воспитательная колония, лечебное исправительное учреждение, исправительные колонии общего, строгого или особого режима, тюрьма. В отношении военнослужащих наказания исполняются: содержание в дисциплинарной воинской части - специально предназначенными для этого дисциплинарными воинскими частями; арест - командованием гарнизонов на гауптвахтах для осужденных военнослужащих или в соответствующих отделениях гарнизонных гауптвахт. Указанные наказания также сопряжены с изоляцией осужденных от общества.

Обеспечивают изоляцию от общества также:

- следственные изоляторы уголовно-исполнительной системы;

- изоляторы временного содержания подозреваемых и обвиняемых органов внутренних дел;

- изоляторы временного содержания подозреваемых и обвиняемых пограничных органов федеральной службы безопасности.

Местами содержания под стражей подозреваемых и обвиняемых могут являться учреждения уголовно-исполнительной системы, исполняющие уголовное наказание в виде лишения свободы.

В случаях, когда задержание по подозрению в совершении преступления осуществляется в соответствии с Уголовно-процессуальным [кодексом](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E36FDA34D1170BDD27FDrD05O) РФ капитанами морских судов, находящихся в дальнем плавании, или начальниками зимовок в период отсутствия транспортных связей с зимовками, подозреваемые содержатся в помещениях, которые определены указанными должностными лицами и приспособлены для этих целей <1>.

--------------------------------

<1> См.: [статья 7](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C86E26BDE34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFC99r00BO) Федерального закона от 15 июля 1995 г. N 103-ФЗ "О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений" // СЗ РФ. 1995. N 29. Ст. 2759.

**Объективная сторона** преступления выражается в действии. [Частью 1 ст. 321](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Cr002O) УК РФ установлена ответственность за применение насилия, не опасного для жизни или здоровья осужденного, или за угрозу применения насилия в отношении его с целью воспрепятствовать исправлению осужденного или из мести за оказанное им содействие администрации учреждения или органа уголовно-исполнительной системы.

Потерпевшим является осужденный, т.е. лицо, в отношении которого состоялся обвинительный приговор суда. В [ч. 1 ст. 321](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Cr002O) УК РФ не устанавливается, какие категории осужденных подлежат защите в соответствии с рассматриваемой нормой. Закон не определяет и вид наказания, к которому был осужден потерпевший. Однако, поскольку ответственность установлена за дезорганизацию деятельности учреждений, обеспечивающих изоляцию от общества, речь может идти только об осужденных, отбывающих наказание в виде лишения свободы (на определенный срок или пожизненное лишение свободы).

Следует отметить, что [ст. 321](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Dr00AO) УК РФ не установлена ответственность за применение насилия в отношении иных категорий лиц, которые находятся в учреждениях, обеспечивающих изоляцию от общества, например подозреваемых, обвиняемых, задержанных.

[Частью 1 ст. 321](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Cr002O) УК РФ охватывается применение насилия, не опасного для жизни или здоровья. Понятие этого вида насилия дано в [п. 21](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21B8DE768D534D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFC9Fr001O) Постановления Пленума Верховного Суда РФ "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое". Под насилием, не опасным для жизни или здоровья, понимаются побои или совершение иных насильственных действий, связанных с причинением потерпевшему физической боли либо с ограничением его свободы (связывание рук, применение наручников, оставление в закрытом помещении и др.).

Состав преступления, предусмотренный [ч. 1 ст. 321](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Cr002O) УК РФ, является формальным. Деяние будет оконченным с момента совершения действий, указанных в законе. Общественно опасные последствия не включены в конструкцию данного состава преступления.

**Субъективная сторона** характеризуется прямым умыслом. Обязательным признаком субъективной стороны состава преступления является цель воспрепятствования исправлению осужденного, т.е. ведения им правопослушного образа жизни, или месть за содействие, оказанное осужденным администрации учреждения или органа уголовно-исполнительной системы.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста. Однако, как правило, субъектом преступления является осужденный, отбывающий лишение свободы.

[Частью 2 ст. 321](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Cr000O) УК РФ установлена ответственность за те же деяния, совершенные в отношении сотрудника места лишения свободы или места содержания под стражей в связи с осуществлением им служебной деятельности либо его близких.

Отличие данного состава преступления от предыдущего состоит в личности потерпевшего и мотиве совершения преступления. Потерпевшим в данном случае является сотрудник места лишения свободы или места содержания под стражей либо его близкие. Последнее понятие рассматривалось ранее.

В соответствии со [ст. 12](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C86E26BDE34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFC9Er004O) Федерального закона от 15 июля 1995 г. N 103-ФЗ "О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений" к сотрудникам мест содержания под стражей относятся лица рядового и начальствующего состава органов внутренних дел, сотрудники учреждений и органов уголовно-исполнительной системы, военнослужащие органов федеральной службы безопасности и Вооруженных Сил РФ, исполняющие обязанности по обеспечению режима содержания под стражей.

[Статьей 24](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21D85E569DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFE9Br001O) Закона РФ от 21 июля 1993 г. N 5473-1 "Об учреждениях и органах, исполняющих уголовные наказания в виде лишения свободы" определено, что сотрудниками уголовно-исполнительной системы являются лица, имеющие специальные звания сотрудников уголовно-исполнительной системы <1>.

--------------------------------

<1> ВСНД и ВС РФ. 1993. N 33. Ст. 1316.

Субъективная сторона состава преступления характеризуется прямым умыслом. Обязательным признаком субъективной стороны является мотив совершения деяния - связь с осуществлением сотрудником его служебной деятельности.

Квалифицированный состав преступления предусмотрен [ч. 3 ст. 321](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Cr006O) УК РФ. Квалифицирующими признаками являются совершение деяний, предусмотренных [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Cr002O) или [2 этой статьи](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Cr000O) организованной группой ([ст. 35](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFD9Fr000O) УК РФ) или с применением насилия, опасного для жизни или здоровья (насилие, повлекшее причинение тяжкого и средней тяжести вреда здоровью, а также причинение легкого вреда здоровью, вызвавшего кратковременное расстройство здоровья или незначительную стойкую утрату общей трудоспособности, а также насилие, хотя и не причинившее вреда здоровью, но в момент причинения создававшее реальную опасность для жизни или здоровья).

§ 3. Преступления, посягающие

на неприкосновенность государственной границы

Незаконное пересечение Государственной границы

Российской Федерации ([ст. 322](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC9Cr004O) УК РФ)

**Основным объектом** преступления является неприкосновенность Государственной границы Российской Федерации, нормальный режим ее функционирования. **Дополнительный объект** - здоровье человека.

Понятие Государственной границы Российской Федерации приведено в [ст. 1](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E06BDE34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFC9Br005O) Закона РФ от 1 апреля 1993 г. N 4730-1 "О Государственной границе Российской Федерации" <1>. Под Государственной границей Российской Федерации понимается линия и проходящая под этой линией вертикальная поверхность, определяющая пределы государственной территории (суши, недр и воздушного пространства) Российской Федерации, т.е. пространственный предел действия государственного суверенитета Российской Федерации. Прохождение Государственной границы устанавливается и изменяется международными договорами Российской Федерации, федеральными законами.

--------------------------------

<1> ВСНД и ВС РФ. 1993. 29 апреля. N 17. Ст. 594.

Прохождение Государственной границы, если иное не предусмотрено международными договорами Российской Федерации, устанавливается:

а) на суше - по характерным точкам, линиям рельефа или ясно видимым ориентирам;

б) на море - по внешней границе территориального моря Российской Федерации;

в) на судоходных реках - по середине главного фарватера или тальвегу реки; на несудоходных реках, ручьях - по их середине или по середине главного рукава реки; на озерах и иных водоемах - по равноотстоящей, срединной, прямой или другой линии, соединяющей выходы Государственной границы к берегам озера или иного водоема. Государственная граница, проходящая по реке, ручью, озеру или иному водоему, не перемещается как при изменении очертания их берегов или уровня воды, так и при отклонении русла реки, ручья в ту или иную сторону;

г) на водохранилищах гидроузлов и иных искусственных водоемах - в соответствии с линией Государственной границы, проходившей на местности до ее затопления;

д) на мостах, плотинах и других сооружениях, проходящих через реки, ручьи, озера и иные водоемы, - по середине этих объектов.

Государственная граница на местности обозначается ясно видимыми пограничными знаками.

**Объективная сторона** состоит в действии - незаконном пересечении Государственной границы Российской Федерации.

Порядок пересечения Государственной границы, выезда из Российской Федерации или въезда в нее установлен Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E06BD434D1170BDD27FDrD05O) 15 августа 1996 г. N 114-ФЗ "О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию" <1>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1996. N 34. Ст. 4029.

Выезд из Российской Федерации и въезд в Российскую Федерацию граждане Российской Федерации осуществляют по действительным документам, удостоверяющим личность гражданина Российской Федерации за пределами территории Российской Федерации.

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 Российской Федерации.

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 законом или международным договором Российской Федерации.

Незаконным будет являться пересечение Государственной границы с нарушением указанных требований, а также ее пересечение в неустановленных местах, каковыми являются пункты пропуска.

Под пунктом пропуска через Государственную границу понимается территория (акватория) в пределах железнодорожной, автомобильной станции или вокзала, морского (торгового, рыбного, специализированного), речного (озерного) порта, аэропорта, военного аэродрома, открытых для международных сообщений (международных полетов), а также иной специально выделенный в непосредственной близости от Государственной границы участок местности, где в соответствии с законодательством Российской Федерации осуществляется пропуск через Государственную границу лиц, транспортных средств, грузов, товаров и животных. Пределы пунктов пропуска через Государственную границу и перечень пунктов пропуска через Государственную границу, специализированных по видам перемещаемых грузов, товаров и животных, определяются в порядке, установленном Правительством РФ.

Пересечение границы будет незаконным, если оно осуществлено без действительных документов на право въезда или выезда, а также без надлежащего разрешения. Порядок оформления указанных документов и разрешений определен Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E06BD434D1170BDD27FDrD05O) "О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию".

Незаконное пересечение границы может осуществляться при отсутствии установленных документов; с использованием подложных или чужих документов; с действительными документами, но без соответствующего разрешения; минуя пограничный контроль; в неустановленном месте и т.д.

Состав преступления формальный. Он будет оконченным с момента фактического пересечения Государственной границы Российской Федерации без установленных документов и (или) надлежащего разрешения.

Рассматриваемый состав преступления следует разграничивать с составом правонарушения, предусмотренным [ст. 18.1](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369D934D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00BF998r007O) Кодекса РФ об административных правонарушениях, устанавливающей ответственность за нарушение правил пересечения Государственной границы Российской Федерации лицами и (или) транспортными средствами либо нарушение порядка следования таких лиц и (или) транспортных средств от Государственной границы Российской Федерации до пунктов пропуска через Государственную границу Российской Федерации и в обратном направлении.

Критерий разграничения указан в диспозиции [ст. 322](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FF9Er00BO) УК РФ, где преступлением признается пересечение Государственной границы без действительных документов либо без надлежащего разрешения. Все остальные нарушения подпадают под действие административного законодательства.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный сознает, что незаконно пересекает Государственную границу, и желает этого.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Действие рассматриваемой статьи не распространяется на случаи прибытия в Российскую Федерацию с нарушением правил пересечения Государственной границы Российской Федерации иностранных граждан и лиц без гражданства для использования права политического убежища в соответствии с [Конституцией](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB11383E2678A63D3465ED322F5855110B4B9620BC209rF0EO) России, если в действиях этих лиц не содержится иного состава преступления ([примечание к ст. 322](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC93r003O) УК РФ).

[Частью 2 ст. 322](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC009F49Er005O) УК РФ установлена ответственность за пересечение Государственной границы Российской Федерации при въезде в Российскую Федерацию иностранным гражданином или лицом без гражданства, въезд которым в Российскую Федерацию заведомо для виновного не разрешен по основаниям, предусмотренным законодательством Российской Федерации.

В частности, такие основания предусмотрены [ст. 27](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E06BD434D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFE99r007O) Федерального закона от 15 августа 1996 г. N 114-ФЗ "О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию". К примеру, [п. 2 названной статьи](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E06BD434D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC0r00AO) предусмотрен запрет въезда в Российскую Федерацию иностранному гражданину или лицу без гражданства в случае, если в период своего предыдущего пребывания в Российской Федерации иностранный гражданин или лицо без гражданства подвергались административному выдворению за пределы Российской Федерации, депортировались либо были переданы Российской Федерацией иностранному государству в соответствии с международным договором Российской Федерации о реадмиссии, - в течение пяти лет со дня административного выдворения за пределы Российской Федерации, депортации либо передачи иностранному государству в соответствии с международным договором Российской Федерации о реадмиссии <1>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1996. N 34. Ст. 4029.

Обязательным условием наличия состава преступления, предусмотренного [ч. 2 рассматриваемой статьи](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC009F49Er005O), является заведомое знание виновного об установленном запрете на въезд в Российскую Федерацию

**Субъект** этого квалифицированного состава специальный - иностранный гражданин или лицо без гражданства, в отношении которого установлен запрет на въезд в Российскую Федерацию.

Особо квалифицированный состав преступления предусмотрен [ч. 3 ст. 322](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC009F49Er00BO) УК РФ. Здесь квалифицирующими признаками при незаконном пересечении Государственной границы выступают совершение преступления: группой лиц по предварительному сговору; организованной группой; с применением насилия или угрозой его применения. Первые два признака раскрываются в [ст. 35](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFD9Fr000O) УК РФ. Квалифицирующий признак применения насилия или угроза его применения аналогичен содержанию этих понятий, рассмотренных [применительно к ст. 318](#Par13531) УК РФ.

Организация незаконной миграции ([ст. 322.1](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F08rC03O) УК РФ)

**Объектом** преступления является режим Государственной границы, установленный порядок въезда на территорию Российской Федерации и выезда из нее, а также порядок пребывания иностранных граждан или лиц без гражданства на территории Российской Федерации.

**Объективная сторона** преступления характеризуется действием - организацией незаконного въезда в Российскую Федерацию, незаконного пребывания в Российской Федерации, незаконного транзитного проезда через территорию Российской Федерации иностранными гражданами или лицами без гражданства. Для того чтобы определить наличие признака незаконности указанных в норме [УК](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDrD05O) РФ деяний, следует обратиться к содержанию иных законодательных актов.

Как уже отмечалось выше, порядок въезда в Российскую Федерацию и выезда из Российской Федерации установлен Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E06BD434D1170BDD27FDrD05O) от 15 августа 1996 г. N 114-ФЗ "О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию". Выезд из Российской Федерации и въезд в Российскую Федерацию (включая транзитный проезд через ее территорию) регулируются также международными договорами Российской Федерации, другими федеральными законами и принятыми на основании федеральных законов постановлениями Правительства РФ.

В случае если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены указанным выше Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E06BD434D1170BDD27FDrD05O), действуют правила международного договора.

Незаконность въезда или выезда, незаконность пребывания на территории Российской Федерации определяются следующими факторами: отсутствием соответствующих документов, удостоверяющих личность иностранного гражданина или лица без гражданства (недействительные документы, документы, выданные ненадлежащим органом, просроченные документы, поддельные документы и т.д.); отсутствием визы или других документов, предоставляющих право въезда в Российскую Федерацию или выезда из нее, в том числе просроченная виза, поддельная виза и т.п. Признак незаконности будет иметь место и в том случае, если виза или другие документы, предоставляющие соответствующие права, получены по поддельным документам, при отсутствии оснований, установленных законодательством.

Порядок пребывания на территории Российской Федерации определяется в зависимости от цели въезда иностранного гражданина в Российскую Федерацию и цели его пребывания в Российской Федерации. Иностранному гражданину выдается виза, которая может быть дипломатической, служебной, обыкновенной, транзитной и визой временно проживающего лица. В свою очередь, обыкновенные визы подразделяются на частные, деловые, туристические, учебные, рабочие, гуманитарные и визы на въезд в Российскую Федерацию в целях получения убежища.

Транзитный проезд через территорию Российской Федерации осуществляется, как правило, без права на остановку.

Транзитный проезд через территорию Российской Федерации иностранных граждан и лиц без гражданства в государство назначения всеми видами транспорта разрешается по предъявлении российской транзитной визы, визы на въезд в сопредельное с Российской Федерацией по маршруту следования государство либо визы государства назначения и действительных для выезда из Российской Федерации проездных билетов или подтвержденной гарантии их приобретения в пункте пересадки на территории Российской Федерации.

Транзитная виза иностранному гражданину не требуется в случае транзитного проезда этого иностранного гражданина через территорию Российской Федерации в безостановочном режиме на участках транспортных магистралей в соответствии с перечнем и в порядке, которые установлены Правительством РФ.

Виза с правом на остановку на территории Российской Федерации может быть выдана иностранным гражданам или лицам без гражданства по представлении ими мотивированной просьбы и документов, подтверждающих необходимость остановки, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации.

[Статьей 322.1](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F08rC03O) УК РФ установлена ответственность за наиболее опасное проявление незаконной миграции - ее организацию. Организация незаконной миграции может быть осуществлена только путем действий. Они могут заключаться в создании группы, занимающейся обеспечением незаконной миграции, разработке способов и маршрутов незаконного въезда в Российскую Федерацию, подыскании лиц, желающих незаконно мигрировать, обеспечении их соответствующими документами, установлении незаконных контактов с лицами, осуществляющими контроль за порядком въезда на территорию страны и пребывания в ней, ведающими выдачей виз, и в совершении иных действий, направленных на обеспечение незаконного въезда в Российскую Федерацию иностранных граждан или лиц без гражданства, их незаконного пребывания в Российской Федерации или незаконного транзитного проезда через ее территорию. Состав преступления формальный. Деяние будет являться оконченным с момента совершения любого из перечисленных выше действий.

**Субъективная сторона** характеризуется прямым умыслом, при котором лицо осознает, что совершает действия по организации незаконной миграции, и желает их совершить. Мотивация поведения не влияет на наличие состава преступления. Чаще всего рассматриваемое преступление совершается по корыстным мотивам.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

[Частью 2 ст. 322.1](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F08rC06O) УК РФ установлена ответственность за совершение преступления при наличии квалифицирующих признаков: организованной группой или в целях совершения преступления на территории Российской Федерации. В соответствии со [ст. 35](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFD9Fr007O) УК РФ преступление признается совершенным организованной группой, если оно совершено устойчивой группой лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений. Следует отметить, что организация незаконной миграции нередко осуществляется именно организованными группами, включающими в свой состав или имеющими связи с представителями государственных служб. В подобных ситуациях не только упрощается организация незаконной миграции, но и повышается степень безопасности лиц, занимающихся ею.

Цель совершения преступлений на территории Российской Федерации может заключаться в намерении совершить одно или несколько преступлений на территории России. Наличие подобной цели будет иметь место как в случае намерения совершения преступления (участия в совершении преступления) самим лицом, организующим незаконную миграцию, так и при наличии такого намерения у лиц, в отношении которых организуется незаконная миграция.

Противоправное изменение Государственной границы

Российской Федерации ([ст. 323](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC008FC93r000O) УК РФ)

**Объектом** преступления являются неприкосновенность Государственной границы Российской Федерации и установленный порядок ее демаркации. Предмет преступления - пограничный знак.

Государственная граница на местности обозначается ясно видимыми пограничными знаками.

Описание и порядок установки пограничных знаков определяются международными договорами Российской Федерации, решениями Правительства РФ.

**Объективная сторона** состоит в изъятии, перемещении или уничтожении пограничных знаков в целях противоправного изменения Государственной границы Российской Федерации. Таким образом, объективная сторона может быть выполнена только путем действия.

Изъятие пограничного знака означает его извлечение с места нахождения без последующей установки на другое место. Под перемещением понимается изменение места нахождения пограничного знака. Перемещение предполагает изъятие пограничного знака и его последующую установку в другом месте. Уничтожение - это разрушение пограничного знака, при котором он не подлежит восстановлению и не может быть использован по назначению.

Совершение любого из указанных действий образует состав оконченного преступления. По конструкции состав формальный.

**Субъективная сторона** характеризуется прямым умыслом.

Обязательным признаком субъективной стороны является цель противоправного изменения Государственной границы Российской Федерации.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Квалифицирующим признаком рассматриваемого состава преступления ([ч. 2 ст. 323](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC009FD99r005O) УК РФ) служит наступление тяжких последствий. Этот признак является оценочным и подлежит установлению в каждом конкретном случае. Так, тяжкими последствиями может быть признано осложнение дипломатических отношений между странами, нарушение нормальной работы пунктов пропуска, приостановление въезда на территорию Российской Федерации и т.п., нарушение прав граждан на въезд и выезд и т.п.

С позиции объективной стороны квалифицированный состав преступления является материальным - преступление будет окончено только с момента наступления тяжких последствий. Субъективная сторона в этом случае может характеризоваться прямым или косвенным умыслом, а также двумя формами вины.

§ 4. Преступления, посягающие на закрепленный государством

порядок ведения официальной регистрации и документации

Фиктивная регистрация гражданина Российской федерации

по месту пребывания или по месту жительства

в жилом помещении в Российской федерации и

фиктивная регистрация иностранного гражданина или лица

без гражданства по месту жительства в жилом помещении

в Российской федерации ([ст. 322.2](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC403rF04O) УК РФ)

[Статьей 322.2](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E369DA34D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC403rF04O) УК РФ установлена ответственность за фиктивную регистрацию гражданина Российской Федерации по месту пребывания или по месту жительства в жилом помещении в Российской Федерации, а равно фиктивную регистрацию иностранного гражданина или лица без гражданства по месту жительства в жилом помещении в Российской Федерации.

**Объектом** преступления является установленный порядок регистрации граждан по месту пребывания или месту жительства. Регистрационный учет установлен в целях обеспечения необходимых условий для реализации гражданами своих прав и свобод, а также исполнения ими обязанностей перед другими гражданами, государством и обществом.

Порядок регистрации определен [Постановлением](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E56BD434D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFC9Ar007O) Правительства РФ от 17 июля 1995 г. N 713 "Об утверждении Правил регистрации и снятия граждан Российской Федерации с регистрационного учета по месту пребывания и по месту жительства в пределах Российской Федерации и перечня должностных лиц, ответственных за регистрацию" <1>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1995. N 30. Ст. 2939.

Местом пребывания является место, где гражданин временно проживает, - гостиница, санаторий, дом отдыха, пансионат, кемпинг, больница, туристская база, иное подобное учреждение, а также жилое помещение, не являющееся местом жительства гражданина.

К месту жительства относится то место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает в качестве собственника, по договору найма (поднайма), социального найма либо на иных основаниях, предусмотренных законодательством Российской Федерации, - жилой дом, квартира, служебное жилое помещение, специализированные дома (общежитие, гостиница-приют, дом маневренного фонда, специальный дом для одиноких и престарелых, дом-интернат для инвалидов, ветеранов и другие), а также иное жилое помещение. Органы регистрационного учета регистрируют в установленном порядке граждан по месту пребывания в жилых помещениях, не являющихся местом их жительства, и выдают им свидетельство о регистрации по месту пребывания.

При регистрации по месту жительства делается отметка в паспорте гражданина, а в отношении лиц, не достигших четырнадцатилетнего возраста, выдается свидетельство о регистрации по месту жительства.

**Объективная сторона** преступления выражается в действии и заключается в осуществлении фиктивной регистрации по месту пребывания или по месту жительства.

Фиктивность регистрации выражается в том, что она осуществляется и, соответственно, выдается свидетельство о регистрации или делается отметка о регистрации в паспорте при недостаточных или полном отсутствии оснований для совершения таких действий. В частности, названными выше [Правилами](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E56BD434D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFC9Ar007O) регистрации установлен определенный порядок ее осуществления, определен перечень документов, необходимых для регистрации. Осуществление регистрации при отсутствии установленных оснований и несоблюдении условий и будет означать, что регистрация является фиктивной.

Например, согласно [Правилам](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E56BD434D1170BDD27FDD51900FAFC6F0AC00AFC9Dr003O) регистрации регистрация граждан, обучающихся по очной форме обучения в образовательных учреждениях среднего профессионального и высшего профессионального образования, по месту пребывания в общежитиях производится органами регистрационного учета на основании заявления установленной формы о регистрации по месту пребывания, заверенного должностными лицами образовательного учреждения, указанными в [п. 4](consultantplus://offline/ref=CEDF1B6929E8B5D77947552D677AF09BB21C87E56BD434D1170BDD27FDD51900FAFC6F0FrC03O) Правил, и документа, удостоверяющего личность заявителя. Лицо же, осуществляющее регистрацию, производит ее при отсутствии необходимого заверения должностным лицом образовательного учреждения. Другой вариант. Регистрация осуществляется в квартире собственника не только без его согласия, но и без его ведома.

Таким образом, фиктивную регистрацию можно определить как регистрацию на основании представления заведомо недостоверных сведений или документов для такой регистрации, либо их регистрацию по месту жительства без их намерения проживать в соответствующем жилом помещении, либо их регистрацию по месту жительства без намерения нанимателя (собственника) соответствующего жилого помещения предоставить им это жилое помещение для проживания.

Состав преступления будет иметь место, если фиктивная регистрация осуществлена в отношении гражданина Российской Федерации по месту пребывания или по месту жительства в жилом помещении в Российской Федерации, а в отношении иностранного гражданина или лица без гражданства - по месту жительства в жилом помещении в Российской Федерации.

Состав преступления формальный. Деяние окончено с момента осуществления фиктивной регистрации.

**Субъективная сторона** характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что осуществляет фиктивную регистрацию, и желает ее совершить. Поэтому состав преступления будет отсутствовать, например, в тех случаях, когда лицо невнимательно работало с документами, допустило технические ошибки.

**Субъект преступления** общий. Законодатель не устанавливает дополнительные признаки субъекта рассматриваемого состава преступления. Однако характер преступления говорит о том, что его субъектом может быть лишь лицо, обладающее полномочиями по осуществлению регистрации. Согласно [Правилам](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDD1250FFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A7E825sF07O) регистрации органами регистрационного учета в городах, поселках, сельских населенных пунктах, закрытых военных городках, а также в населенных пунктах, расположенных в пограничной зоне или закрытых административно-территориальных образованиях, в которых имеются территориальные органы Федеральной миграционной службы, являются эти территориальные органы, в остальных населенных пунктах - органы местного самоуправления. Соответственно, должностные лица этих органов, обладающие правом регистрации граждан, и будут субъектами преступления, предусмотренного [ст. 322.2](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A6CAEsE00O) УК РФ.

[Примечание к этой статье](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A6DA7sE09O) УК РФ содержит положение, в соответствии с которым лицо, совершившее рассматриваемое преступление, освобождается от уголовной ответственности, если оно способствовало раскрытию этого преступления и если в его действиях не содержится иного состава преступления.

Способствование раскрытию преступления должно состоять в совершении лицом действий, направленных на изобличение причастных к совершенному преступлению лиц, обнаружение имущества, приобретенного на средства, полученные преступным путем, установление всех обстоятельств совершения преступления и др.

Фиктивная постановка на учет иностранного гражданина

или лица без гражданства по месту пребывания в жилом

помещении в Российской федерации ([ст. 322.3](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A6DA7sE0AO) УК РФ)

Объектом преступления является установленный порядок осуществления миграционного учета иностранных граждан и лиц без гражданства в Российской Федерации. Такой учет является одной из форм государственного регулирования миграционных процессов и направлен на обеспечение и исполнение установленных [Конституцией](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E95530F09DA1E0EA8B8AD57ADs401O) Российской Федерации гарантий соблюдения права каждого, кто законно находится на территории Российской Федерации, на свободное передвижение, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации и других прав и свобод личности, а также на реализацию национальных интересов Российской Федерации в сфере миграции.

Порядок осуществления миграционного учета предусмотрен Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000CDA105CFFBAFC02A3442EsC05O) от 18 июля 2006 г. N 109-ФЗ "О миграционном учете иностранных граждан и лиц без гражданства в Российской Федерации" <1> и [Постановлением](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550010DD81D51FFBAFC02A3442EsC05O) Правительства РФ от 15 января 2007 г. N 9 "О порядке осуществления миграционного учета иностранных граждан и лиц без гражданства в Российской Федерации" <2>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2006. N 30. Ст. 3285.

<2> СЗ РФ. 2007. N 5. Ст. 653.

**Объективная сторона** преступления заключается в фиктивной постановке на учет иностранного гражданина или лица без гражданства по месту пребывания в жилом помещении в Российской Федерации.

Постановка на учет иностранного гражданина или лица без гражданства по месту пребывания представляет собой фиксацию в установленном порядке уполномоченными в соответствии с законодательством Российской Федерации органами сведений о нахождении иностранного гражданина или лица без гражданства в месте пребывания.

Фиктивной постановка на учет иностранных граждан или лиц без гражданства по месту пребывания в жилых помещениях в Российской Федерации становится тогда, когда постановка их на учет по месту пребывания (проживания) в жилых помещениях производится на основании представления заведомо недостоверных (ложных) сведений или документов либо постановка их на учет по месту пребывания в жилых помещениях без намерения пребывать (проживать) в этих помещениях или без намерения принимающей стороны предоставить им эти помещения для пребывания (проживания).

Состав преступления формальный. Деяние окончено с момента фиктивной постановки на учет.

**Субъективная сторона** характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что осуществляет фиктивную постановку на учет, и желает ее совершить. Как и в предыдущем случае, состав преступления будет отсутствовать, например, в тех случаях, когда лицо невнимательно работало с документами, допустило технические ошибки.

**Субъект преступления** также общий, поскольку законодатель и применительно к рассматриваемому составу преступления не устанавливает дополнительные признаки его субъекта. Однако законом полномочия и обязанность по постановке на учет иностранных граждан или лиц без гражданства по месту пребывания в жилых помещениях в Российской Федерации возложены на органы миграционного учета.

Поэтому должностные лица этих органов, обладающие правом постановки на учет, будут субъектами преступления, предусмотренного [ст. 322.3](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A6DA7sE0AO) УК РФ.

[Примечание 2 к этой статье](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A6DA7sE0EO) УК РФ также содержит положение, в соответствии с которым лицо, совершившее рассматриваемое преступление, освобождается от уголовной ответственности, если оно способствовало раскрытию этого преступления и если в его действиях не содержится иного состава преступления.

Приобретение или сбыт официальных документов

и государственных наград ([ст. 324](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E82CsF05O) УК РФ)

**Объектом** данного преступления является установленный порядок обращения официальных документов и государственных наград. Предмет преступления - официальные документы, предоставляющие права или освобождающие от обязанностей, государственные награды Российской Федерации, РСФСР и СССР.

Документы представляют собой надлежащим образом оформленные материальные носители, закрепляющие сведения, имеющие значение для удостоверения юридически значимых фактов. Материальные носители, содержащие указанные сведения, могут быть любого характера: бумажные носители, электронные носители, видео- и аудиозаписи на пленках и т.д. Официальные документы должны быть оформлены надлежащим образом, т.е. иметь необходимые реквизиты (например, угловые штампы, печати, подписи надлежащих лиц и т.д.).

Понятие официального документа приведено в [ст. 5](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550010CD91759FFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A7E820sF0BO) Федерального закона от 29 декабря 1994 г. N 77-ФЗ "Об обязательном экземпляре документов" <1>: официальные документы - документы, принятые органами законодательной, исполнительной и судебной власти, носящие обязательный, рекомендательный или информационный характер.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1995. N 1. Ст. 1.

Но это определение значимо лишь в целях указанного [Закона](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550010CD91759FFBAFC02A3442EsC05O).

Представляется, что официальный документ может быть создан в государственном, муниципальном, коммерческом, общественном секторе, а также физическими лицами. Источник его происхождения не должен иметь юридического значения. Думается, что этот подход подтверждается и судебной практикой, которая в современных условиях во многом становится мерилом правильности решения того или иного юридического вопроса.

Так, в [Постановлении](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEACDA3D425E95560F0CD81753A2B0F45BAF46s209O) Президиума Верховного Суда РФ от 24 сентября 2008 г. N 213-П08 предмет преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 327](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E924sF01O) УК РФ, определяется как удостоверения и другие официальные документы, выдаваемые государственными, общественными или коммерческими предприятиями, учреждениями, организациями <1>. Возможность создания официального документа физическим лицом также не отрицается судебной практикой, но соотносится ею с соблюдением правил создания и удостоверения таких документов. Эта позиция явно просматривается из судебного решения по делу В. По данному делу судом первой инстанции В. был признан виновным в совершении преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 327](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E924sF01O) УК РФ, за то, что он подделал доверенность на право управления автомобилем "тойота-королла". Верховный Суд РФ не согласился с такой позицией и отметил, что выписанная собственноручно доверенность на право управления автомобилем от имени другого лица, не оформленная и не удостоверенная надлежащим образом, не может являться официальным документом <2>. Итак, источник создания официального документа может быть любым. Однако официальный документ должен обладать определенными признаками, позволяющими причислить тот или иной документ к рассматриваемой категории. Один из таких признаков опять же подсказывает судебная практика. Из приведенного выше решения по делу В. видно, что документ может стать официальным только при надлежащем его оформлении и удостоверении. А это, в свою очередь, означает, что официальным может быть признан лишь такой документ, в отношении оформления и удостоверения которого имеются определенные требования. При этом опять же источник таких требований по уровню нормативного урегулирования ничем не ограничивается. Поэтому рассматриваемые требования к оформлению и удостоверению документа могут содержаться в законе, нормативных правовых актах органов исполнительной власти, предусматриваться нормативными документами коммерческих и иных организаций. В этой связи одним из обязательных признаков официального документа следует признать основанное на требованиях нормативных правовых актов его надлежащее оформление и удостоверение. Данный признак можно отнести к категории формальных. Здесь следует отметить, что, на наш взгляд, надлежащее оформление и удостоверение документа подразумевает его создание правомочным лицом, соблюдение установленной формы документа, наличие на документе необходимых реквизитов (чаще всего это бланк, штамп, печать, подпись правомочного лица), соблюдение установленного порядка и формы удостоверения документа. К примеру, все необходимые атрибуты совершения нотариальных действий, в том числе и удостоверения документов, предусмотрены [Правилами](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E95500709DA135DFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A7E825sF03O) нотариального делопроизводства, утвержденного Приказом Минюста России от 19 ноября 2009 г. N 403.

--------------------------------

<1> БВС РФ. 2009. N 3.

<2> [Определение](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEACDA3D425E9552030BDC1D53A2B0F45BAF46s209O) Верховного Суда РФ от 25 ноября 2005 г. N 70-о05-20.

Однако для признания документа официальным необходимо, чтобы документ обладал определенными свойствами. В [ст. 327](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E924sF00O) УК РФ такими свойствами официального документа признается то, что официальный документ предоставляет права или освобождает от обязанностей. Отсутствие таких свойств означает отсутствие официального документа. Именно так к решению данного вопроса подходит и судебная практика. Так, в [Постановлении](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEACDA3D425E95560F0CD81753A2B0F45BAF46s209O) Президиума Верховного Суда РФ от 24 сентября 2008 г. N 213-П08 отмечалось, что "предметом преступления в [ч. 1 ст. 327](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E924sF01O) УК РФ являются лишь такие удостоверения и другие официальные документы, выдаваемые государственными, общественными или коммерческими предприятиями, учреждениями, организациями, которые предоставляют права или освобождают от обязанностей" (о понятии официального документа см. также [комментарий к ст. 292](#Par11815) УК РФ).

Другим предметом рассматриваемого преступления являются государственные награды. К их числу относятся ордена, медали, почетные звания, почетные грамоты, учрежденные в соответствии с законодательством РФ, РСФСР, СССР (орден Победы, звание "Герой Российской Федерации", почетное звание "Заслуженный юрист Российской Федерации" и др.). К примеру, [Указом](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550070AD9145EFFBAFC02A3442EsC05O) Президента РФ от 2 марта 1994 г. N 442 "О государственных наградах Российской Федерации" (в ред. [Указа](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550070AD9115BFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A7E825sF0BO) от 5 октября 2004 г. N 1272) учреждены орден "За заслуги перед Отечеством", орден Мужества, орден "За военные заслуги", орден Почета, орден Дружбы, медаль ордена "За заслуги перед Отечеством", медаль "За отвагу", медаль "За спасение погибавших", медаль Суворова, медаль Ушакова, медаль Нестерова, медаль "За отличие в охране государственной границы", медаль "За отличие в охране общественного порядка", знак отличия "За безупречную службу". Не являются государственными наградами ученые звания и степени, классные чины, воинские звания.

**Объективная сторона** преступления выражается в действии и состоит из двух альтернативных деяний - незаконном приобретении или сбыте предмета преступления.

Приобретение представляет собой любое действие, в результате которого виновный становится обладателем официального документа или государственной награды: покупка, получение в дар, получение в качестве уплаты долга и т.п. Под сбытом понимается любая форма отчуждения предмета преступления, в результате которого изменяется его владелец: продажа, мена, уплата долга, дарение указанных предметов и документов.

Признак незаконности означает, что указанные действия совершены с нарушением установленных правил приобретения или сбыта официальных документов и государственных наград.

К примеру, [Указом](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550070AD9145EFFBAFC02A3442EsC05O) Президента РФ от 2 марта 1994 г. N 442 "О государственных наградах Российской Федерации" (в ред. от 2 декабря 2008 г.) отчуждение государственных наград не предусмотрено. В соответствии с [п. 12](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9559050DDE1153A2B0F45BAF4629CA5754FC00021B68A7EDs206O) Указа в случае смерти награжденных государственные награды и документы к ним остаются у наследников. При отсутствии наследников государственные награды и документы к ним подлежат возврату в Управление Президента РФ по кадровым вопросам и государственным наградам. В определенных случаях государственные награды и документы к ним умершего награжденного или награжденного посмертно могут быть переданы государственным музеям с согласия наследников по решению Комиссии при Президенте РФ по государственным наградам при наличии ходатайства музея, поддержанного соответствующим органом государственной власти субъекта РФ, или по ходатайству федерального органа исполнительной власти, в ведении которого находится музей <1>.

--------------------------------

<1> САПП РФ. 1994. N 10. Ст. 775.

Состав преступления формальный: преступление окончено с момента приобретения или сбыта официальных документов или государственных наград.

**Субъективная сторона** характеризуется прямым умыслом.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Похищение или повреждение документов, штампов, печатей

либо похищение акцизных марок, специальных марок

или знаков соответствия ([ст. 325](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A6DA7sE0FO) УК РФ)

**Объект** данного преступления - установленный порядок обращения официальных документов, штампов, печатей, акцизных марок, специальных марок или знаков соответствия, защищенных от подделок.

**Предметом** преступления являются: официальные документы, штампы и печати [(ч. 1)](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E82DsF03O); паспорт и другие важные личные документы [(ч. 2)](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E82DsF01O); акцизные марки, специальные марки или знаки соответствия, защищенные от подделки [(ч. 3)](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A6DA7sE00O).

Понятие официального документа было рассмотрено выше.

Штамп и печать представляют собой печатные формы, которые используются для производства оттиска на документах. Штамп предназначен для производства оттиска на бумажных носителях и чаще всего ставится в углу документа и имеет форму квадрата. В содержание штампа входит наименование юридического лица, его юридический адрес, но в него может быть включена и иная информация. Печатью является специальная форма с рельефным или углубленным изображением текста и символом юридического или физического лица. Так же как и штамп, печать в основном используется для производства оттисков на бумажных носителях, но она может быть использована и для производства оттисков на других материалах, например на сургуче. Гербовая печать - это печать круглой формы с изображением герба Российской Федерации и наименованием юридического лица. Образцы печатей и штампов утверждаются подзаконными нормативными актами.

По смыслу уголовного закона ([ч. 1 ст. 325](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E82DsF03O) УК РФ) уголовная ответственность наступает за уничтожение не всяких документов, а лишь официальных, определяющих какие-либо полномочия учреждений, организаций, объединений и т.д.

**Объективная сторона** преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 325](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E82DsF03O) УК РФ, заключается в следующих альтернативных действиях: похищении, уничтожении, повреждении или сокрытии официальных документов, штампов или печатей, совершенных из корыстной или иной личной заинтересованности.

Под **похищением** понимается незаконное изъятие и завладение указанными предметами, которое может совершаться любым способом (кража, грабеж, разбой, вымогательство, мошенничество). Однако если при похищении применяется насильственный способ, деяние должно квалифицироваться по совокупности с соответствующими преступлениями против личности. **Уничтожением** является разрушение предмета преступления, при котором его восстановление и использование по назначению является невозможным. **Повреждение** - это частичное разрушение. При повреждении предмет преступления может быть восстановлен и использован по назначению. **Сокрытие** официальных документов, штампов или печатей представляет собой утаивание предметов, исключающее возможность их использования уполномоченными лицами по назначению. При сокрытии предмета преступления он не выбывает из владения уполномоченного лица, но помещается в такое место (хранилище), в котором указанное лицо не может его обнаружить. Этим обстоятельством сокрытие отличается от похищения.

Состав преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 325](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E82DsF03O) УК РФ, по конструкции объективной стороны является формальным. Преступление будет оконченным с момента совершения указанных в законе действий.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом. Обязательным признаком субъективной стороны данного состава преступления является наличие корыстной или иной заинтересованности. Корысть предполагает получение материальной выгоды. Иная личная заинтересованность может иметь различные проявления: желание навредить определенному лицу, отомстить, получить продвижение по службе, извлечь выгоду неимущественного характера и т.п.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

[Частью 2 ст. 325](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E82DsF01O) УК РФ установлена ответственность за похищение у гражданина паспорта или другого важного личного документа.

Предметом данного преступления является паспорт или другой важный личный документ.

Паспорт введен в действие [Указом](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E95500408DC1453A2B0F45BAF46s209O) Президента РФ от 13 марта 1997 г. N 232 "Об основном документе, удостоверяющем личность гражданина Российской Федерации на территории Российской Федерации" <1>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1997. N 11. Ст. 1301.

Реквизиты паспорта определены [Постановлением](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550010AD6175AFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A7E826sF06O) Правительства РФ от 8 июля 1997 г. N 828 "Об утверждении положения о паспорте гражданина Российской Федерации, образца бланка и описания паспорта гражданина Российской Федерации" <1>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1997. N 28. Ст. 3444.

Понятие важного личного документа на нормативном уровне не определено. Судебная практика признает таковыми страховые полисы, водительские удостоверения, дипломы об образовании, военные билеты и другие документы. В обобщенном варианте к важным личным документам можно отнести документы, удостоверяющие личность субъекта и (или) его свойства (социальное положение, образование, состояние здоровья, наличие юридических отношений с другими субъектами и иные свойства личности).

**Объективная сторона** этого состава преступления выражается в действии - похищении.

**Субъективная сторона** выражена прямым умыслом, но в отличие от преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 325](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E82DsF03O) УК РФ, мотивация поведения не имеет значения для наличия состава преступления.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

В самостоятельный состав преступления выделено и похищение акцизных марок, специальных марок или знаков соответствия, защищенных от подделок ([ч. 3 ст. 325](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A6DA7sE00O) УК РФ). Понятие данных предметов раскрыто [при анализе ст. 171.1](#Par6180) УК РФ.

Отличие данного состава преступления от состава похищения паспорта или другого важного личного документа состоит лишь в предмете преступления. В этом случае им являются акцизные марки, специальные марки или знаки соответствия, защищенные от подделки. Вопросы о них решаются рядом Постановлений Правительства РФ, регулирующих порядок их применения, например, [Постановление](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E95580007D71453A2B0F45BAF46s209O) Правительства РФ от 4 сентября 1999 г. N 1008 "Об акцизных марках" (в ред. от 21 декабря 2005 г., с изм. от 31 декабря 2005 г.) <1>, [Постановление](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E95500209DE1D51FFBAFC02A3442EsC05O) Правительства РФ от 21 декабря 2005 г. N 785 "О маркировке алкогольной продукции федеральными специальными марками" (в ред. от 1 июня 2010 г.) <2>, [Постановление](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E95580007DB1653A2B0F45BAF46s209O) Правительства РФ от 20 февраля 2010 г. N 76 "Об акцизных марках для маркировки ввозимой на таможенную территорию Российской Федерации табачной продукции" <3> и другими нормативными правовыми актами.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1999. N 37. Ст. 4502.

<2> СЗ РФ. 2005. N 52 (ч. III). Ст. 5748.

<3> СЗ РФ. 2010. N 9. Ст. 968.

Подделка или уничтожение идентификационного номера

транспортного средства ([ст. 326](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E82DsF05O) УК РФ)

**Объект** преступления - установленный порядок учета транспортных средств. Предмет преступления - идентификационный номер транспортного средства, номер кузова, шасси, двигателя, а также государственный регистрационный знак.

Идентификационный номер транспортного средства - это номер, который присваивается транспортному средству предприятием-изготовителем. Он используется для маркировки отдельных частей транспортного средства.

Номер кузова, шасси, двигателя также присваиваются предприятием-изготовителем. Это порядковые производственные номера.

Государственный регистрационный знак является специальным опознавательным знаком транспортного средства, выдаваемым органами ГИБДД. Вид и другие реквизиты знака утверждаются органами МВД. Понятие транспортного средства дано [при анализе](#Par10362) состава преступления, предусмотренного [ст. 264](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A4EB22sF04O) УК РФ.

**Объективная сторона** выражена рядом альтернативных действий, к которым относятся:

- подделка или уничтожение идентификационного номера, номера кузова, шасси или двигателя;

- подделка государственного регистрационного знака транспортного средства;

- использование заведомо поддельного или подложного государственного регистрационного знака;

- сбыт транспортного средства с заведомо поддельным идентификационным номером, номером кузова, шасси, двигателя или с заведомо поддельным государственным регистрационным знаком либо сбыт кузова, шасси, двигателя с заведомо поддельным номером.

Подделкой идентификационного номера, номера шасси, кузова является его изменение, осуществленное любым способом: спиливание и набивка нового номера, перебивка номера, наплавление и т.п. При подделке может быть изменен указанный в законе номер полностью или частично. Подделкой является и полная набивка номера, при отсутствии старого номера. Аналогично подделка понимается и применительно к государственному регистрационному знаку.

Использование заведомо поддельного или подложного государственного регистрационного знака предполагает совершение с указанными предметами любых действий для совершения преступления или облегчения его совершения. Такими действиями могут быть, например, крепление знака на автомашине, предъявление их другому лицу и т.д. При этом в отличие от поддельного знака подложный знак предполагает его принадлежность другому транспортному средству, а не тому, на котором он используется.

Уничтожением является полная ликвидацию номера, в результате которой становится невозможной идентификация транспортного средства, отдельных его частей.

Под сбытом понимается любая форма отчуждения транспортного средства (продажа, дарение, уплата долга и т.п.). Сбыт транспортного средства, приобретенного в результате совершения преступления, лицом, совершившим это преступление, охватывается соответствующим составом хищения. Сбыт транспортного средства иным лицом, заведомо знавшим о том, что имущество добыто преступным путем, но заранее не обещавшим сбыть имущество, квалифицируется по [ст. 175](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A6E82CsF04O) УК РФ. Составом же рассматриваемого преступления охватываются только действия лица, являющегося собственником или иным законным владельцем.

Состав преступления формальный. Деяние является оконченным с момента совершения любого действия, указанного в диспозиции рассматриваемой [статьи](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E82DsF05O).

При квалификации преступления по [ст. 326](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E82DsF05O) УК РФ следует обратить внимание на то, что по смыслу закона целью совершения указанного преступления является сбыт или эксплуатация транспортного средства при подделке или уничтожения номеров. Поэтому, например, в случае подделки и уничтожения идентификационного номера, номера кузова и номера двигателя похищенной автомашины, при подделке государственного регистрационного знака указанного транспортного средства в целях его сбыта и при сбыте данного транспортного средства действия виновного охватываются [ст. 326](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E82DsF05O) УК РФ и дополнительной квалификации по [ст. 159](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EE24sF03O) УК РФ не требуют <1>.

--------------------------------

<1> [Определение](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEACDA3D425E95520F08DD1053A2B0F45BAF46s209O) Верховного Суда РФ от 12 декабря 2006 г. N 69-Д06-15.

**Субъективная сторона** характеризуется прямым умыслом. Обязательным признаком субъективной стороны является наличие цели эксплуатации или сбыта транспортного средства или цель совершения преступления либо облегчения его совершения или сокрытия. Заведомость при сбыте транспортного средства означает осведомленность лица о поддельном номере или государственном регистрационном знаке.

**Субъект** преступления специальный - вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста и являющееся собственником транспортного средства или лицом, которое уполномочено совершать с ним сделки.

[Частью 2 ст. 326](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A4E927sF06O) УК РФ установлена ответственность за те же деяния, совершенные группой лиц по предварительному сговору или организованной группой ([ст. 35](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A7E920sF00O) УК РФ).

Подделка, изготовление или сбыт

поддельных документов, государственных наград,

штампов, печатей, бланков ([ст. 327](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E924sF00O) УК РФ)

**Основной объект** преступления - нормальная деятельность органов государственной власти и управления. **Дополнительный объект** - права и законные интересы граждан и юридических лиц.

**Предметом** преступления являются удостоверение и другие официальные документы, предоставляющие права или освобождающие от обязанностей, поддельные государственные награды РФ, РСФСР, СССР, штампы, печати, бланки. Понятие указанных предметов (за исключением понятия бланка и удостоверения) было дано при рассмотрении состава преступления, предусмотренного [ст. 325](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A6DA7sE0FO) УК РФ.

**Бланк** представляет собой лист бумаги с оттиском на нем штампа. Оттиск может быть угловым или центральным. Изображение штампа осуществляется типографским способом, но может быть выполнено и с использованием штампа. Бланк используется для изготовления документа. Бланки могут быть обычные и строгой отчетности (номерные).

**Удостоверение** - это документ, которым подтверждается личность физического лица и (или) его статус или право. Удостоверение выдается уполномоченным на то органом, заверяется надлежащим лицом, может также заверяться и печатью (например, водительские права, охотничий билет, удостоверение сотрудника милиции, военный билет и т.д.).

**Объективная сторона** преступления может быть выполнена совершением трех видов альтернативных действий:

1) подделка удостоверения либо иного официального документа, предоставляющего права или освобождающего от обязанностей;

2) сбыт указанных предметов;

3) изготовление или сбыт поддельных государственных наград Российской Федерации, РСФСР, СССР, штампов, печатей, бланков.

Подделка представляет собой незаконное изменение удостоверения или иного официального документа. Способ подделки не влияет на квалификацию деяния и может быть любым: подчистка, дописка, подделка подписи, заверение поддельной печатью, переклеивание фотографии. Подделка может касаться всего подделываемого документа или его части, например только изменение фамилии в удостоверении. Подделкой признается и полное изготовление фальшивого документа.

Сбытом является отчуждение предмета преступления, при котором изменяется его владелец. Как и при подделке, способ сбыта не имеет значения для состава преступления. Сбыт может быть совершен путем продажи, обмена, дарения, при передаче в уплату долга и пр.

Однако не всякое выбытие документа из владения субъекта является сбытом. По смыслу уголовного закона, под сбытом поддельного документа следует понимать возмездную или безвозмездную его передачу лицам для использования ими. Если же субъект, например, подделывает рецепты, получает по ним сильнодействующее вещество, то его действия не могут быть квалифицированы как сбыт поддельного документа. Их следует квалифицировать по [ч. 3 ст. 327](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E924sF05O) УК РФ как использование заведомо подложных документов.

Изготовление дубликатов государственных наград, штампов, печатей бланков представляет собой их полное создание или внесение в них таких изменений, которые меняют статус предмета, например изменение медали ордена "За заслуги перед Отечеством" II степени на медаль ордена "За заслуги перед Отечеством" I степени. Незаконность означает изготовление указанных предметов в нарушение существующих правовых предписаний.

Если подделка официального документа является приготовлением к совершению хищения, например мошенничества, деяние следует квалифицировать по [ч. 1 ст. 30](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A7E925sF0AO), [ст. 159](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EE24sF03O) УК РФ. Подделка официального документа должностным лицом или государственным служащим или служащим органов местного самоуправления, не являющимися должностными лицами, при наличии соответствующих признаков может быть квалифицирована по [ст. 292](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A6E126sF02O) УК РФ как служебный подлог.

Состав преступления формальный. Преступление окончено с момента подделки в целях использования, сбыта указанных в диспозиции [статьи](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E924sF00O) предметов или их изготовления.

**Субъективная сторона** характеризуется виной в виде прямого умысла и специальной целью: использовать или сбыть подделанный или изготовленный предмет преступления.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Квалифицированный состав ([ч. 2 ст. 327](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A4E927sF07O) УК РФ) предусматривает ответственность за совершение рассматриваемого деяния с целью скрыть другое преступление либо облегчить его совершение. Например, виновный подделывает документы с целью скрыть совершенное хищение.

Использование заведомо подложного документа ([ч. 3 ст. 327](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E924sF05O) УК РФ) является самостоятельным составом преступления. Использование означает, что виновный извлекает или пытается извлечь полезные свойства документа, например поступление на работу с использованием поддельного диплома о высшем образовании, бесплатный проезд на транспорте и др. Использование документа осуществляется в форме его предъявления, вручения, передачи и т.п. Использование заведомо подложного документа считается оконченным преступлением с момента предъявления такового, независимо от достижения цели, в связи с которой он был предъявлен.

В [ч. 3 ст. 327](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E924sF05O) УК РФ отсутствует указание на уголовно-правовой запрет использования именно официального документа. Поэтому предметом этого преступления следует признать также и личный документ.

Использование заведомо подложного документа как способа совершения хищения не требует квалификации по [ст. 327](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E924sF00O) УК РФ, а квалифицируется по соответствующей статье [УК](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EsC05O) РФ, устанавливающей ответственность за хищение.

[Частями 1](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E924sF01O) и [2 ст. 327](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A4E927sF07O) УК РФ не установлена ответственность за сбыт поддельного личного документа. В этой связи сбыт такого документа следует признать его использованием и квалифицировать действия виновного по [ч. 3 ст. 327](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E924sF05O) УК РФ.

Состав использования заведомо поддельного документа формальный. Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Субъект преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16 лет. Как правило, это лицо, не являющееся изготовителем поддельного документа.

Изготовление, сбыт поддельных марок акцизного сбора,

специальных марок или знаков соответствия

либо их использование ([ст. 327.1](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E95500306D81C59FFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E924sF0BO) УК РФ)

**Объектом** данного преступления является установленный порядок использования марок акцизного сбора, специальных марок и знаков соответствия. Предмет преступления - марки акцизного сбора, специальные марки или знаки соответствия, защищенные от подделок. Понятие предмета преступления рассмотрено [при анализе](#Par13805) состава преступления, предусмотренного [ст. 325](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A6DA7sE0FO) УК РФ.

**Объективная сторона** преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 327.1](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A6FA0sE08O) УК РФ, заключается в действии и состоит в изготовлении в целях сбыта или сбыте поддельных марок акцизного сбора, специальных марок или знаков соответствия, защищенных от подделок.

Изготовление указанных марок и знаков производится только на Гознаке России. Поэтому действия физических лиц по их изготовлению являются незаконными.

Изготовление представляет собой незаконное полное создание указанных выше предметов или незаконное изменение какой-либо их части. Деяние окончено с момента создания хотя бы одного экземпляра предмета преступления. Понятие сбыта было рассмотрено выше. Сбыт является оконченным с момента фактического отчуждения предмета преступления.

Состав преступления формальный.

**Субъективная сторона** характеризуется прямым умыслом. Обязательным признаком субъективной стороны состава изготовления является наличие цели сбыта марок акцизного сбора, специальных марок и знаков соответствия, защищенных от подделок.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

[Частью 2 ст. 327.1](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A6FA0sE09O) УК РФ установлена ответственность за использование заведомо подложных марок акцизного сбора, специальных марок и знаков соответствия, защищенных от подделки. В данном случае ответственность распространяется на лиц, не участвовавших в подделке марок и знаков, но использующих их при обороте продукции, подлежащей обязательной государственной маркировке. Состав преступления формальный. Деяние будет оконченным с момента выпуска в продажу продукции с поддельными знаками маркировки или с момента иной формы использования, за исключением сбыта.

Самоуправство ([ст. 330](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E926sF01O) УК РФ)

**Основным объектом** самоуправства является установленный порядок осуществления прав и исполнения обязанностей. Дополнительным объектом может выступать неприкосновенность и здоровье личности.

**Объективная сторона** преступления выражается действием и состоит в самовольном, вопреки установленному законом или иным нормативным правовым актом порядку совершении каких-либо действий, правомерность которых оспаривается организацией или гражданином. Обязательным признаком объективной стороны состава преступления являются общественно опасные последствия в виде существенного вреда, а также причинная связь между действиями и последствиями.

К числу обязательных признаков относится также оспаривание правомерности действий гражданином или организацией.

По своему содержанию самоуправство представляет собой совершение действий, направленных на реализацию действительного или мнимого права. Эти действия совершаются вопреки установленному законом или иным нормативным правовым актом порядку: без оформления соответствующих документов, без соблюдения установленной процедуры и т.п. Требования, предъявляемые к порядку совершения действий, могут быть установлены законом или иным нормативным правовым актом, например указом президента, решением органа местного самоуправления. Они могут регламентировать различные условия совершения действий: форму, время, последовательность, процедуру и т.д.

Например, самоуправством может быть признано возведение строения без соответствующего разрешения, изъятие у собственника имущества, на которое, как полагает виновный, у него есть право, без судебного решения, и т.д.

Оспаривание правомерности подобных действий гражданином или организацией означает заявление указанными субъектами в той или форме о нарушении своего права: обращение в органы милиции, заявление в прокуратуру, подача искового заявления в суд, обращение в органы исполнительной власти и др.

Понятие существенного вреда является оценочным и подлежит установлению в каждом конкретном случае в зависимости от размера причиненного материального ущерба, важности нарушенного права и т.п. Состав преступления материальный. Преступление окончено с момента наступления последствий в виде существенного вреда.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется умышленной формой вины в виде прямого или косвенного умысла.

**Субъект** преступления **общий** - вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Квалифицированный состав преступления образует самоуправство, совершенное с применением насилия или угрозой его применения ([ч. 2 ст. 330](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E926sF04O) УК РФ). Состав преступления формально-материальный. Деяние будет окончено как с момента угрозы или применения насилия, так и с момента причинения вреда здоровью.

Угроза, как отмечалось выше, представляет собой воздействие на психику потерпевшего. Содержанием угрозы является доведение до сведения потерпевшего намерения применить насилие.

Способ выражения угрозы может быть любым: устным, письменным, по телефону и т.п., а также в виде демонстрационных действий: угрожающие жесты, показ оружия и др.

Форма выражения угрозы для квалификации значения не имеет.

В [ст. 330](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E926sF01O) УК РФ законодатель не конкретизировал тяжесть возможного вреда здоровью при применении насилия. Но анализ санкций соответствующих статей [УК](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EsC05O) РФ позволяет сделать вывод о том, что составом самоуправства не охватывается причинение тяжкого вреда здоровью. В этом случае деяние следует квалифицировать по совокупности преступлений со [ст. 111](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A7ED23sF01O) УК РФ.

При неосторожном отношении к причинению тяжкого вреда здоровью деяние следует квалифицировать по совокупности преступлений со [ст. 118](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EC22sF06O) УК РФ.

Самоуправство следует разграничивать с иными преступлениями. Так, от хищения следует отличать случаи, когда лицо, изымая и (или) обращая в свою пользу или пользу других лиц чужое имущество, действовало в целях осуществления своего действительного или предполагаемого права на это имущество (например, если лицо присвоило вверенное ему имущество в целях обеспечения долгового обязательства, не исполненного собственником имущества). При наличии оснований, предусмотренных [ст. 330](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E926sF01O) УК РФ, виновное лицо в указанных случаях должно быть привлечено к уголовной ответственности за самоуправство.

Злостное уклонение от исполнения обязанностей,

определенных законодательством Российской Федерации

о некоммерческих организациях, выполняющих функции

иностранного агента ([ст. 330.1](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A69A5sE0AO) УК РФ)

**Объектом** преступления является установленный порядок управления. Опасность данного деяния состоит в том, что, уклоняясь от представления необходимых документов, виновные фактически осуществляют сокрытие того, в чьих интересах действует организация, что не может быть безразличным для государства, поскольку может негативно повлиять на порядок управления.

**Объективная сторона** состава преступления заключается в злостном уклонении от исполнения обязанностей по представлению документов, необходимых для включения в предусмотренный [п. 10 ст. 13.1](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105FFFBAFC02A3442EC50843FB490E1F68sA0FO) Федерального закона от 12 января 1996 г. N 7-ФЗ "О некоммерческих организациях" реестр некоммерческих организаций, выполняющих функции иностранного агента.

Под некоммерческой организацией, выполняющей функции иностранного агента, понимается российская некоммерческая организация, которая получает денежные средства и иное имущество от иностранных государств, их государственных органов, международных и иностранных организаций, иностранных граждан, лиц без гражданства либо уполномоченных ими лиц и (или) от российских юридических лиц, получающих денежные средства и иное имущество от указанных источников (за исключением открытых акционерных обществ с государственным участием и их дочерних обществ), и которая участвует, в том числе в интересах иностранных источников, в политической деятельности, осуществляемой на территории Российской Федерации.

Некоммерческая организация, за исключением политической партии, признается участвующей в политической деятельности, осуществляемой на территории Российской Федерации, если независимо от целей и задач, указанных в ее учредительных документах, она участвует (в том числе путем финансирования) в организации и проведении политических акций в целях воздействия на принятие государственными органами решений, направленных на изменение проводимой ими государственной политики, а также в формировании общественного мнения в указанных целях.

Некоммерческая организация подлежит государственной регистрации в соответствии с Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E95500108DD1550FFBAFC02A3442EsC05O) от 8 августа 2001 г. N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей".

Формы документов, необходимых для соответствующей государственной регистрации, определяются уполномоченным федеральным органом исполнительной власти. Документы, необходимые для государственной регистрации некоммерческой организации, представляются в уполномоченный орган или его территориальный орган не позднее чем через три месяца со дня принятия решения о создании такой организации.

Для государственной регистрации некоммерческой организации при ее создании в уполномоченный орган или его территориальный орган представляются следующие документы:

1) заявление, подписанное уполномоченным лицом (далее - заявитель), с указанием его фамилии, имени, отчества, места жительства и контактных телефонов;

2) учредительные документы некоммерческой организации в трех экземплярах;

3) решение о создании некоммерческой организации и об утверждении ее учредительных документов с указанием состава избранных (назначенных) органов в двух экземплярах;

4) сведения об учредителях в двух экземплярах;

5) документ об уплате государственной пошлины;

6) сведения об адресе (о месте нахождения) постоянно действующего органа некоммерческой организации, по которому осуществляется связь с некоммерческой организацией;

7) при использовании в наименовании некоммерческой организации имени гражданина, символики, защищенной законодательством Российской Федерации об охране интеллектуальной собственности или авторских прав, а также полного наименования иного юридического лица как части собственного наименования - документы, подтверждающие правомочия на их использование;

8) выписка из реестра иностранных юридических лиц соответствующей страны происхождения или иной равный по юридической силе документ, подтверждающий юридический статус учредителя - иностранного лица;

9) заявление о включении некоммерческой организации в реестр некоммерческих организаций, выполняющих функции иностранного агента, - для некоммерческих организаций, выполняющих функции иностранного агента.

Сведения, содержащиеся в представляемых для государственной регистрации документах некоммерческой организации, выполняющей функции иностранного агента, составляют реестр некоммерческих организаций, выполняющих функции иностранного агента, ведение которого осуществляется в порядке, предусмотренном настоящей [статьей](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A69A5sE0AO).

Злостное уклонение от предоставления перечисленных документов образует состав преступления, предусмотренный [ст. 330.1](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A69A5sE0AO) УК РФ. В законе признаки злостности не указаны. В данном случае это понятие следует расценивать как оценочное. О наличии злостного уклонения, в частности, могут свидетельствовать такие факты, как не предоставление документов после повторного запроса, сокрытие места нахождения лиц, обязанных предоставлять документы, предоставление неверных сведений и т.п.

Состав преступления формальный. Деяние окончено с момента злостного уклонения от предоставления соответствующих документов.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в форме умысла.

**Субъект** преступления специальный - лицо, обязанное выполнять предписания закона о предоставлении документов, необходимых для включения в реестр некоммерческих организаций, выполняющих функции иностранного агента. Такие лица определяются на основе действующих законов и учредительных документов некоммерческой организации.

§ 5. Преступления, посягающие

на авторитет государственной власти

Уклонение от прохождения военной и

альтернативной гражданской службы ([ст. 328](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E925sF07O) УК РФ)

**Объектом** преступления являются авторитет и интересы государственной власти.

Прохождение гражданами военной и альтернативной гражданской службы относится к числу обязанностей граждан, установленных государством. Данная обязанность закреплена на конституционном уровне. В [ст. 59](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E95530F09DA1E0EA8B8AD57AD4126954053B50C031B6AA6sE01O) Конституции РФ говорится о том, что защита Отечества - долг и обязанность гражданина России. Граждане России несут военную службу в соответствии с Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000CD9125BFFBAFC02A3442EsC05O) от 28 марта 1998 г. N 53-ФЗ "О воинской обязанности и военной службе" (в ред. Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550020EDC105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A7ED27sF07O) от 29 июня 2004 г. N 58-ФЗ) <1>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1998. N 13. Ст. 1475.

Военная служба - это особый вид федеральной государственной службы, исполняемой гражданами в Вооруженных Силах РФ, а также во внутренних войсках Министерства внутренних дел РФ, в 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 Российской Федерации, воинских подразделениях федеральной противопожарной службы и создаваемых на военное время специальных формированиях.

В случае если убеждения или вероисповедание гражданина противоречат несению военной службы, а также в иных установленных законодательством случаях он имеет право на замену ее альтернативной гражданской службой.

В соответствии со [ст. 2](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550020AD81D5DFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A7E825sF07O) Федерального закона от 25 июля 2002 г. N 113-ФЗ "Об альтернативной гражданской службе" <1> гражданин имеет право на замену военной службы по призыву альтернативной гражданской службой в случаях, если:

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2002. N 30. Ст. 3030.

несение военной службы противоречит его убеждениям или вероисповеданию;

он относится к коренному малочисленному народу, ведет традиционный образ жизни, осуществляет традиционное хозяйствование и занимается традиционными промыслами.

Альтернативная гражданская служба представляет собой особый вид трудовой деятельности в интересах общества и государства, осуществляемой гражданами взамен военной службы по призыву.

Воинская обязанность граждан Российской Федерации предусматривает: воинский учет, обязательную подготовку к военной службе, призыв на военную службу, прохождение военной службы по призыву, пребывание в запасе, призыв на военные сборы и прохождение военных сборов в период пребывания в запасе.

Военная служба - особый вид федеральной государственной службы, исполняемой гражданами в Вооруженных Силах Российской Федерации, а также в пограничных войсках, во внутренних войсках Министерства внутренних дел Российской Федерации, в войсках гражданской обороны (далее - другие войска), инженерно-технических и дорожно-строительных воинских формированиях при федеральных органах исполнительной власти (далее - воинские формирования), Службе внешней разведки Российской Федерации, органах федеральной службы безопасности, федеральном органе специальной связи и информации, федеральных органах государственной охраны, федеральном органе обеспечения мобилизационной подготовки органов государственной власти Российской Федерации (далее - органы), воинских подразделениях Государственной противопожарной службы Министерства Российской Федерации 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 Российской Федерации, других войсках, воинских формированиях и органах.

[Статьей 328](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E925sF07O) УК РФ установлена ответственность за уклонение от призыва на военную ([ч. 1 ст. 328](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E925sF04O) УК РФ) службу, а также уклонение от прохождения альтернативной гражданской службы ([ч. 2 ст. 328](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E925sF0AO) УК РФ).

**Объективная сторона** уклонения от призыва на военную службу выражается в деянии в виде бездействия или действия: неявке в военный комиссариат, предоставлении поддельных медицинских документов, являющихся основанием освобождения от призыва на военную службу. Подделка или использование поддельных документов в целях уклонения от прохождения военной службы квалифицируется по совокупности преступлений, предусмотренных [ст. ст. 328](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E925sF07O), [327](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E924sF00O) УК РФ.

Состав уклонения будет иметь место только в том случае, если лицо не имело законных оснований для освобождения от военной службы.

На военную службу не призываются граждане, которые в соответствии с Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000CD9125BFFBAFC02A3442EC50843FB490E1F61sA07O) "О воинской обязанности и военной службе" освобождены от исполнения воинской обязанности, призыва на военную службу, граждане, которым предоставлена отсрочка от призыва на военную службу, а также граждане, не подлежащие призыву на военную службу. В частности, не подлежат призыву граждане:

а) признанные не годными 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 предусмотренную государственной системой аттестации ученую степень кандидата наук или доктора наук;

б) являющиеся сыновьями (родными братьями):

военнослужащих, погибших (умерших) в связи с исполнением ими обязанностей военной службы, и граждан, проходивших военные сборы, погибших (умерших) в связи с исполнением ими обязанностей военной службы в период прохождения военных сборов;

граждан, умерших вследствие увечья (ранения, травмы, контузии) либо заболевания, полученных в связи с исполнением ими обязанностей военной службы, после увольнения с военной службы либо после окончания военных сборов.

Не подлежат призыву на военную службу граждане:

а) отбывающие наказание в виде обязательных работ, исправительных работ, ограничения свободы, ареста или лишения свободы;

б) имеющие неснятую или непогашенную судимость за совершение преступления;

в) в отношении которых ведется дознание либо предварительное следствие или уголовное дело в отношении которых передано в суд.

Состав уклонения от призыва на военную службу является формальным. Деяние признается оконченным с момента совершения действий по уклонению от призыва: с момента неявки в установленный срок в военный комиссариат, на призывной пункт или с момента представления поддельных документов.

С **субъективной стороны** деяние характеризуется только прямым умыслом. Виновный сознает, что совершает действие (бездействие), направленное на уклонение от призыва, и желает его совершить.

**Субъект** рассматриваемого состава преступления специальный - гражданин России в возрасте от 18 до 27 лет, подлежащий призыву на военную службу.

[Частью 2 ст. 328](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E925sF0AO) УК РФ установлена ответственность за уклонение от прохождения альтернативной гражданской службы лиц, освобожденных от военной службы.

Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550020AD81D5DFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A7EA25sF04O) "Об альтернативной гражданской службе" <1> установлено, что 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 указанным Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550020AD81D5DFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A7E823sF01O) призывной комиссией района, города без районного деления, иного муниципального (административно-территориального) образования принято соответствующее решение.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2002. N 30. Ст. 3030.

На альтернативную гражданскую службу не направляются граждане, которые в соответствии с Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000CD9125BFFBAFC02A3442EC50843FB490E1F61sA07O) "О воинской обязанности и военной службе":

имеют основания для освобождения от призыва на военную службу;

не подлежат призыву на военную службу;

имеют основания для предоставления отсрочки от призыва на военную службу.

**Объективная сторона** состоит в уклонении от прохождения альтернативной гражданской службы лиц, освобожденных от военной службы.

Трудовая деятельность гражданина, проходящего альтернативную гражданскую службу, регулируется Трудовым [кодексом](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550010BD71D5EFFBAFC02A3442EsC05O) РФ с учетом особенностей, предусмотренных Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550020AD81D5DFFBAFC02A3442EsC05O) и [Положением](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDD1150FFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A7E824sF0AO) о порядке прохождения альтернативной гражданской службы, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 28 мая 2004 г. N 256.

Уклонение от прохождения службы состоит в неявке без уважительных причин к месту службы. Уклонением может быть признано и несоблюдение правил внутреннего распорядка учреждения организации, где лицо проходит службу. В частности, уклонением может быть признано неоднократное неисполнение работником без уважительных причин трудовых обязанностей, если он имеет дисциплинарное взыскание; грубое нарушение работником трудовых обязанностей: прогулы, появление работника на работе в состоянии алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения и другие нарушения.

Состав преступления формальный. Преступление окончено с момента совершения любого действия, включаемого в содержание понятия "уклонение".

**Субъективная сторона** характеризуется прямым умыслом.

**Субъект** преступления специальный - лицо, освобожденное от военной службы и направленное на альтернативную гражданскую службу.

Надругательство над Государственным гербом

Российской Федерации или Государственным флагом

Российской Федерации ([ст. 329](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E926sF02O) УК РФ)

**Объект** преступления - авторитет государственной власти. Предметом преступления являются Государственный герб и Государственный флаг Российской Федерации. В соответствии со [ст. 1](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550010EDE145CFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A7E824sF0BO) Федерального конституционного закона от 25 декабря 2000 г. N 2-ФКЗ "О государственном гербе Российской Федерации" <1> Государственный герб Российской Федерации является официальным государственным символом Российской Федерации. Его описание приведено в указанной норме. Понятие Государственного флага Российской Федерации приведено в [ст. 1](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E95500207D91658FFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A7E824sF0BO) Федерального конституционного закона от 25 декабря 2000 г. N 1-ФКЗ "О Государственном флаге Российской Федерации" <2>. В соответствии с этой [статьей](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E95500207D91658FFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A7E824sF0BO) Государственный флаг Российской Федерации является официальным государственным символом Российской Федерации и представляет собой прямоугольное полотнище из трех равновеликих горизонтальных полос: верхней - белого, средней - синего и нижней - красного цвета.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 2000. N 52 (ч. I). Ст. 5021.

<2> СЗ РФ. 2000. N 52 (ч. I). Ст. 5020.

**Объективная сторона** преступления состоит в надругательстве над Государственным гербом Российской Федерации или Государственным флагом Российской Федерации как символами государства.

Надругательство заключается в совершении активных действий, оскорбляющих государственные символы: уничтожение или повреждение герба или флага; нанесение на них нецензурных надписей, рисунков неприличного содержания, использовании, оскорбляющем нравственные начала, и т.п. Состав по конструкции формальный. Преступление окончено с момента совершения указанных выше действий. В случае надругательства, совершенного путем уничтожения или повреждения государственного герба или государственного флага, повлекшего причинение значительного ущерба, действия виновного подлежат дополнительной квалификации по [ст. 167](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A6E825sF01O) УК РФ.

Рассматриваемым составом преступления не охватывается надругательство над гербом или флагом субъекта Российской Федерации. При наличии соответствующих признаков такие действия могут быть признаны вандализмом ([ст. 214](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A6EB2CsF0AO) УК РФ).

**Субъективная сторона** характеризуется прямым умыслом. Виновный сознает, что совершает надругательство над государственными символами, и желает совершить эти действия.

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

В случае если надругательство осуществлено путем уничтожения или повреждения Государственного герба или флага, совершенных общеопасным способом, или повлекло тяжкие последствия, уголовная ответственность наступает с 14 лет, но действия виновного квалифицируются по [ч. 2 ст. 167](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EE22sF01O) УК РФ.

Глава 39. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ВОЕННОЙ СЛУЖБЫ

§ 1. Общая характеристика преступлений против военной службы

[Глава 33](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E926sF0BO) УК РФ объединяет в себе преступления, посягающие на интересы военной службы. Понятие этих преступлений приведено в [ст. 331](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E927sF02O) УК РФ. В соответствии с указанной нормой преступлениями против военной службы признаются предусмотренные [гл. 33](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E926sF0BO) УК РФ преступления против установленного порядка прохождения военной службы, совершенные военнослужащими, проходящими военную службу по призыву либо по контракту в Вооруженных Силах РФ, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации, а также гражданами, пребывающими в запасе, во время прохождения ими военных сборов.

В соответствии со статьями этой же [главы](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E926sF0BO) уголовную ответственность несут военные строители военно-строительных отрядов (частей) Министерства обороны РФ, других министерств и ведомств Российской Федерации.

Уголовная ответственность за преступления против военной службы, совершенные в военное время либо в боевой обстановке, определяется законодательством Российской Федерации военного времени.

Уголовная ответственность военнослужащих за совершение преступлений, не входящих в [гл. 33](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E926sF0BO) УК РФ, наступает на общих основаниях по соответствующим статьям Уголовного [кодекса](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EsC05O) РФ.

Видовым объектом преступлений против военной службы является порядок прохождения военной службы. Этот порядок регламентируется [Конституцией](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E95530F09DA1E0EA8B8AD57ADs401O) РФ, Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E95500206DB165AFFBAFC02A3442EsC05O) от 31 мая 1996 г. N 61-ФЗ "Об обороне" <1>, Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000CD9125BFFBAFC02A3442EsC05O) от 23 марта 1998 г. N 53-ФЗ "О воинской обязанности и военной службе" <2>, Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000FDC155AFFBAFC02A3442EsC05O) от 27 мая 1998 г. N 76-ФЗ "О статусе военнослужащих" <3> и общевоинскими уставами.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1996. N 23. Ст. 2750.

<2> СЗ РФ. 1998. N 13. Ст. 1475.

<3> СЗ РФ. 1998. N 22. Ст. 2331.

Военная служба - особый вид федеральной государственной службы, исполняемой гражданами в Вооруженных Силах РФ, а также во внутренних войсках Министерства внутренних дел РФ, в 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 Российской Федерации, воинских подразделениях федеральной противопожарной службы и создаваемых на военное время специальных формированиях, а также иностранными гражданами в Вооруженных Силах РФ, других войсках, воинских формированиях и органах.

Прохождение военной службы осуществляется:

гражданами - по призыву и в добровольном порядке (по контракту);

иностранными гражданами - по контракту на воинских должностях, подлежащих замещению солдатами, матросами, сержантами и старшинами в Вооруженных Силах РФ, других войсках, воинских формированиях и органах.

Вооруженные Силы РФ представляют собой государственную военную организацию, составляющую основу обороны Российской Федерации. Они предназначены для отражения агрессии, направленной против Российской Федерации, для вооруженной защиты целостности и неприкосновенности территории Российской Федерации, а также для выполнения задач в соответствии с федеральными конституционными законами, федеральными законами и международными договорами Российской Федерации.

Объективная сторона преступлений против военной службы в основном выражается в действии. Так, например, сопротивление начальнику или принуждение его к нарушению обязанностей военной службы ([ст. 333](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E920sF03O) УК РФ), насильственные действия в отношении начальника ([ст. 334](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E920sF0BO) УК РФ) могут быть совершены только путем действия. Отдельные преступления, например неисполнение приказа ([ст. 332](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E927sF06O) УК РФ), совершаются путем бездействия. Многие составы воинских преступлений сконструированы как материальные, т.е. предусматривающие в качестве обязательного признака объективной стороны наступление общественно опасных последствий. В частности, к материальным составам относятся состав неисполнения приказа ([ст. 332](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E927sF06O) УК РФ), где в качестве обязательного признака указан существенный вред. Материальным составом является и нарушение уставных правил караульной службы ([ст. 342](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA24sF0BO) УК РФ), где в качестве последствия указано на причинение вреда охраняемым объектам. В то же время значительное число составов преступлений являются формальными. Наличие состава преступления в этих случаях законодатель не связывает с фактом наступления общественно опасных последствий. Формальным составом, к примеру, является состав дезертирства ([ст. 338](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E92CsF06O) УК РФ), состав уклонения от исполнения обязанностей военной службы ([ст. 339](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E92DsF02O) УК РФ). Отдельные составы сконструированы как составы опасности. Наличие таких составов преступлений законодатель соотносит с условиями опасности: если деяние могло повлечь причинение вреда ([ч. 1 ст. 341](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA24sF01O) УК РФ).

Субъективная сторона большинства преступлений против военной службы характеризуется умышленной формой вины. Но некоторые преступления могут быть совершены и по неосторожности (например, нарушение правил несения боевого дежурства - [ст. 340](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E92DsF07O) УК РФ). Некоторые преступления с позиции субъективной стороны могут характеризоваться и двумя формами вины.

Субъект преступлений против военной службы специальный. Им могут быть:

1) военнослужащие, проходящие военную службу по призыву или по контракту;

2) граждане, пребывающие в запасе, во время прохождения ими военных сборов;

3) военные строители военно-строительных отрядов (частей) Министерства обороны РФ, других министерств и ведомств.

К военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, относятся призванные на военную службу:

а) граждане мужского пола в возрасте от 18 до 27 лет, состоящие или обязанные состоять на воинском учете и не пребывающие в запасе;

б) граждане мужского пола в возрасте от 18 до 27 лет, окончившие государственные, муниципальные или имеющие государственную аккредитацию по соответствующим направлениям подготовки (специальностям) негосударственные образовательные учреждения высшего профессионального образования и зачисленные в запас с присвоением воинского звания офицера.

Военнослужащими, проходящими военную службу по контракту, являются лица, заключившие контракт о прохождении военной службы.

Контракт о прохождении военной службы вправе заключать военнослужащие, у которых заканчивается предыдущий контракт о прохождении военной службы; военнослужащие, проходящие военную службу по призыву, прослужившие не менее 6 месяцев; граждане, пребывающие в запасе; граждане мужского пола, не пребывающие в запасе, окончившие государственные, муниципальные или имеющие государственную аккредитацию по соответствующим направлениям подготовки (специальностям) негосударственные образовательные учреждения высшего профессионального образования; граждане женского пола, не пребывающие в запасе; другие граждане в соответствии с положениями, установленными законом и нормативными правовыми актами Президента РФ.

Контракт о прохождении военной службы также вправе заключать иностранные граждане, законно находящиеся на территории Российской Федерации.

Первый контракт о прохождении военной службы вправе заключать граждане в возрасте от 18 до 40 лет, иностранные граждане в возрасте от 18 до 30 лет.

[Статьей 49](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000CD9125BFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A7ED20sF04O) Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе" установлен предельный возраст пребывания на военной службе.

К гражданам, пребывающим в запасе, проходящим военные сборы, относятся граждане, зачисленные в запас Вооруженных Сил РФ и призванные для прохождения военных сборов. Категории граждан, зачисляемых в запас, установлены [ст. 52](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000CD9125BFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A7ED2DsF03O) указанного выше Федерального закона.

Запас Вооруженных Сил РФ создается из числа граждан:

- уволенных с военной службы с зачислением в запас;

- успешно завершивших обучение по программе подготовки офицеров запаса на военных кафедрах при государственных, муниципальных или имеющих государственную аккредитацию по соответствующим направлениям подготовки (специальностям) негосударственных образовательных учреждениях высшего профессионального образования и окончивших указанные образовательные учреждения;

- не прошедших военную службу в связи с освобождением от призыва на военную службу;

- не прошедших военную службу в связи с предоставлением отсрочек по достижении ими возраста 27 лет;

- не призванных на военную службу по каким-либо другим причинам;

- прошедших альтернативную гражданскую службу;

- женского пола, имеющих военно-учетную специальность.

Военнослужащими являются также военные строители указанных выше министерств и ведомств.

Началом военной службы для военнослужащих по призыву считается день убытия призванного из военного комиссариата субъекта федерации к месту прохождения военной службы, для военнослужащих по контракту - день вступления в силу контракта о прохождении военной службы. Окончание военной службы - день исключения военнослужащего из списков личного состава воинской части.

Невоеннослужащие (в том числе гражданский персонал воинских частей и учреждений, учащиеся суворовских и нахимовских училищ, сотрудники органов внутренних дел и т.п.) не могут быть субъектами (исполнителями) преступлений против военной службы.

Конкретное преступление против военной службы непосредственно причиняет вред или ставит под угрозу причинения какую-либо составляющую порядка прохождения военной службы. Исходя из этого среди преступлений против военной службы можно выделить следующие группы:

- преступления, посягающие на установленный порядок подчиненности и уставных взаимоотношений военнослужащих ([ст. ст. 332](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E927sF06O) - [336](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E922sF0BO) УК РФ);

- преступления, посягающие на установленный порядок прохождения военной службы ([ст. ст. 337](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E923sF06O) - [339](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E92DsF02O) УК РФ);

- преступления, посягающие на установленный порядок несения специальных служб ([ст. ст. 340](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E92DsF07O) - [345](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA26sF06O) УК РФ);

- преступления, посягающие на установленный порядок по обеспечению сохранности военного имущества ([ст. ст. 346](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA26sF05O) - [348](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA27sF07O) УК РФ);

- преступления, посягающие на установленный порядок обращения с оружием и эксплуатации военной техники ([ст. ст. 349](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA27sF0AO) - [352](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA21sF07O) УК РФ).

§ 2. Преступления, посягающие на установленный порядок

подчиненности и уставных взаимоотношений военнослужащих

Неисполнение приказа ([ст. 332](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E927sF06O) УК РФ)

**Объект** преступления - установленный порядок подчиненности и воинских уставных взаимоотношений. Отношения подчиненности закреплены в соответствующих нормативных правовых актах, например Дисциплинарном [уставе](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9557000AD91D53A2B0F45BAF46s209O) Вооруженных Сил Российской Федерации (утвержден Указом Президента РФ от декабря 1993 г. N 2140) и иных нормативных правовых актах.

В частности, названный [Устав](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9557000AD91D53A2B0F45BAF4629CA5754FC00021B68A7E8s206O) <1> определяет сущность воинской дисциплины, обязанности военнослужащих по ее соблюдению, виды поощрений и дисциплинарных взысканий, права командиров (начальников) по их применению, а также порядок подачи и рассмотрения предложений, заявлений и жалоб.

--------------------------------

<1> М.: Военное издательство, 1994.

При этом воинская дисциплина определяется как строгое и точное соблюдение всеми военнослужащими порядка и правил, установленных законами, воинскими уставами и приказами командиров (начальников).

**Объективная сторона** преступления выражается в бездействии - неисполнении приказа, его неполном или неточном исполнении. Приказ, подлежащий исполнению, должен быть отдан в установленном порядке и надлежащим лицом - начальником, которым является лицо, старшее по званию или должности. При этом подчиненный должен иметь возможность выполнить приказ. Отсутствие подобной возможности исключает наличие рассматриваемого состава преступления.

Начальником является военнослужащий, который имеет право отдавать распоряжения (приказы) в отношении подчиненных ему военнослужащих и контролировать их исполнение. Как отмечалось выше, начальником может быть лицо, занимающее вышестоящее положение по должности или по званию.

Единый перечень воинских должностей, подлежащих замещению высшими офицерами в Вооруженных Силах РФ, других войсках, воинских формированиях и органах, и общее количество воинских должностей, подлежащих замещению полковниками, капитанами I ранга в Вооруженных Силах РФ, других войсках, воинских формированиях и органах, утверждаются Президентом РФ.

Перечни иных воинских должностей утверждаются в порядке, определенном министром обороны РФ или руководителем соответствующего федерального органа исполнительной власти, в котором Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000CD9125BFFBAFC02A3442EsC05O) предусмотрена военная служба.

Перечень воинских званий приведен в [ст. 46](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000CD9125BFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A7EC2DsF05O) Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе".

В соответствии со [ст. ст. 32](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9557000AD91D53A2B0F45BAF4629CA5754FC00021B68A6ECs207O), [33](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9557000AD91D53A2B0F45BAF4629CA5754FC00021B68A6ECs20CO) Устава внутренней службы Вооруженных Сил РФ начальниками являются лица, которым военнослужащие подчинены по службе, хотя бы и временно.

По своему воинскому званию начальниками являются состоящие на военной службе:

- маршалы Российской Федерации, генералы армии, адмиралы флота - для старших и младших офицеров, прапорщиков, мичманов, сержантов, старшин, солдат и матросов;

- генералы, адмиралы, полковники и капитаны I ранга - для младших офицеров, прапорщиков, мичманов, сержантов, старшин, солдат и матросов;

- старшие офицеры в воинских званиях подполковник, капитан II ранга, майор, капитан III ранга - для прапорщиков, мичманов, сержантов, старшин, солдат и матросов;

- младшие офицеры - для сержантов, старшин, солдат и матросов;

- прапорщики и мичманы - для сержантов, старшин, солдат и матросов одной с ними воинской части;

- сержанты и старшины - для солдат и матросов одной с ними воинской части.

Приказ представляет собой обязательное для исполнения служебное распоряжение начальника, адресованное подчиненному, которое выражается в письменной или устной форме. Объективная сторона состава преступления, как отмечалось, выражается в бездействии. При этом военнослужащий может открыто заявить о нежелании исполнять приказ, может проигнорировать распоряжение, не исполнить приказ в полном объеме и т.д. Сущность неисполнения во всех этих случаях одна - военнослужащим не предпринимаются действия, направленные на исполнение приказа или предпринимаются не все необходимые действия.

Обязательным признаком объективной стороны рассматриваемого состава преступления являются общественно опасные последствия в виде существенного вреда интересам службы. Между деянием и наступившими последствиями должна быть причинная связь.

Понятие существенного вреда в законе не раскрывается. Оно является оценочным и подлежит определению в каждом конкретном случае. Так, оно может выразиться в материальном ущербе, наступлении вреда для здоровья людей, срыве выполнения боевой задачи и т.п.

Состав преступления материальный. Деяние окончено с момента наступления общественно опасных последствий.

С **субъективной стороны** преступление совершается с прямым или косвенным умыслом. Виновный сознает, что не исполняет приказ, предвидит наступление существенного вреда, желает, сознательно допускает или безразлично относится к его наступлению.

**Субъект** специальный: военнослужащий, подчиненный по службе.

[Частью 2 ст. 332](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E927sF05O) УК РФ установлена ответственность за неисполнение приказа, совершенное группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой ([ст. 35](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A7E920sF00O) УК РФ), а равно повлекшее тяжкие последствия. Тяжкие последствия - понятие оценочное. Разграничение между существенным вредом и тяжкими последствиями проводится с учетом значимости неисполненных требований, объема причиненного вреда, его характера. Так, тяжкими последствиями могут быть признаны причинение тяжкого вреда здоровью, причинение вреда здоровью нескольких лиц, смерть человека, массовое неповиновение, причинение крупного материального ущерба и т.д.

[Частью 3 ст. 332](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E927sF0BO) УК РФ предусмотрена ответственность за неисполнение приказа вследствие небрежного либо недобросовестного отношения к службе, повлекшее тяжкие последствия. Отличие данного состава преступления от составов преступлений, предусмотренных [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E927sF07O) или [2 этой же статьи](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E927sF05O), состоит в том, что оно совершается по неосторожности. Остальные признаки являются идентичными.

Не образует состава неисполнения приказа неисполнение незаконного приказа. В соответствии с [ч. 3 ст. 37](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000CD9125BFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A7EC24sF03O) Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе" командирам (начальникам) запрещается отдавать приказы (приказания) и распоряжения, не имеющие отношения к исполнению обязанностей военной службы или направленные на нарушение законодательства Российской Федерации.

Сопротивление начальнику или принуждение

его к нарушению обязанностей военной службы ([ст. 333](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E920sF03O) УК РФ)

**Основным объектом** преступления является установленный порядок подчиненности и воинских уставных взаимоотношений. **Дополнительный объект** - здоровье человека.

**Объективная сторона** состоит в совершении одного из следующих действий или их совокупности:

- сопротивление начальнику, а равно иному лицу, исполняющему возложенные на него обязанности военной службы, сопряженное с насилием или с угрозой его применения;

- принуждение начальника, а равно иного лица, исполняющего возложенные на него обязанности военной службы, к нарушению этих обязанностей, сопряженное с насилием или с угрозой его применения.

К лицам, исполняющим возложенные на них обязанности военной службы, относятся военнослужащие, не являющиеся начальниками по отношению к виновному, но находящиеся при исполнении обязанностей по военной службе, например лица, выполняющие обязанности часового, патрульного и т.п.

Сопротивление заключается в оказании противодействия начальнику или иному лицу, указанному в законе, в исполнении им своих обязанностей, что затрудняет это исполнение или делает его невозможным. Сопротивление является активным действием, сопряженным с насилием или угрозой его применения. Оно носит открытый, демонстративный характер. Совершение преступления в форме сопротивления возможно только в период исполнения начальником или иным лицом обязанностей по военной службе. Сопротивление в иное время не образует состава рассматриваемого преступления. Не образует состава преступления и сопротивление незаконным действиям начальника.

Принуждение к нарушению обязанностей военной службы состоит в действиях, целью которых является изменить поведение начальника, заставить его выполнить волю виновного и тем самым нарушить возложенные на начальника обязанности, может быть, например, принуждение начальника предоставить неположенные увольнение, отпуск, освободить от выполнения каких-либо работ и т.п. Для наличия состава принуждения, так же как и для наличия состава сопротивления, необходимо, чтобы действия виновного были сопряжены с применением насилия или угрозой его применения. Однако в отличие от состава сопротивления принуждение может быть совершено и не в период выполнения начальником обязанностей по военной службе, но и в иной период в расчете на выполнение требований виновного в будущем.

Применительно к насилию в законе указано на непосредственное применение насилия или угрозу его применения. Угроза применения насилия является психическим воздействием на лицо. Но по своему содержанию она должна содержать указание на применение физического насилия любой степени. Поэтому, например, угроза уничтожения имущества, распространения порочащих сведений и т.д. не образует состава рассматриваемого преступления. Способ доведения угрозы до сведения потерпевшего не влияет на квалификацию деяния.

Объем реально применяемого насилия в законе не указан. Однако в данном случае понятие насилия может охватывать насилие, не опасное для жизни или здоровья: побои, легкий вред здоровью.

Состав по конструкции объективной стороны формальный. Сопротивление и принуждение будут окончены с момента применения насилия или угрозы его применения. На наличие состава преступления не влияет, добился ли виновный своей цели воспрепятствовать исполнению обязанностей или принудить начальника или иное лицо, исполняющее обязанности военной службы, к нарушению этих обязанностей или нет.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется только прямым умыслом.

**Субъект** преступления специальный - военнослужащий.

[Частью 2 ст. 333](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E920sF06O) УК РФ установлена ответственность за то же деяние, совершенное при наличии квалифицирующих признаков:

а) группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

б) с применением оружия;

в) с причинением тяжкого или средней тяжести вреда здоровью либо иных тяжких последствий.

Понятие группы лиц, группы лиц по предварительному сговору или организованной группы приведено в [ст. 35](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A7E920sF01O) УК РФ.

Применение оружия означает его действительное применение по назначению, т.е. для поражения живой или иной цели, а также демонстрацию оружия, угрозу им. Понятие оружия дано в Федеральном [законе](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB165CFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A7E825sF03O) "Об оружии".

[Пунктом "в" ч. 2 ст. 333](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E920sF05O) УК РФ полностью охватывается деяние, повлекшее причинение вреда здоровью средней тяжести, а также тяжкий вред здоровью без отягчающих обстоятельств. При наличии таких обстоятельств деяние не требует дополнительной квалификации по соответствующей части [ст. 111](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A7ED23sF01O) УК РФ.

Составом преступления, предусмотренным [ст. 333](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E920sF03O) УК РФ, не охватывается причинение смерти при сопротивлении или принуждении. Такое деяние следует квалифицировать по [п. "б" ч. 2 ст. 105](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A7ED27sF0BO) УК РФ.

Иные тяжкие последствия относятся к оценочным понятиям. В этом случае они определяются с учетом характера, объема, значимости последствий. В этой связи к ним, например, могут быть отнесены причинение крупного материального ущерба, вывод из строя военной техники, заболевание военнослужащих и т.п.

Состав преступления, предусмотренный [п. "в" ч. 2 ст. 333](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E920sF05O) УК РФ, является материальным и будет оконченным с момента наступления общественно опасных последствий. Субъективная сторона в зависимости от отношения к последствиям может характеризоваться прямым или косвенным умыслом, а также двумя формами вины.

Насильственные действия в отношении

начальника ([ст. 334](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E920sF0BO) УК РФ)

**Основным объектом** преступления является установленный порядок подчиненности и воинских уставных взаимоотношений. Дополнительный объект - здоровье человека.

**Объективная сторона** преступления выражается в действии и состоит в нанесении побоев либо в применении иного насилия в отношении начальника, совершенных во время исполнения им обязанностей военной службы или в связи с исполнением этих обязанностей.

Под побоями понимается многократное (два и более раза) нанесение ударов потерпевшему. Иные насильственные действия, причинившие физическую боль, могут выражаться в щипании, сечении, выкручивании рук, термическом воздействии, нанесении повреждений тупыми и острыми предметами и т.п. Составом преступления, предусмотренным [ч. 1 ст. 334](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E921sF02O) УК РФ, охватывается и причинение легкого вреда здоровью.

Обязательным признаком объективной стороны преступления является время нанесения побоев или применения иного насилия. Насилие должно быть осуществлено во время исполнения начальником обязанностей военной службы, т.е. в период исполнения своих должностных обязанностей, в период нахождения на территории воинской части в установленное время или в период выполнения иных обязанностей по военной службе (обязанностей дежурного, караульного, во время исполнения приказа вышестоящего начальника и т.д.).

Объективная сторона преступления может быть выполнена и в иное время, но в этом случае для наличия состава преступления необходимо, чтобы побои или применение иного насилия были совершены в связи с исполнением обязанностей военной службы, например из мести за их исполнение. Место совершения преступления не влияет на квалификацию деяния.

Состав преступления формальный. Деяние будет окончено с момента нанесения побоев или применения иного насилия вне зависимости от наступления общественно опасных последствий.

Насилие, примененное к начальнику в процессе сопротивления или принуждения, квалифицируется по [ст. 333](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E920sF03O) УК РФ.

Рассматриваемый состав преступления будет иметь место только в том случае, когда насилие применяется за или в связи с законными действиями начальника. В противном случае состав данного преступления отсутствует.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный сознает, что применяет насилие к начальнику, и желает этого. При применении насилия в связи с исполнением обязанностей военной службы обязательным признаком субъективной стороны преступления является его мотив.

**Субъект** преступления специальный - военнослужащий, являющийся подчиненным потерпевшего.

Содержание квалифицирующих признаков, предусмотренных [ч. 2 ст. 334](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E921sF00O) УК РФ, к которым относятся совершение преступления:

- группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

- с применением оружия;

- с причинением тяжкого или средней тяжести вреда здоровью либо иных тяжких последствий, тождественно рассмотренным выше аналогичным признакам.

Нарушение уставных правил взаимоотношений

между военнослужащими при отсутствии

между ними отношений подчиненности ([ст. 335](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E921sF05O) УК РФ)

**Основным объектом** данного преступления является установленный порядок воинских уставных взаимоотношений между военнослужащими, не находящимися в подчиненности. **Дополнительный объект** - честь, достоинство, здоровье личности.

**Объективная сторона** выражается в действии и состоит в нарушении уставных правил взаимоотношений между военнослужащими при отсутствии между ними отношений подчиненности, связанном с унижением чести и достоинства личности или издевательством над потерпевшим либо сопряженном с насилием.

В частности, в [ст. 13](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550010BDF1C5FFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A7E82CsF06O) Устава внутренней службы Вооруженных Сил РФ указано, что военнослужащий должен дорожить войсковым товариществом, не щадя своей жизни, выручать товарищей из опасности, помогать им словом и делом, уважать честь и достоинство каждого, не допускать в отношении себя и других военнослужащих грубости и издевательств, удерживать их от недостойных поступков.

Нарушение этих требований, выраженное в унижении чести и достоинства или издевательстве над потерпевшим либо сопряженное с насилием, и составляет сущность нарушения уставных правил взаимоотношений между военнослужащими. Для данного состава преступления не имеет значения, совершено ли деяние в связи деятельностью потерпевшего по службе или из иных побуждений. Преступление совершается путем действия и может выражаться в оскорблении, издевательстве, унижении, принуждении к выполнению работы, не связанной с военной службой, принуждении к выполнению работы за других лиц и т.п.

Для наличия состава преступления необходимо наличие хотя бы одного из следующих обстоятельств. Деяние должно быть связано с унижением чести и достоинства или издевательством над потерпевшим либо сопряжено с насилием.

Под честью понимается общественная оценка личности, относящаяся к ее моральным, нравственным, духовным, социальным качествам. Достоинство - это внутренняя самооценка личности с позиции своей значимости в обществе, конкретном коллективе, самооценка своих умственных, деловых, моральных качеств.

Издевательством являются действия, направленные на унижение личности. Они могут выражаться в злой насмешке, принуждении к выполнению унизительных действий (например, чистка туалета собственной зубной щеткой, попрошайничество), в присвоении оскорбительных кличек и т.д.

Понятием насилия охватывается насилие, не повлекшее причинение вреда здоровью, а также причинение легкого вреда здоровью.

Состав преступления формальный. Деяние окончено с момента совершения указанных в диспозиции рассматриваемой [статьи](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E921sF05O) действий независимо от наступления общественно опасных последствий.

В случаях, когда нарушение уставных правил взаимоотношений сопряжено с действиями, образующими самостоятельный состав преступления, например насильственное изъятие имущества военнослужащего, совершение с ним действий сексуального характера и др., действия виновного подлежат квалификации по совокупности преступлений, предусмотренных соответствующими статьями [УК](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EsC05O) РФ.

С **субъективной стороны** преступление характеризуется прямым умыслом. Мотив поведения не имеет значения для квалификации деяния. Как правило, мотивом совершения преступления является желание утвердить свое превосходство, добиться материальной выгоды, облегчения условий несения службы за счет принуждения к выполнению своих обязанностей других лиц. Нередко имеют место и хулиганские побуждения.

**Субъект** преступления специальный - военнослужащий, не состоящий в отношениях подчиненности с потерпевшим.

Квалифицирующими признаками преступления, предусмотренными [ч. 2 ст. 335](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E922sF02O) УК РФ, являются:

- совершение преступления в отношении двух или более лиц;

- совершение преступления группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

- с применением оружия;

- с причинением средней тяжести вреда здоровью.

Все указанные признаки, за исключением последнего, были рассмотрены выше. Понятие причинения вреда здоровью средней тяжести дано в [ст. 112](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A7ED2DsF00O) УК РФ.

Особо квалифицированный состав образует совершение рассматриваемого преступления, если деяния, предусмотренные [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E921sF0AO) или [2 ст. 335](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E922sF02O) УК РФ, повлекли тяжкие последствия. Этот признак является оценочным, и подход к его определению был приведен при рассмотрении состава преступления, предусмотренного [ст. 333](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E920sF03O) УК РФ. К таким последствиям можно отнести, например, самоубийство потерпевшего, причинение ему тяжкого вреда здоровью.

Оскорбление военнослужащего ([ст. 336](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E922sF0BO) УК РФ)

**Основной объект** преступления - установленный порядок воинских уставных взаимоотношений. **Дополнительный объект** - честь и достоинство военнослужащего.

[Статья 336](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E922sF0BO) УК РФ, устанавливающая ответственность за оскорбление военнослужащего, является специальной нормой по отношению к [ст. 130](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1D6BsA0EO) УК РФ, предусматривающей ответственность за оскорбление.

**Объективная сторона** состоит в оскорблении одним военнослужащим другого во время исполнения или в связи с исполнением обязанностей военной службы.

Оскорбление представляет собой унижение чести и достоинства другого лица, выраженное в неприличной форме.

Унижение чести и достоинства означает негативную оценку личности, ее социальных, моральных, нравственных и других качеств, выраженную в действиях, которые не приняты в обществе (пощечина, плевок в лицо, срывание погон и т.п.), дискредитацию личности в глазах окружающих.

Под честью понимается общественная оценка личности, относящаяся к ее моральным, нравственным, духовным, социальным качествам. Достоинство - это внутренняя самооценка личности с позиции своей значимости в обществе, конкретном коллективе, самооценка своих умственных, деловых, моральных качеств.

Оскорбление может быть осуществлено любыми способами: словесно, жестами, письменно и т.д. Способ совершения преступления не влияет на наличие состава преступления.

Для рассматриваемого состава преступления необходимо наличие нескольких условий. Во-первых, оскорбление должно быть осуществлено во время исполнения или в связи с исполнением обязанностей военной службы. Во-вторых, [ч. 1 ст. 336](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E923sF02O) УК РФ установлена ответственность за оскорбление одним военнослужащим другого военнослужащего, который не является его начальником.

Место совершения преступления (например, на территории воинской части или за ее пределами) на квалификацию деяния не влияет. Не имеет значения для состава преступления и присутствие или отсутствие третьих лиц в момент оскорбления. Кроме того, оскорбление может быть совершено как в присутствии потерпевшего, так и в его отсутствие.

В-третьих, оскорбление должно быть осуществлено во время исполнения или в связи с исполнением обязанностей военной службы, в противном случае деяние подлежит квалификации по [ст. 130](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1D6BsA0EO) УК РФ.

Время исполнения обязанностей военной службы определяется исходя из факта исполнения потерпевшим военнослужащим обязанностей в момент совершения преступления. Это может быть исполнение должностных обязанностей, исполнение приказа начальника, исполнение обязанностей дежурного, дневального и т.д.

Объективная сторона преступления может быть выполнена и в иное время, но в этом случае для наличия состава преступления необходимо, чтобы оскорбление было совершено в связи с исполнением обязанностей военной службы, например из мести за их исполнение.

Оскорбление должно быть выражено в неприличной форме. Неприличная форма означает не только нецензурную брань или непристойные жесты, но и иные формы, которые находятся в противоречии с принятыми в обществе нормами поведения, например плевок в лицо, пощечина, уничижительная кличка и др.

По конструкции объективной стороны данное преступление является преступлением с формальным составом и считается оконченным с момента совершения оскорбления.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный сознает, что унижает честь и достоинство военнослужащего, и желает этого. При нанесении оскорбления не в период исполнения потерпевшим должностных обязанностей обязательным признаком субъективной стороны состава преступления является его мотивация - связь с исполнением обязанностей военной службы.

**Субъект** преступления специальный - военнослужащий, не состоящий в отношениях подчиненности с потерпевшим.

Квалифицированный состав ([ч. 2 ст. 336](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E923sF00O) УК РФ) предусматривает ответственность за оскорбление подчиненным начальника, а равно начальником подчиненного во время исполнения или в связи с исполнением обязанностей военной службы. Все иные признаки совпадают с признаками состава преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 336](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E923sF02O) УК РФ.

§ 3. Преступления, посягающие на установленный

порядок прохождения военной службы

Самовольное оставление части

или места службы ([ст. 337](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E923sF06O) УК РФ)

**Объект** преступления - установленный порядок прохождения военной службы в рядах Вооруженных Сил РФ и выполнения обязанности по прохождению военной службы

**Объективная сторона** выражается в действии - самовольном оставлении части или места службы или бездействии - неявке в срок без уважительных причин на службу при увольнении из части, при назначении, переводе, из командировки, отпуска или медицинской организации продолжительностью свыше 2 суток, но не более 10 суток, совершенных военнослужащим, проходящим военную службу по призыву.

Самовольным считается оставление расположения части или места прохождения службы без разрешения начальника.

Территория воинской части - это место ее расположения (казарменного, походного, лагерного). Местом службы, как правило, является территория воинской части, но к нему может быть отнесено и место фактического исполнения обязанностей военной службы.

Неявкой в срок является неприбытие в установленный срок в часть или к месту службы. Состав преступления образует неявка в срок только без уважительных причин. Уважительными причинами неявки могут быть болезнь военнослужащего, стихийное бедствие, нарушение транспортного сообщения и т.п.

Время самовольного оставления части исчисляется с момента фактического оставления части или места службы, а при неявке в срок - с момента истечения срока прибытия.

Преступление носит длящийся характер. Состав преступления по конструкции объективной стороны формальный. Деяние окончено по истечении 2 суток с момента самовольного оставления или неявки в часть или к месту службы.

Срок самовольного оставления части для наличия состава преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 337](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A6CAFsE09O) УК РФ, должен составлять свыше 2 суток, но не более 10 суток.

**Субъективная сторона** характеризуется виной в виде прямого умысла.

**Субъект** преступления - специальный: военнослужащий, проходящий военную службу по призыву.

Правовой статус лиц, проходящих военную службу по призыву, распространяется также и на следующие категории лиц:

- граждан, не проходивших военную службу, при зачислении в военные образовательные учреждения профессионального образования до заключения с ними контракта;

- военнослужащих мужского пола, отчисленных из военных образовательных учреждений профессионального образования за недисциплинированность, неуспеваемость или нежелание учиться, а также отказавшихся заключить контракт о прохождении военной службы, если к моменту отчисления из указанных образовательных учреждений они достигли возраста 18 лет, не выслужили установленного срока военной службы по призыву и не имеют права на увольнение с военной службы, на освобождение или отсрочку от призыва на военную службу.

[Частью 2 ст. 337](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E923sF05O) УК РФ установлена ответственность за рассмотренные выше деяния, совершенные военнослужащим, отбывающим наказание в дисциплинарной воинской части.

Особенности состава данного преступления заключаются в том, что самовольное оставление или неявка относятся исключительно к дисциплинарной воинской части, а субъектом преступления (субъект специальный) является осужденный военнослужащий, отбывающий наказание в указанной воинской части.

В соответствии с [Постановлением](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000EDC165AFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A7E824sF0BO) Правительства РФ от 4 июня 1997 г. N 669 "Об утверждении положения о дисциплинарной воинской части" дисциплинарные воинские части (отдельные дисциплинарные батальоны и отдельные дисциплинарные роты) предназначены для отбывания осужденными военнослужащими наказания в виде содержания в дисциплинарной воинской части. Они 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.

Дисциплинарная воинская часть размещается отдельно от других воинских частей гарнизона <1>.

--------------------------------

<1> СЗ РФ. 1997. N 23. Ст. 2697.

[Частью 3 ст. 337](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E923sF0BO) УК РФ предусмотрена уголовная ответственность за самовольное оставление части или места службы, а равно неявку в срок без уважительных причин на службу продолжительностью свыше 10 суток, но не более 1 месяца.

Основные признаки данного состава преступления аналогичны рассмотренным выше. Квалифицирующим признаком в данном случае является продолжительность самовольного оставления части или неявки в нее - свыше 10 суток, но не более 1 месяца.

Законом также расширен круг субъектов этого состава преступления. Субъект преступления, так же как и ранее, специальный, но, помимо военнослужащих, проходящих военную службу по призыву, субъектом преступления являются и военнослужащие, проходящие военную службу по контракту.

Военную службу по контракту могут проходить следующие категории граждан:

- военнослужащие, у которых заканчивается предыдущий контракт о прохождении военной службы;

- военнослужащие, проходящие военную службу по призыву, прослужившие не менее 6 месяцев;

- граждане, пребывающие в запасе;

- граждане мужского пола, не пребывающие в запасе, окончившие государственные, муниципальные или имеющие государственную аккредитацию по соответствующим направлениям подготовки (специальностям) негосударственные образовательные учреждения высшего профессионального образования;

- граждане женского пола, не пребывающие в запасе;

- другие граждане в соответствии с нормативными правовыми актами Президента РФ;

- граждане, поступившие в военные образовательные учреждения профессионального образования, заключившие контракт о прохождении военной службы в порядке, установленном законом.

Контракт о прохождении военной службы также вправе заключать иностранные граждане, законно находящиеся на территории Российской Федерации.

Применительно к военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, как неявку к месту службы следует квалифицировать и ситуации, когда, проживая за территорией части, указанные лица не являются на службу, тем самым уклоняясь от исполнения обязанностей военной службы.

Деяния, предусмотренные [ч. 3 ст. 337](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E923sF0BO) УК РФ, продолжительностью свыше 1 месяца квалифицируются по [ч. 4 этой же статьи](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E92CsF03O).

В соответствии с [примечанием к ст. 337](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E92CsF01O) УК РФ военнослужащий, впервые совершивший деяния, предусмотренные настоящей [статьей](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E923sF06O), может быть освобожден от уголовной ответственности, если самовольное оставление части явилось следствием стечения тяжелых обстоятельств; болезнь самого военнослужащего, его родителей, близких родственников, тяжелое положение семьи вследствие стихийного бедствия, унижение со стороны других военнослужащих и т.п. Наличие тяжелых обстоятельств подлежит установлению и оценке в каждом конкретном случае.

Дезертирство ([ст. 338](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E92CsF06O) УК РФ)

**Объектом** преступления является установленный порядок прохождения военной службы и выполнения обязанности по прохождению военной службы.

**Объективная сторона** преступления состоит в самовольном оставлении части или места службы в целях уклонения от прохождения военной службы, а равно неявка в тех же целях на службу.

Понятие самовольного оставления части или места службы приведено выше [при анализе](#Par14178) состава преступления, предусмотренного [ст. 337](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E923sF06O) УК РФ. Хотя объективные стороны самовольного оставления части и дезертирства полностью совпадают, дезертирство представляет собой более опасное посягательство, поскольку направлено на нарушение конституционной обязанности граждан по защите Отечества. Срок, на который виновный самовольно оставил воинскую часть или в течение которого не явился в воинскую часть или к месту службы, не влияет на квалификацию деяния. Оно относится к категории длящихся преступлений, состав преступления будет оконченным с момента оставления воинской части или неявки в часть или к месту службы. Преступление длится в течение всего времени, пока виновный незаконно находится вне воинской части или места службы, и до момента прекращения этого состояния по любой причине (задержание, явка с повинной и т.д.). Явка с повинной в таких случаях не образует добровольного отказа от совершения преступления, но учитывается как обстоятельство, смягчающее наказание.

**Субъективная сторона** дезертирства характеризуется прямым умыслом. Обязательным признаком субъективной стороны этого преступления является наличие цели уклонения от прохождения военной службы, т.е. намерение вовсе уклониться от ее прохождения.

**Субъект** преступления специальный - военнослужащий.

Квалифицированным составом преступления является совершение дезертирства с оружием, вверенным по службе, а равно дезертирство, совершенное группой лиц по предварительному сговору или организованной группой ([ч. 2 ст. 338](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E92CsF05O) УК РФ).

Понятие группы лиц по предварительному сговору и организованной группы приведено в [ст. 35](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A7E920sF00O) УК РФ.

Квалифицирующий признак совершения дезертирства с вверенным оружием означает, что оружие получено военнослужащим на законных основаниях. Так, оружие вверяется военнослужащему на период несения караульной службы, пограничной службы и т.д. Оружие может быть вверено ему и на период командировки. При незаконном завладении оружием действия виновного следует дополнительно квалифицировать [ст. 226](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A6EC23sF0BO) УК РФ.

[Примечанием к ст. 338](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E92CsF0BO) УК РФ установлено, что военнослужащий, впервые совершивший дезертирство, предусмотренное [ч. 1 настоящей статьи](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E92CsF07O), может быть освобожден от уголовной ответственности, если дезертирство явилось следствием стечения тяжелых обстоятельств.

Понятие тяжелых обстоятельств было приведено выше.

Уклонение от исполнения обязанностей военной службы путем

симуляции болезни или иными способами ([ст. 339](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E92DsF02O) УК РФ)

**Объект** преступления - установленный порядок прохождения военной службы и выполнения обязанности по прохождению военной службы.

**Объективная сторона** преступления характеризуется действием и состоит в уклонении военнослужащего от исполнения обязанностей военной службы. Уклонение предполагает постоянное или временное освобождение военнослужащего от исполнения обязанностей военной службы. Способы совершения уклонения прямо указаны в законе. К ним относятся:

- симуляция болезни;

- причинение себе какого-либо повреждения (членовредительство);

- подлог документов;

- иной обман.

Симуляция болезни состоит в приписывании себе какой-либо болезни или преувеличении симптомов какого-либо заболевания (психического расстройства, слепоты, глухоты и т.п.).

Членовредительством является умышленное причинение себе телесных повреждений (повреждение конечностей, органов зрения, причинение ожога, отравление и т.д.). Способ членовредительства не имеет значения для квалификации преступления. Он может быть сопряжен с применением огнестрельного или холодного оружия, предметов бытового назначения (например, столовый нож, топор), с использованием химических, ядовитых веществ и др. При этом вред здоровью может быть причинен как самим военнослужащим, желающим уклониться от исполнения обязанностей военной службы, так и иным лицом по просьбе военнослужащего. Действия этого лица надлежит квалифицировать по совокупности преступлений как пособничество в уклонении от исполнения обязанностей военной службы ([ч. 4 ст. 33](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A7E927sF06O) и [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E92DsF03O) или [2 ст. 339](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E92DsF01O) УК РФ).

Подлог документов предполагает использование поддельных, фальсифицированных документов. Поддельными буду являться документы, в которые тем или иным способом внесены недостоверные данные, изменены достоверные данные. Способ подделки не имеет значения для рассматриваемого состава преступления. Поддельным является и полностью изготовленный фальшивый документ. Подделка может быть осуществлена самим военнослужащим или иным лицом. При наличии необходимых обстоятельств правовая оценка действий такого лица должна быть дана в соответствии с нормой о совокупности преступлений.

Понятием иного обмана охватываются все другие, за исключением перечисленных, способы совершения уклонения. В частности, ими могут быть договоренность с должностным лицом, его подкуп, использование личных дружеских отношений с командиром, направление на медицинскую комиссию вместо себя другого военнослужащего и иные способы.

Состав преступления формальный. Деяние будет оконченным с момента прекращения выполнения обязанностей военной службы (полностью или частично).

**Субъективная сторона** характеризуется прямым умыслом. Обязательный признак субъективной стороны - наличие специальной цели - уклонения от исполнения обязанностей военной службы.

**Субъект** преступления специальный - военнослужащий.

Квалифицированный состав преступления образуют те же действия, совершенные в целях полного освобождения от исполнения обязанностей военной службы.

§ 4. Преступления, посягающие на установленный порядок

несения специальных служб

Нарушение правил несения боевого дежурства ([ст. 340](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E92DsF07O) УК РФ)

**Объект** преступления - установленный порядок несения боевого дежурства в Вооруженных Силах РФ.

Боевое дежурство (боевая служба) является выполнением боевой задачи. Оно осуществляется дежурными силами и средствами, назначенными от воинских частей и подразделений видов Вооруженных Сил и родов войск. В состав дежурных сил и средств входят боевые расчеты, экипажи кораблей и летательных аппаратов, дежурные смены пунктов управления, сил и средств боевого обеспечения и обслуживания.

В Военно-Морском Флоте боевая служба является высшей формой поддержания боевой готовности сил флота в мирное время.

**Объективная сторона** состоит в нарушении правил несения боевого дежурства (боевой службы) по своевременному обнаружению и отражению внезапного нападения на Российскую Федерацию либо по обеспечению ее безопасности. Правила несения боевого дежурства определяются Уставом внутренней службы Вооруженных Сил РФ, приказами и директивами министра обороны, начальника Генерального штаба и главнокомандующих видами Вооруженных Сил РФ. На основе этих нормативных предписаний командир воинской части устанавливает состав дежурных сил и средств, степень их боевой готовности, продолжительность, порядок несения боевого дежурства, подготовки личного состава, вооружения и военной техники к заступлению на боевое дежурство (боевую службу) и их смены. Порядок заступления на боевое дежурство (боевую службу) определяется приказами главнокомандующих видами Вооруженных Сил РФ. На боевое дежурство (боевую службу) запрещается назначать военнослужащих, не приведенных к военной присяге, не усвоивших программу соответствующей подготовки в установленном объеме, совершивших проступки, по которым ведется расследование, и больных.

Нарушение правил несения боевого дежурства может выражаться как в действии, так и в бездействии. Так, нарушением правил будет передача кому бы то ни было, хотя бы и временно, исполнения обязанностей по несению боевого дежурства без разрешения командира дежурных сил и средств, отвлечение от боевого дежурства и занятие делами, не связанными с его исполнением, самовольное оставление боевого поста или другого места несения боевого дежурства, проведение работ на вооружении и военной технике, снижающих установленную их готовность, и т.п. Поскольку диспозиция рассматриваемой [статьи](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E92DsF07O) является бланкетной, в каждом случае необходимо устанавливать, какое именно правило было нарушено.

Обязательным признаком объективной стороны состава преступления являются последствия в виде причинения вреда интересам безопасности государства или создание угрозы наступления таких последствий. Вид и характер последствий или создание условий причинения вреда, их реальность подлежат установлению в каждом конкретном случае с учетом особенностей боевой задачи.

Состав по конструкции формально-материальный. Преступление может быть окончено как с момента нарушения правил несения боевого дежурства (при создании угрозы интересам безопасности России), так и с момента причинения вреда указанным интересам. Вопрос о причинении вреда решается в каждом конкретном случае в зависимости от характера выполняемой задачи, характера нарушения, реальности причинения вреда и других обстоятельств.

**Субъективная сторона** характеризуется виной в виде прямого или косвенного умысла.

**Субъект** преступления специальный - военнослужащий, находящийся на боевом дежурстве. Военнослужащий признается субъектом преступления вне зависимости от того, находился он на боевом посту или в отдыхающей смене.

Квалифицированный состав ([ч. 2 ст. 340](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E92DsF0AO) УК РФ) предусматривает ответственность за то же деяние, повлекшее наступление тяжких последствий. В законе понятие тяжких последствий не раскрывается, оно является оценочным. Тяжкими последствиями могут быть признаны гибель людей, уничтожение техники, проникновение на территорию России разведывательных самолетов, подводных лодок, вторжение воинских формирований на территорию Российской Федерации, срыв выполняемой задачи и т.п. Тяжкие последствия должны находиться в причинной связи с нарушением правил боевого дежурства.

Субъективное отношение виновного к последствиям, как правило, неосторожное.

[Частью 3 ст. 340](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA24sF02O) УК РФ установлена ответственность за нарушение правил несения боевого дежурства, совершенное по неосторожности, вследствие небрежного или недобросовестного отношения к ним и повлекшее тяжкие последствия. Понятие тяжких последствий приведено выше.

Нарушение правил несения пограничной службы ([ст. 341](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA24sF00O) УК РФ)

**Объект** данного преступления - безопасность Государственной границы Российской Федерации и установленный порядок несения пограничной службы.

Порядок несения пограничной службы, полномочия пограничных органов регламентированы [Законом](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DD8125AFFBAFC02A3442EsC05O) РФ "О Государственной границе Российской Федерации" и другими нормативными правовыми актами.

**Объективная сторона** преступления заключается в нарушении правил несения пограничной службы и может быть выражена в действии или бездействии.

Диспозиция является бланкетной и требует обращения к соответствующим правилам несения пограничной службы. Оно может состоять в самовольной отлучке, сне в период службы, самовольном пропуске через границу лиц или товаров, в нарушении правил применения оружия и т.п.

Обязательным признаком объективной стороны состава преступления являются последствия в виде причинения вреда интересам безопасности государства или создание угрозы наступления таких последствий. Вид и характер последствий или создание условий причинения вреда, их реальность подлежат установлению в каждом конкретном случае.

Состав по конструкции формально-материальный. Преступление может быть окончено как с момента нарушения правил несения пограничной службы (при создании угрозы интересам безопасности России), так и с момента причинения вреда указанным интересам. Вопрос о причинении вреда, реальности возможности его причинения решается в каждом конкретном случае.

**Субъективная сторона** рассматриваемого состава преступления характеризуется умышленной формой вины.

**Субъект** специальный - военнослужащий, входящий в состав пограничного наряда или исполняющий иные обязанности пограничной службы, т.е. лицо, не входящее в состав пограничного наряда, но участвующее в охране Государственной границы (например, командир подразделения, начальник заставы).

Квалифицированный состав ([ч. 2 ст. 341](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA24sF07O) УК РФ) предусматривает ответственность за то же деяние, повлекшее наступление тяжких последствий. В законе понятие тяжких последствий не раскрывается, оно является оценочным. Тяжкими последствиями могут быть признаны совершение нападений на население и важные охраняемые объекты перешедшими границу бандгруппами, перемещение на территорию Российской Федерации крупных партий оружия, наркотиков, уничтожение государственного имущества и т.д.

Тяжкие последствия должны находиться в причинной связи с нарушением правил боевого дежурства.

Субъективное отношение виновного к последствиям, как правило, неосторожное.

[Частью 3 ст. 341](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA24sF05O) УК РФ установлена ответственность за нарушение правил несения пограничной службы, совершенное по неосторожности, вследствие небрежного или недобросовестного отношения к ним и повлекшее тяжкие последствия. Понятие тяжких последствий приведено выше.

Нарушение уставных правил караульной службы ([ст. 342](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA24sF0BO) УК РФ)

**Объектом** преступления является установленный порядок несения караульной (вахтенной) службы.

Караульная служба предназначена для надежной охраны и обороны боевых знамен, хранилищ с вооружением, военной техникой, другими материальными средствами и иных военных и государственных объектов, а также для охраны лиц, содержащихся на гауптвахте и в дисциплинарном батальоне. Вахтенная служба по своему содержанию совпадает с караульной и отличается лишь тем, что ее несут на кораблях Военно-Морского Флота.

Конкретизируя эти положения, следует сказать, что под объектами, охраняемыми караулами, следует понимать боевые знамена, оружие, боеприпасы, военную технику и любое другое имущество, здания и сооружения, хранилища, штабы и пункты управления, содержащуюся в них документацию, физических лиц, находящихся на гауптвахте или в дисциплинарной воинской части. Таким образом, противоправные деяния, предусмотренные [ст. 342](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA24sF0BO) УК РФ, могут посягать на любое военное и иное имущество, а также на жизнь и здоровье физических лиц, которые находятся под охраной караула и указаны в табеле постам конкретного караула.

**Объективная сторона** преступления может быть выражена как действием, так и бездействием.

Правила караульной службы установлены [Уставом](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550010BDF1C5FFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A2EE2CsF04O) гарнизонной и караульной служб Вооруженных Сил РФ.

[Устав](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550010BDF1C5FFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A2EE2CsF04O) определяет предназначение, порядок организации и несения гарнизонной и караульной служб, права и обязанности должностных лиц гарнизона и военнослужащих, несущих эти службы, а также регламентирует проведение гарнизонных мероприятий с участием войск.

Действие [Устава](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550010BDF1C5FFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A2EE2CsF04O) распространяется на военнослужащих пограничных войск, внутренних войск Министерства внутренних дел РФ, железнодорожных войск, войск гражданской обороны, системы федеральных органов государственной безопасности, Главного управления охраны РФ, Федерального агентства правительственной связи и информации при Президенте РФ, Государственной противопожарной службы Министерства по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий, других министерств и ведомств.

[Уставом](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550010BDF1C5FFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A2EE2CsF04O) гарнизонной и караульной служб руководствуются все военнослужащие и должностные лица воинских частей, кораблей, штабов, управлений, учреждений и военных образовательных учреждений профессионального образования Вооруженных Сил РФ. В зависимости от специфики службы отдельные виды караульной службы регламентированы и другими нормативными правовыми актами (например, Корабельным уставом Военно-Морского Флота РФ).

Нарушение уставных правил несения караульной службы заключается в невыполнении или ненадлежащем выполнении установленных предписаний.

Например, оно может выражаться в оставлении охраняемых объектов без охраны, ведении разговоров с посторонними лицами, в допуске их к охраняемому объекту, в употреблении на посту спиртных напитков, наркотиков и т.п.

Диспозиция рассматриваемой нормы бланкетная. При квалификации деяния необходимо обращаться к правилам несения караульной (вахтенной) службы. К примеру, Уставом гарнизонной и караульной служб часовому запрещается спать, сидеть, прислоняться к чему-либо, писать, читать, петь, разговаривать, есть, пить, курить, отправлять естественные надобности или иным образом отвлекаться от выполнения своих обязанностей, принимать от кого бы то ни было и передавать кому бы то ни было какие-либо предметы, досылать без необходимости патрон в патронник. Часовой должен не оставлять поста, пока не будет сменен или снят, даже если его жизни угрожает опасность; самовольное оставление поста является воинским преступлением; не допускать к посту ближе расстояния, указанного в табеле постам и обозначенного на местности указателями запретной границы, никого, кроме начальника караула, помощника начальника караула, своего разводящего и лиц, которых они сопровождают; нести службу бодро, ничем не отвлекаться, не выпускать из рук оружия и никому не отдавать его, включая и лиц, которым он подчинен.

При решении вопроса о наличии состава преступления необходимо устанавливать, какое конкретно предписание было нарушено виновным.

Обязательным признаком объективной стороны состава преступления является причинение вреда охраняемым объектам: хищение военной техники, утрата, порча военного имущества и др.

Если при нарушении правил несения караульной службы вред был причинен тем объектам, которые не находились под охраной караула, деяние квалифицируется по иным статьям [УК](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EsC05O) РФ. Например, часовой самовольно покинул свой пост и в помещении столовой избил своего сослуживца. При наличии оснований такие действия должны быть квалифицированы по [ст. 335](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E921sF05O) УК РФ.

В то же время судебная практика исходит из того, что обязательным признаком преступления, предусмотренного [ст. 342](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA24sF0BO) УК РФ, является причинение вреда всем объектам, охраняемым караулом, а не только тем из них, которые непосредственно охранялись лицом, совершившим нарушение уставных правил караульной службы.

По конструкции объективной стороны состав преступления материальный. Деяние будет окончено с момента причинения вреда охраняемым объектам.

**Субъективная сторона** состава преступления характеризуется умышленной формой вины (прямой или косвенный умысел).

**Субъект** преступления специальный: военнослужащий, входящий в состав караула или вахты (например, часовой, караульный, разводящий, начальник караула). Не являются субъектами рассматриваемого преступления лица, включенные в состав караула с нарушением установленных требований.

Квалифицированным составом преступления, предусмотренным [ч. 2 рассматриваемой статьи](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA25sF00O), является нарушение уставных правил караульной (вахтенной) службы, повлекшее тяжкие последствия. Как и ранее, понятие тяжких последствий является оценочным. Ими могут быть признаны хищение оружия, охраняемых материальных ценностей, утрата знамени, побег охраняемого и т.п. Отношение к последствиям, как правило, неосторожное. Хищение оружия самим военнослужащим, входящим в состав караула (вахты), надлежит квалифицировать по совокупности преступлений ([ст. ст. 342](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA24sF0BO), [226](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A6EC23sF0BO) УК РФ).

[Частью 3 ст. 342](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA25sF06O) УК РФ установлена ответственность за нарушение уставных правил караульной (вахтенной) службы вследствие небрежного или недобросовестного отношения, повлекшее тяжкие последствия. Субъективная сторона этого состава преступления характеризуется виной в виде преступного легкомыслия или преступной небрежности.

Квалифицирующие и особо квалифицирующие признаки состава ([ч. ч. 2](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA25sF00O) и [3 ст. 342](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA25sF06O)) по своему содержанию совпадают с аналогичными признаками составов преступлений, предусмотренных [ст. ст. 340](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5E92DsF07O) и [341](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA24sF00O) УК РФ.

Нарушение правил несения службы по охране

общественного порядка и обеспечению

общественной безопасности ([ст. 343](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA25sF04O) УК РФ)

**Объект** преступления - установленный порядок несения службы по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности.

В соответствии с [Законом](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E95500306D81351FFBAFC02A3442EsC05O) РФ от 6 февраля 1997 г. N 27-ФЗ "О внутренних войсках Министерства внутренних дел Российской Федерации" внутренние войска Министерства внутренних дел РФ входят в систему Министерства внутренних дел РФ и предназначены для обеспечения безопасности личности, общества и государства, защиты прав и свобод человека и гражданина от преступных и иных противоправных посягательств.

На внутренние войска возложены следующие задачи:

- участие совместно с органами внутренних дел Российской Федерации (далее - органы внутренних дел) в охране общественного порядка, в обеспечении общественной безопасности и режима чрезвычайного положения;

- участие в борьбе с терроризмом и в обеспечении правового режима контртеррористической операции;

- охрана важных государственных объектов и специальных грузов;

- участие в территориальной обороне Российской Федерации;

- оказание содействия пограничным органам федеральной службы безопасности в охране Государственной границы Российской Федерации.

Для выполнения своих функций, в том числе и по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности, военнослужащие внутренних войск при несении боевой службы наделены широкими полномочиями. К ним, например, относятся права:

- пресекать преступления, административные правонарушения и действия, препятствующие исполнению военнослужащими внутренних войск служебных обязанностей, требовать от граждан соблюдения общественного порядка;

- проверять у граждан документы, удостоверяющие их личность, если имеются достаточные основания подозревать их в совершении преступления или административного правонарушения;

- составлять протоколы об административных правонарушениях и направлять их в орган или должностному лицу, которые уполномочены рассматривать дела об административных правонарушениях;

- осуществлять административное задержание лиц, совершивших административное правонарушение, с передачей задержанных в милицию;

- задерживать и доставлять в милицию лиц, совершивших преступление или административное правонарушение или покушающихся на их совершение, либо в целях установления их личности;

- входить беспрепятственно в любое время суток на территории и в помещения охраняемых предприятий, учреждений, организаций независимо от форм собственности (за исключением дипломатических представительств иностранных государств в Российской Федерации) и осматривать их в целях пресечения преступлений или административных правонарушений, угрожающих общественному порядку и безопасности граждан, поиска и задержания лиц, противоправным способом проникших на охраняемые территории или покинувших их, и т.д.

**Объективная сторона** преступления состоит в нарушении правил несения службы лицом, входящим в состав войскового наряда по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности, если это деяние причинило вред правам и законным интересам граждан. Деяние может быть совершено как действием, так и бездействием.

Нарушение правил может выражаться в незаконном применении оружия, специальных средств и физической силы, необоснованном задержании и доставлении граждан в ОВД, невыполнении своих обязанностей и т.д. Состав материальный. Преступление считается оконченным с момента причинения вреда правам и законным интересам граждан (например, нарушение свободы передвижения, неприкосновенности личности, свободы шествий и т.п.).

Состав преступления материальный. Оно является оконченным с момента причинения вреда правам и законным интересам граждан. Этот вред должен иметь причинную связь с деянием.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в форме умысла (прямого или косвенного).

**Субъект** преступления специальный - военнослужащий внутренних войск, входящий в состав войскового наряда по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности.

Квалифицирующим признаком состава преступления, предусмотренного [ч. 2 ст. 343](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA25sF0BO) УК РФ, является наступление тяжких последствий. Понятие тяжких последствий оценочное. В частности, к их числу можно отнести причинение смерти или тяжкого вреда здоровью граждан, наступление крупного материального ущерба, подрыв авторитета внутренних войск и т.д. Субъективное отношение к последствиям может выражаться и в умысле, и в неосторожности.

Если тяжкие последствия выражаются в причинении тяжкого вреда здоровью человека, смерти, уничтожении или повреждении имущества, действия виновного подлежат квалификации по совокупности преступлений по нормам, устанавливающим ответственность за преступления против жизни и здоровья, против собственности.

Нарушение уставных правил несения внутренней службы

и патрулирования в гарнизоне ([ст. 344](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A6FA6sE0EO) УК РФ)

**Объект** анализируемого состава - установленный порядок несения внутренней службы и патрулирования в гарнизоне.

В [ст. 344](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A6FA6sE0EO) УК РФ объединены деяния, связанные с нарушениями различных правил. Нарушение правил несения внутренней службы посягает на внутреннюю безопасность воинских частей, подрывает их боеспособность, ведет к дезорганизации их деятельности. Несение внутренней службы возлагается на суточный наряд, предназначенный для поддержания внутреннего порядка, охраны личного состава, вооружения, военной техники и боеприпасов, помещений и имущества воинской части (подразделения), контроля за состоянием дел в подразделениях и своевременного принятия мер по предупреждению правонарушений, а также для выполнения других обязанностей по внутренней службе.

Правила несения внутренней службы установлены [Уставом](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550010BDF1C5FFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A7E826sF03O) внутренней службы Вооруженных Сил РФ, службы суточного наряда корабля определены Корабельным уставом Военно-Морского Флота, а правила патрулирования - [Уставом](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550010BDF1C5FFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A2EE2CsF04O) гарнизонной и караульной служб.

Нарушение уставных правил патрулирования в гарнизоне посягает на внутреннюю безопасность в гарнизоне. В каждом гарнизоне для поддержания порядка и контроля за соблюдением воинской дисциплины военнослужащими на улицах и в других общественных местах, на железнодорожных станциях, вокзалах, в портах, аэропортах, а также в прилегающих к гарнизону населенных пунктах приказом начальника гарнизона организуется патрулирование, для чего из состава воинских частей гарнизона назначаются гарнизонные патрули, а при военной комендатуре - резервный патруль с транспортным средством. Правила патрулирования установлены [Уставом](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550010BDF1C5FFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A2EE2CsF04O) гарнизонной и караульной служб Вооруженных Сил РФ.

**Объективная сторона** преступления выражается в форме действия или бездействия, в невыполнении или ненадлежащем выполнении соответствующих предписаний.

Нарушение уставных правил несения внутренней службы может состоять в неисполнении служебных обязанностей, самовольном оставлении места службы, непринятии мер по пресечению неуставных взаимоотношений между военнослужащими и иных действиях или бездействии. Состав преступления по конструкции объективной стороны является материальным. В этой связи обязательным признаком состава преступления являются тяжкие общественно опасные последствия. Они могут заключаться в хищении, уничтожении, повреждении боевой техники, причинении вреда здоровью личного состава, расхищении имущества и т.д. Преступление будет окончено только с момента наступления общественно опасных последствий.

Нарушение уставных правил патрулирования в гарнизоне может состоять в нарушении маршрута патрулирования, непринятии мер к задержанию правонарушителей, в употреблении спиртных напитков в период патрулирования, в принятии каких-либо предметов от задержанных или передаче их задержанным без разрешения начальника патруля и т.п. Состав нарушения уставных правил патрулирования в гарнизоне также материальный. Последствия аналогичны рассмотренным выше. Для наличия состава обоих преступлений необходимо, чтобы последствия находились в причинной связи с совершенными виновным действиями (бездействием).

**Субъективная сторона** может выражаться и в форме умысла, и в форме неосторожности.

**Субъект** преступления специальный - военнослужащий, входящий в суточный или патрульный наряд части. В соответствии с [Уставом](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550010BDF1C5FFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A6EA25sF02O) внутренней службы в состав суточного наряда по полку входят дежурный по полку; помощник дежурного по полку; дежурное подразделение; караул; дежурный и дневальные по парку, а также механики-водители (водители) дежурных тягачей; дежурный фельдшер или санитарный инструктор и дневальные по медицинскому пункту; дежурный и помощники дежурного по контрольно-пропускному пункту; дежурный по столовой и рабочие в столовую; дежурный по штабу полка; дежурный сигналист-барабанщик; посыльные; пожарный наряд. В суточный наряд роты - дежурный по роте и дневальные по роте. Состав патруля определяется [Уставом](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550010BDF1C5FFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A1E825sF03O) гарнизонной и караульной служб - это начальник патруля и 2 - 3 патрульных.

Оставление погибающего военного корабля ([ст. 345](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA26sF06O) УК РФ)

**Объект** преступления - установленный порядок оставления погибающего военного корабля.

**Объективная сторона** состоит в нарушении правил оставления погибающего корабля.

Согласно Корабельному уставу ВМФ РФ никто не может покидать погибающий корабль без разрешения его командира, а командир покидает корабль последним после выполнения возложенных на него обязанностей по эвакуации людей, имущества и ценностей. Оставление погибающего корабля командиром, не исполнившим до конца свои служебные обязанности, а равно лицом из состава команды без надлежащего на то распоряжения командира признается воинским преступлением.

Таким образом, объективную сторону состава преступления образуют действия, выражающиеся в переходе члена команды с погибающего корабля на берег или на борт другого судна, в том числе воздушного, а также на иные плавательные средства, в выпрыгивании в воду, без разрешения командира и в аналогичных действиях командира, когда им не исполнены до конца служебные обязанности. Кроме того, для наличия состава преступления необходимо, чтобы указанные действия были совершены именно в обстановке гибели военного корабля. Оставление корабля в иной обстановке данного состава преступления не образует и должно квалифицироваться по нормам [УК](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EsC05O) РФ, устанавливающим ответственность за иные преступления против военной службы.

Состав преступления по конструкции формальный. Преступление окончено с момента оставления погибающего судна независимо от наступления последствий.

**Субъективная сторона** оставления корабля лицом из состава команды без распоряжения командира характеризуется только прямым умыслом, при котором виновный сознает, что незаконно покидает борт погибающего военного корабля, и желает этого. Субъективная сторона оставления корабля командиром может характеризоваться как умышленной, так и неосторожной формами вины.

**Субъект** преступления специальный - командир военного корабля или члены состава команды корабля.

§ 5. Преступления против порядка

сбережения военного имущества

Умышленные уничтожение или повреждение

военного имущества ([ст. 346](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA26sF05O) УК РФ)

**Объектом** преступления является воинский порядок сбережения имущества и отношения собственности. Предмет преступления - оружие, боеприпасы, предметы военной техники. К предметам военной техники относятся различные технические средства, находящиеся на вооружении: средства связи, приборы ночного видения, средства оповещения, сигнальные средства, бронетранспортеры, боевые машины и т.п.

**Объективная сторона** преступления выражается действием и заключается в уничтожении или повреждении оружия, боеприпасов или предметов военной техники. Объективная сторона включает в себя деяние, последствия и причинную связь между последствиями и деянием.

Уничтожение имущества - это приведение его в полную непригодность для дальнейшего использования по целевому назначению (сожжение, разрушение и др.). При уничтожении восстановление имущества невозможно. Повреждение представляет собой приведение оружия, боеприпасов или предметов военной техники в частичную непригодность - такое изменение свойств имущества, при котором существенно ухудшается его состояние, утрачивается значительная часть полезных свойств, но имущество может быть восстановлено путем реставрации и ремонта. Способы уничтожения или повреждения указанных объектов могут быть самыми различными.

Состав преступления материальный. Преступление окончено с момента уничтожения или повреждения военного имущества.

**Субъективная сторона** характеризуется прямым или косвенным умыслом. Мотив преступления не имеет значения для квалификации. Наиболее часто таким мотивом выступает недовольство военной службой, поведением командиров.

**Субъект** преступления специальный: военнослужащий (по призыву, контракту), а также военнообязанный во время прохождения учебных или проверочных сборов.

Квалифицированный состав преступления, предусмотренный [ч. 2 ст. 346](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA27sF02O) УК РФ, представляет собой уничтожение или повреждение военного имущества, повлекшее тяжкие последствия. Понятие тяжких последствий оценочное. Ими могут быть признаны крупный ущерб, невыполнение боевого задания, уничтожение значительного числа единиц боевой техники и т.п.

Уничтожение или повреждение военного имущества

по неосторожности ([ст. 347](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA27sF00O) УК РФ)

Все элементы данного состава преступления, за исключением субъективной стороны, полностью совпадают с рассмотренными выше.

С **субъективной стороны** деяние характеризуется только неосторожной формой вины.

Данный состав преступления следует разграничивать с составом преступления, предусмотренным [ст. 348](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA27sF07O) УК РФ, - утрата военного имущества. Различие состоит в том, что при уничтожении или повреждении военного имущества виновный причиняет ущерб путем прямого воздействия на имущество: поджог, взрыв, затопление и т.д. Утрата же подразумевает невозможность использования имущества по назначению в результате выбытия его из владения.

Утрата военного имущества ([ст. 348](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA27sF07O) УК РФ)

**Объектом** преступления является воинский порядок сбережения имущества и отношения собственности. Под сбережением военного имущества понимается такое обращение с ним, которое обеспечивает его сохранность и готовность к пользованию. Правила сбережения военного имущества регламентируются соответствующими уставами, инструкциями, руководствами, наставлениями и иными нормативными документами.

Предмет преступления - оружие, боеприпасы, предметы военной техники.

**Объективная сторона** состоит в нарушении правил сбережения вверенных для служебного пользования оружия, боеприпасов или предметов военной техники, если это повлекло по неосторожности их утрату.

Под сбережением военного имущества понимается такое обращение с ним, которое обеспечивает его сохранность и готовность к пользованию. Правила сбережения военного имущества регламентируются соответствующими уставами, инструкциями, руководствами, наставлениями и иными нормативными документами.

Утрата представляет собой выбытие предмета преступления из правомерного владения, которое может иметь место в результате потери указанных выше предметов, оставления их без присмотра, хищения либо уничтожения посторонним лицом и т.п.

Объективная сторона преступления может быть выполнена как путем действия, так и путем бездействия. Состав преступления по конструкции объективной стороны материальный.

Состав утраты считается оконченным с момента, когда предмет вышел из владения военнослужащего, которому он был вверен, и принятыми мерами установить над ним контроль не представилось возможным. Последующее обнаружение и возвращение предмета по принадлежности на квалификацию по [ст. 348](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA27sF07O) УК РФ не влияет, но при определенных обстоятельствах может свидетельствовать о малозначительности совершенного деяния либо учитываться в качестве смягчающего наказание обстоятельства.

Наличие состава преступления предполагает также и наличие причинной связи между нарушением правил и утратой. Если же утрата произошла не вследствие нарушения правил, состав данного преступления отсутствует.

**Субъективная сторона** характеризуется только неосторожной формой вины.

**Субъект** преступления специальный - военнослужащий, которому вверено военное имущество.

Ответственность по [ст. 348](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA27sF07O) УК РФ за утрату военного имущества могут нести лишь те лица, которым оно было вверено для служебного пользования, то есть выдано для индивидуального применения в ходе исполнения конкретной служебной функции (несения службы в наряде, выполнения стрельб, сопровождения грузов, выполнения лабораторных работ и т.д.).

Вместе с тем, если предмет был выдан лицу не для индивидуального применения при исполнении служебных обязанностей, основания для квалификации по [ст. 348](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA27sF07O) УК РФ отсутствуют.

В частности, не могут быть квалифицированы по ст. 348 УК РФ действия начальника, повлекшие по неосторожности утрату предметов военного имущества, выданных для обеспечения служебной деятельности подчиненных.

Например, если для обеспечения стрельб подразделения командир взвода получает под личную роспись два автомата АК-74, после чего вопреки Инструкции по организации учета, хранения и выдачи стрелкового оружия и боеприпасов в Вооруженных Силах РФ передает оружие для перевозки на войсковое стрельбище лицу, за которым оно закреплено не было и которое затем утеряло один автомат, действия командира взвода подлежат квалификации по [ст. 293](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A6E126sF01O) УК РФ как халатность, т.е. неисполнение или ненадлежащее исполнение должностным лицом своих обязанностей вследствие недобросовестного или небрежного отношения к службе.

Наличие состава должностного преступления в этом случае обусловлено тем, что, являясь начальником для солдат и сержантов роты, командир взвода обладал всеми признаками должностного лица.

При квалификации деяний по [ст. 346](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA26sF05O) УК РФ необходимо иметь в виду также и то, что лицо, признанное виновным в хищении оружия, боеприпасов или предметов военной техники, дополнительной ответственности за их утрату, уничтожение или повреждение нести не может. Подобного рода ошибки имеют место в судебной практике.

§ 6. Преступления против порядка обращения с оружием

и эксплуатации военной техники

Нарушение правил обращения с оружием и предметами,

представляющими повышенную опасность

для окружающих ([ст. 349](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA27sF0AO) УК РФ)

**Объект** преступления - установленный порядок обращения с оружием и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих. Предмет преступления - оружие, боеприпасы, радиоактивные, взрывчатые вещества и другие предметы, представляющие повышенную опасность.

Оружие - это находящиеся на вооружении воинских частей специальные технические приспособления, предназначенные для поражения живой силы и уничтожения материальных объектов. Оружие может быть огнестрельным (пистолеты, автоматы, гранатометы, артиллерийское оружие), ракетным, ядерным, химическим и т.п. Предметом рассматриваемого преступления является оружие только заводского изготовления. Кустарно изготовленное оружие предметом данного преступления не является. Не относится к предмету этого преступления также и оружие, не имеющее боевого назначения (гладкоствольные охотничьи ружья, сигнальные, стартовые пистолеты и т.д.). Не включено в предмет преступления и холодное оружие.

Боевыми припасами в соответствии с Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB165CFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A7E825sF0AO) "Об оружии" являются предметы вооружения и метательное снаряжение, предназначенные для поражения цели и содержащие разрывной, метательный или вышибной заряды либо их сочетание (артиллерийские снаряды и мины, ручные и реактивные противотанковые гранаты, боевые ракеты, торпеды, ракеты-торпеды, глубинные бомбы и т.п.).

Под взрывчатыми веществами следует понимать химические соединения или механические смеси веществ, способные к быстрому самораспространяющемуся химическому превращению, взрыву без доступа кислорода воздуха. К ним относятся тротил, аммониты, пластиты, эластиты, порох, твердое ракетное топливо и т.д.

Понятие радиоактивных материалов дано в Федеральном [законе](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E95500306D91651FFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A7E826sF0AO) от 21 ноября 1995 г. N 170-ФЗ "Об использовании атомной энергии": ядерные материалы - материалы, содержащие или способные воспроизвести делящиеся (расщепляющиеся) ядерные вещества; радиоактивные вещества - не относящиеся к ядерным материалам вещества, испускающие ионизирующее излучение.

Иные вещества или предметы, представляющие опасность для окружающих, - это вещества или предметы, обладающие поражающей способностью: отравляющие вещества, биологические вещества и т.п. Опасность может исходить и при нарушении правил хранения тары из-под этих и других веществ, использования источников высокого напряжения и т.д.

**Объективная сторона** преступления состоит в нарушении правил обращения с оружием, боеприпасами, радиоактивными материалами, взрывчатыми и иными веществами и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих. Обязательным признаком объективной стороны является наступление общественно опасных последствий в виде причинения тяжкого вреда здоровью человека, уничтожения военной техники либо иных тяжких последствий: смерть человека, причинение вреда здоровью нескольких лиц, крупный материальный ущерб и иной вред. Понятие иного тяжкого вреда является оценочным. Состав преступления материальный. Деяние является оконченным с момента наступления общественно опасных последствий. Между последствиями и нарушением правил должна иметь место причинная связь.

Правила обращения с оружием и предметами, представляющими повышенную опасность, определяются различными нормативными правовыми актами с учетом специфики предмета преступления (инструкции, наставления, приказы и т.д.). Ими предусматриваются порядок, приемы, последовательность действий с указанными предметами.

Нарушение правил обращения с оружием может выражаться и в нарушении правил хранения, транспортировки, использования или применения перечисленных в диспозиции статьи предметов. Деяние может быть совершено действием или бездействием.

**Субъективная сторона** характеризуется виной в форме неосторожности (легкомыслия или небрежности).

**Субъект** преступления специальный - военнослужащий Вооруженных Сил РФ. При этом субъектом нарушения правил обращения с оружием является любой военнослужащий, правомерно или неправомерно получивший возможность пользоваться оружием. Субъектом же нарушения правил обращения со взрывчатыми или иными веществами может быть только лицо, которое по своим служебным функциям вправе использовать указанные вещества или в силу своего служебного положения имеет к ним доступ.

Квалифицированный и особо квалифицированный составы предусматривают ответственность за то же деяние, повлекшее по неосторожности смерть одного человека ([ч. 2 ст. 349](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA20sF03O) УК РФ) или нескольких - двух и более ([ч. 3 ст. 349](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA20sF01O) УК РФ) лиц.

Нарушение правил вождения

или эксплуатации машин ([ст. 350](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA20sF07O) УК РФ)

**Объектом** преступления является безопасность движения и эксплуатации военных машин. Предмет преступления - боевые, специальные и транспортные машины. Это состоящие на вооружении самодвижущиеся средства, несущие на себе вооружение, специальные устройства, служащие средством передвижения, перемещения боевых средств: танки, боевые машины пехоты, бронетранспортеры, артиллерийские минометы, ракетные установки, строительные и пожарные машины, машины, предназначенные для перевозки личного состава, транспортировки оружия и боеприпасов и т.д.

**Объективная сторона** преступления может быть выражена как в действии, так и в бездействии и состоит в нарушении правил вождения. Вождение представляет собой непосредственное управление транспортным средством в процессе движения (нарушение скоростного режима, неправильное маневрирование, нарушение требований регулировщика, дорожных знаков и т.п.). Эксплуатацией является использование машины в соответствии с ее назначением, техническими возможностями, соблюдение правил технического обслуживания и т.п.

К числу обязательных признаков состава преступления относится наступление общественно опасных последствий в виде тяжкого вреда здоровью человека в результате нарушения соответствующих правил. По конструкции объективной стороны состав преступления материальный. Преступление окончено с момента причинения тяжкого вреда здоровью человека.

Диспозиция рассматриваемой [статьи](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA20sF07O) бланкетная. Поэтому для установления состава преступления необходимо обращение к конкретным нормативным правовым актам, регулирующим порядок вождения и эксплуатации машин. Основное отличие рассматриваемого состава преступления от преступлений, предусмотренных [ст. ст. 263](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A61sA04O), [264](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A4EB22sF04O) УК РФ, является принадлежность транспорта к вооруженным силам.

**Субъективная сторона** характеризуется только неосторожной формой вины в виде легкомыслия или небрежности.

**Субъект** преступления специальный - военнослужащий, управляющий военной машиной или отвечающий за ее эксплуатацию.

Квалифицированный и особо квалифицированный составы предусматривают ответственность за то же деяние, повлекшее по неосторожности смерть одного человека ([ч. 2 ст. 350](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA20sF0AO) УК РФ) или нескольких - двух или более ([ч. 3 ст. 350](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA21sF02O) УК РФ) лиц.

Нарушение правил полетов

или подготовки к ним ([ст. 351](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA21sF00O) УК РФ)

**Объект** данного преступления - безопасность полетов военных летательных аппаратов. Предмет преступления - военные летательные аппараты (самолеты, вертолеты и др.), находящиеся на вооружении воинских формирований.

**Объективная сторона** преступления состоит в нарушении правил полетов или подготовки к ним. Наличие рассматриваемого состава преступления закон связывает с наступлением общественно опасных последствий в виде смерти человека или иных тяжких последствий. К числу иных тяжких последствий может быть отнесено разрушение летательного аппарата, уничтожение или повреждение иной боевой техники, причинение вреда здоровью людей и т.д. В конструкцию объективной стороны включена также причинная связь между деянием и последствиями. Состав преступления по конструкции материальный. Преступление будет оконченным только с момента наступления последствий.

Диспозиция рассматриваемой [статьи](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA21sF01O) носит бланкетный характер. При решении вопроса о наличии состава преступления необходимо обращение к соответствующим правилам и установление конкретной их позиции, которая была нарушена. Указанные правила содержатся в инструкциях и других нормативных актах Военно-Воздушных Сил РФ.

Нарушение правил полетов заключается в несоблюдении соответствующих предписаний во время полета, т.е. с момента запуска двигателя для взлета и до момента его остановки после посадки (отклонение от маршрута полета, ведение посторонних разговоров, несоблюдение дистанции и т.п.). Нарушение правил эксплуатации состоит в допуске к полету экипажа, не прошедшего медицинского контроля, в плохом техническом обслуживании летательного аппарата, недозаправке топливом и т.п. Преступление может быть совершено и действием, и бездействием.

С **субъективной стороны** преступление может быть совершено только по неосторожности (легкомыслию или небрежности).

**Субъект** преступления специальный - военнослужащий, на которого возложены обязанности обеспечения полетов, подготовки к полету или руководство полетом.

Нарушение правил кораблевождения ([ст. 352](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA21sF07O) УК РФ)

**Объект** преступления - установленный порядок кораблевождения. Предмет преступления - военные корабли: авианосцы, крейсеры, подводные лодки и др.

**Объективная сторона** характеризуется следующими признаками:

- деяние - нарушение правил вождения или эксплуатации военных кораблей;

- последствия - неосторожное причинение смерти человеку или иных тяжких последствий;

- наличие причинной связи.

Нарушение правил вождения и эксплуатации военных кораблей предполагает несоблюдение установленного маршрута, ошибки при буксировке, десантировании, ведении погрузочно-разгрузочных работ, неправильное техническое обслуживание кораблей и т.п. Поскольку диспозиция бланкетная, в каждом случае необходимо устанавливать, какое конкретно правило кораблевождения было нарушено.

Состав по конструкции материальный: преступление окончено с момента наступления смерти человека или иных тяжких последствий (причинение вреда здоровью членов экипажа, повреждение корабля и т.п.).

С **субъективной стороны** преступление характеризуется виной в виде легкомыслия или небрежности.

**Субъект** специальный - военнослужащий, ответственный за соблюдение правил вождения или эксплуатации военного корабля.

Глава 40. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ МИРА

И БЕЗОПАСНОСТИ ЧЕЛОВЕЧЕСТВА

§ 1. Общая характеристика преступлений

против мира и безопасности человечества

В [разд. XII](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA21sF0AO) Уголовного кодекса РФ включены преступления, посягающие на мир и безопасность человечества. Данная группа преступлений, объединенных общими родовым и видовым объектами, предусмотрена [гл. 34](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA21sF0BO) УК РФ.

Особенностью преступлений, включенных в указанную [главу](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA21sF0BO), прежде всего является их исключительная общественная опасность. Она обусловлена тем, что совершение преступлений против мира и безопасности человечества способно повлечь за собой нарушение мирного сосуществования народов и наций, отдельных групп населения, привести народы к состоянию войны, поставить под угрозу безопасность человечества, само его существование, повлечь за собой необратимые, катастрофические последствия. Пожалуй, никакие преступления иного характера не способны причинить столь глобального вреда, как преступления рассматриваемой группы. В этой связи нормы, устанавливающие ответственность за преступления против мира и безопасности человечества, и включены в Уголовный [кодекс](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EsC05O) РФ с целью обеспечения эффективной уголовно-правовой охраны наиболее значимых общественных отношений - мира и безопасности человечества. О важности этих объектов, в частности, свидетельствует и то обстоятельство, что только в отношении лиц, совершивших посягательства на указанные объекты, не распространяются сроки давности освобождения от уголовной ответственности. Так, в [ч. 5 ст. 78](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E95500206DA145EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A7EB23sF0AO) УК РФ содержится положение, согласно которому к лицам, совершившим преступления против мира и безопасности человечества, предусмотренные [ст. ст. 353](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA22sF02O), [356](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA23sF06O) - [358](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA2CsF00O) УК РФ, сроки давности не применяются.

Преступления, посягающие на мир и безопасность человечества, представляют опасность не только для какого-либо одного государства, страны или народа. Они способны повлечь за собой причинение вреда интересам ряда государств, спровоцировать мировую войну, повлечь негативные последствия для всего человечества. В этой связи все мировое сообщество крайне заинтересовано в предотвращении, пресечении преступлений рассматриваемого характера и наказании лиц, совершивших такие преступления. В этих целях на международном уровне разрабатываются и принимаются различного рода документы, предусматривающие меры противодействия посягательствам на мир и безопасность человечества. Выработанные мировым сообществом меры, направленные на охрану интересов человечества, несомненно, должны быть учтены всеми заинтересованными государствами, а в целом ряде случаев и найти свое обязательное отражение в национальном законодательстве. Поэтому нормы, устанавливающие ответственность за преступления против мира и безопасности человечества, разработаны с учетом и на основе положений не только национального, но и международного права, заключенных Россией международных договоров, ратифицированных конвенций.

Большинство конвенций, говорящих о преступлениях международного характера, включают в себя положения, обязывающие государства, ратифицировавшие их, включать в национальное уголовное законодательство нормы об ответственности лиц, совершивших преступления против мира и безопасности человечества. К указанным конвенциям, к примеру, можно отнести Гаагские конвенции о законах и обычаях войны (1899 и [1907 гг.](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA4C62B425E95500206DF1253A2B0F45BAF46s209O)), Женевские конвенции о защите жертв войны (1949 г.). Источниками международного права в рассматриваемой сфере, помимо конвенций, являются также Уставы [Нюрнбергского](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA4C62B425E9550010BD81253A2B0F45BAF46s209O) и [Токийского военных трибуналов](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA4C62B425E9550020CDD1353A2B0F45BAF46s209O), Устав Международного военного трибунала (1994 г.) и целый ряд иных международных документов.

Так, в Конвенцию о предупреждении преступления геноцида и наказании за него (9 декабря 1948 г.) включена [ст. V](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA4C62B425E9550020FDA1053A2B0F45BAF4629CA5754FC00021B68A7EAs202O), согласно которой для введения в силу положений [Конвенции](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA4C62B425E9550020FDA1053A2B0F45BAF46s209O) договаривающиеся стороны обязуются провести необходимое законодательство, каждая в соответствии со своей конституционной процедурой, и, в частности, предусмотреть эффективные меры наказания лиц, виновных в совершении геноцида или других упомянутых в [ст. III](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA4C62B425E9550020FDA1053A2B0F45BAF4629CA5754FC00021B68A7E9s203O) Конвенции преступлений. Подобного рода положения этой и других конвенций имеют целью не только обеспечение реального участия каждого присоединившегося к конвенции государства в борьбе с преступлениями международного характера, но и обеспечение единого направления этой борьбы, создание правовых условий для необходимого взаимодействия, сотрудничества, объединения усилий. Этот аспект представляется чрезвычайно важным, поскольку, как показывает практика, во многих случаях возможностей только одного какого-либо государства, даже самого развитого и мощного, недостаточно для эффективного противодействия преступлениям против мира и безопасности человечества.

Таким образом, можно сказать, что группа преступлений против мира и безопасности человечества во многом определена с учетом выработанных мировым сообществом положений.

Родовым объектом преступлений, помещенных в [разд. XII](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA21sF0AO), [гл. 34](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA21sF0BO) УК РФ, являются мир и безопасность человечества.

В зависимости от видового объекта посягательства преступления рассматриваемой группы можно разделить на две категории: преступления, посягающие на мир, и преступления, посягающие на безопасность человечества.

К числу преступлений, посягающих на мир, следует отнести планирование, подготовку, развязывание или ведение агрессивной войны ([ст. 353](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA22sF02O) УК РФ), публичные призывы к развязыванию агрессивной войны ([ст. 354](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA22sF07O) УК РФ), наемничество ([ст. 359](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA2CsF07O) УК РФ), а также нападение на лиц или учреждения, которые пользуются международной защитой ([ст. 360](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A4E921sF07O) УК РФ).

Сам приведенный перечень преступлений, посягающих на мир, показывает, что под миром следует понимать такое сосуществование государств, народов и наций, при котором отсутствует ведение между ними военных действий. Данный подход к определению понятия "мир" соответствует и позиции, заложенной в [Конвенции](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA4C62B425E9552050FD81E0EA8B8AD57ADs401O) о мирном решении международных столкновений (Гаага, 18 октября 1907 г.) <1>. В [ст. 1 разд. I](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA4C62B425E9552050FD81E0EA8B8AD57AD4126954053B50C031B68A5sE08O) "О сохранении всеобщего мира" говорится о наличии цели предупредить, по возможности, обращение к силе в отношениях между государствами при решении международных несогласий. А [ст. 2 разд. II](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA4C62B425E9552050FD81E0EA8B8AD57AD4126954053B50C031B68A5sE0BO) "О добрых услугах и посредничестве" предлагает договаривающимся державам в случае важного разногласия или столкновения, прежде чем прибегнуть к оружию, обращаться, насколько позволят обстоятельства, к добрым услугам или посредничеству одной или нескольких дружественных держав.

--------------------------------

<1> Международное публичное право: Сб. документов. М., 1996. Т. 1. С. 414 - 419.

Поэтому можно сделать вывод о том, что неприменение силы, отсутствие вооруженного конфликта между государствами означает состояние мира.

Перечисленные же выше деяния непосредственно направлены на то, чтобы привести к состоянию войны ([ст. ст. 353](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA22sF02O), [354](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA22sF07O) УК РФ) или создать условия, способствующие развязыванию и ведению войны ([ст. ст. 359](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA2CsF07O), [360](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A4E921sF07O) УК РФ). В этой связи их следует отнести к преступлениям, посягающим на мир. В частности, объектом последнего из указанных преступлений также является мир, так как причинение вреда в сфере нормального сотрудничества между государствами способствует переводу их отношений в иную плоскость, в плоскость решения вопросов с помощью силы, и может явиться поводом для войны.

Во вторую группу преступлений входят разработка, производство, накопление, приобретение или сбыт оружия массового поражения ([ст. 355](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA23sF02O) УК РФ), применение запрещенных средств и методов ведения войны ([ст. 356](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA23sF06O) УК РФ), геноцид ([ст. 357](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA23sF0BO) УК РФ) и экоцид ([ст. 358](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA2CsF00O) УК РФ). Эти преступления причиняют вред или ставят под угрозу причинения вреда безопасность человечества, т.е. такое состояние, при котором обеспечивается развитие или само существование всего человечества, отдельных народов или наций. Так, например, производство и сбыт оружия массового поражения создают условия, при которых становится реальным как уничтожение отдельных групп, так и всего человечества. Применение же запрещенных средств и методов ведения войны может означать непосредственное наступление этих последствий.

Преступления против мира и безопасности человечества характеризуются и тем, что все они совершаются только путем действия. С учетом той опасности, которую они представляют, многие нормы, устанавливающие ответственность за совершение данных преступлений, не включают в себя последствия в качестве обязательного для оконченного состава преступления признака. Все рассматриваемые преступления могут быть совершены только умышленно.

Как и за иные преступления, предусмотренные [УК](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EsC05O) РФ, за совершение преступлений против мира и безопасности человечества установлена личная индивидуальная ответственность.

Такова общая характеристика преступлений против мира и безопасности человечества. Теперь перейдем к рассмотрению составов конкретных преступлений, входящих в эту группу.

§ 2. Преступления против мира

Планирование, подготовка, развязывание или

ведение агрессивной войны ([ст. 353](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA22sF02O) УК РФ)

Ответственность за планирование, подготовку или развязывание агрессивной войны установлена [ч. 1 ст. 353](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA22sF03O) УК РФ.

**Объектом** этого преступления является мир, поскольку все указанные выше действия ведут к разрушению нормальных отношений между народами, суверенными государствами. Их результатом могут быть многочисленные человеческие жертвы, страдания населения, разрушение экономики государств, невосполнимые материальные потери, причинение значительного вреда национальной и мировой культуре и т.п.

**Объективная сторона** преступления заключается в совершении одного или нескольких действий, указанных в диспозиции [ч. 1 ст. 353](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA22sF03O) УК РФ. При этом состав преступления будет оконченным с момента совершения любого из них. Поскольку для наличия оконченного состава преступления закон не требует наступления общественно опасных последствий, состав рассматриваемого преступления относится к числу формальных составов.

Война - это противостояние, борьба между государствами или народами с использованием вооружения. При этом использоваться может как все имеющееся у сторон вооружение, так и его часть. Так, например, держава, обладающая ядерным оружием, при проведении военных действий использует только обычное вооружение.

При определении понятия "агрессия" следует учитывать целый ряд позиций: целевую направленность военных действий, их характер, а также временной фактор, т.е. установление государства, первым совершившего нападение.

Содержание понятия "агрессивная война" в Уголовном [кодексе](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EsC05O) РФ не раскрывается. Понятие агрессии сформулировано в [ст. 1](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA4C62B425E9550010CD81753A2B0F45BAF4629CA5754FC00021B68A7EAs200O) приложения к Резолюции XXIX сессии Генеральной Ассамблеи ООН от 14 декабря 1974 г. В соответствии с указанной статьей агрессией является применение вооруженной силы государством против суверенитета, территориальной неприкосновенности или политической независимости другого государства или каким-либо другим образом, не совместимым с Уставом Организации Объединенных Наций <1>. Согласно этому же документу к агрессивной войне не относятся действия, вытекающие из реализации права на самоопределение, свободу и независимость народов, которые насильственно лишены этого права, и, в частности, борьбы народов, находящихся под господством колониальных и расистских режимов или под другими формами иностранного господства.

--------------------------------

<1> См.: Действующее международное право. М., 1997. Т. 2. С. 199 - 202.

Под планированием агрессивной войны понимается разработка системы мер, включающей в себя составление перечня действий, перечня необходимых материальных, финансовых и людских ресурсов, определение порядка и сроков выполнения подготовительных и военных действий, их последовательности, составление схем и т.д. Поэтому к планированию агрессивной войны можно, например, отнести такие действия, как составление мобилизационных планов, планирование передислокации войск, планирование перепрофилирования промышленности для военных нужд, составление стратегических и тактических планов проведения боевых операций и др.

Подготовка войны представляет собой совершение действий, направленных на обеспечение реальной готовности к ведению агрессивной войны. Это могут быть и отдельные действия, и комплекс разработанных мероприятий: проведение мобилизации населения, перевод дополнительных воинских соединений к границе проведения боевых операций, увеличение выпуска продукции военного назначения наступательного характера, проведение пропагандистских кампаний, оправдывающих агрессивную войну, создание резервов материальных ресурсов, необходимых для ведения войны. Подготовка войны во многом означает непосредственную реализацию запланированных действий.

Под развязыванием войны следует понимать объявление войны, начало ведения широкомасштабных или локального значения военных операций. Этим действиям могут предшествовать и другие действия, создающие повод для начала проведения военных акций: действия дипломатического характера (например, разрыв дипломатических отношений, предъявление ультиматума), провокации пограничных конфликтов и т.п.

С **субъективной стороны** преступление может быть совершено только с прямым умыслом. При этом умыслом виновного должен охватываться не только тот факт, что им осуществляются действия по планированию, подготовке или развязыванию войны, но и то обстоятельство, что война носит агрессивный характер.

Мотивация преступных действий не имеет значения для решения вопроса о наличии состава преступления, но учитывается при назначении наказания. Мотивы могут быть самыми различными: стремление к власти или ее укреплению, корыстные мотивы, ложно понятые интересы государства, общества и другие.

**Субъект** преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 353](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA22sF03O) УК РФ, специальный. Субъектами планирования, подготовки или развязывания агрессивной войны могут быть только лица, занимающие высшие государственные должности (в результате выборов или по назначению), к компетенции которых относятся вопросы военного характера.

[Частью 2 ст. 353](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA22sF01O) УК РФ предусмотрена ответственность за ведение агрессивной войны.

К ведению агрессивной войны следует отнести осуществление военных операций (при наличии рассмотренных выше условий) против другого государства, а также совершение некоторых иных действий. Ряд из них перечислен в [ст. 3](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA4C62B425E9550010CD81753A2B0F45BAF4629CA5754FC00021B68A7EBs205O) приложения к Резолюции Генеральной Ассамблеи ООН от 14 декабря 1974 г. (вторжение или нападение вооруженных сил государства на территорию другого государства или любая военная оккупация, любая аннексия с применением силы территории другого государства или части ее, бомбардировка вооруженными силами государства территории другого государства или применение любого оружия государством против территории другого государства, блокада портов или берегов государства вооруженными силами другого государства и т.д.).

Ведение агрессивной войны относится к числу длящихся преступлений, которое начинается с момента совершения преступных действий (вторжение на территорию другого государства, проведение войсковой операции и др.) и заканчивается с их прекращением в результате мер, принятых виновным, или наступления событий, делающих невозможным их продолжение (капитуляция, заключение мирного договора, уничтожение вооруженных сил и др.).

**Субъективная сторона** преступления выражается в прямом умысле. Мотивы, как и в предыдущем случае, не играют роли для определения наличия состава преступления. Обязательным для наличия субъективной стороны является осознание виновным характера ведущейся войны.

**Субъект** рассматриваемого преступления специальный. Им могут быть как лица, в функции которых в соответствии с [Конституцией](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E95530F09DA1E0EA8B8AD57ADs401O) РФ входит решение вопросов войны и мира, так и лица, непосредственно руководящие проведением военных операций.

Тот факт, что виновный действовал по распоряжению правительства или приказу начальника, не освобождает его от ответственности, но может рассматриваться как довод для смягчения наказания.

Публичные призывы к развязыванию

агрессивной войны ([ст. 354](consultantplus://offline/ref=9CEB972F0FDFF97B5EAEA1C928425E9550000DDB105EFFBAFC02A3442EC50843FB490E1A68A5EA22sF07O) УК РФ)

Публичные призывы к развязыванию агрессивной войны также относятся к числу преступлений, непосредственным **объектом** которых является мир. Общественная опасность этого преступления состоит в том, что оно способствует формированию в обществе милитаристских тенденций, росту агрессивных настроений по отношению к другим государствам или народам, создает основу для политического, морального и нравственного оправдания агрессивных войн и, наконец, провоцирует или создает условия лицам, занимающим высшие государственные должности, для принятия решения о развязывании агрессивной войны. Призывы к войне являются одной из форм пропагандистской деятельности, способствующей формированию в обществе ее идеологических основ, причем эти основы создаются не только по отношению к народу страны, готовящейся к войне, но и являются способом влияния на позиции других стран. Пропаганда войны - это мощное оружие, используемое для обеспечения поддержки агрессии и ее оправдания.

Именно поэтому она осуждается всем мировым сообществом. В частности, осуждение пропаганды войны содержится в Международном [пакте](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D81C15090E43EFAF48CE98AA53137BFAC85t902O) о гражданских и политических правах от 19 декабря 1966 г. (СССР подписал пакт 18 марта 1968 г.). В [ст. 20](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D81C15090E43EFAF48CE98AA53137BFAC8592D5BC1D14F5A329F3A659t205O) этого документа говорится о том, что всякая пропаганда войны должна быть запрещена законом <1>.

--------------------------------

<1> Международная защита прав и свобод человека: Сб. документов. М., 1990. С. 32 - 53.

**Объективная сторона** публичных призывов к развязыванию агрессивной войны выражается в письменных призывах или устных обращениях, доводимых до сведения более чем одного лица. Формы совершения деяния могут быть разнообразны: выпуск листовок, распространение писем, распространение и воспроизведение аудио- и видеозаписей, развешивание плакатов, выступления на собраниях, митингах, лекциях и т.п.

При этом призывы могут сопровождаться обоснованием необходимости или целесообразности проведения военных действий против другого государства (государств), обращением к представителям власти с призывом объявления войны. Вместе с тем призывы к развязыванию агрессивной войны могут и не содержать в себе обоснований, аргументации развязывания войны. Их формой могут быть лозунги, плакаты, иная наглядная агитация.

Для установления факта наличия призыва важно лишь то, что обращения в той или иной форме к аудитории по своему содержанию прямо направлены на возбуждение или укрепление желания у субъектов к развязыванию агрессивной войны. Таким образом, призывы должны носить открытый характер. Завуалированное, подспудное воздействие на сознание населения, его отдельных групп не могут расцениваться как рассматриваемые призывы к развязыванию агрессивной войны именно потому, что последние должны иметь открытый и явный характер. Например, выпуск кинофильма, где противная сторона показана в негативном плане, с правовых позиций не может быть квалифицирована как призыв к войне, хотя и способствует формированию у населения отрицательного отношения к какому-либо государству, национальности и т.п.

Публичность призывов означает их направленность, оказание воздействия как минимум на двух лиц. Но с позиции практики публичность зачастую характеризуется оказанием воздействия на неопределенно большой круг лиц.

Под развязыванием войны, как отмечалось выше, следует понимать совершение конкретных действий, таких как объявление войны, начало ведения военных операций, разрыв дипломатических отношений, провокация пограничных конфликтов и т.п. Таким образом, призывы к развязыванию войны означают совершение действий, ведущих к изменению мирных отношений между государствами или народами и решению вопросов с позиции военной силы.

Публичные призывы к развязыванию агрессивной войны будут считаться оконченным преступлением с момента совершения любого из указанных выше действий. С позиции объективной стороны состав этого преступления является формальным. Приготовительные действия к совершению рассматриваемого преступления (изготовление листовок, тиражирование писем, видеозапись и др.) не влекут за собой уголовной ответственности, поскольку преступления, предусмотренные [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D81C15090E43EFEF68CEC84F56635EEF98B97DDEC5504BBE624F2A75924F9tD05O) и [2 ст. 354](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D81C15090E43EFEF68CEC84F56635EEF98B97DDEC5504BBE624F2A75924F9tD0BO) УК РФ, относятся к категории преступлений средней тяжести.

**Субъективная сторона** преступления заключается в прямом умысле. Мотивы преступления на квалификацию не влияют. Они могут быть самыми различными: расистские убеждения, религиозная неприязнь, корысть и т.д. Вместе с тем для наличия состава преступления необходимо осознание виновным, во-первых, того факта, что его деяние направлено на возбуждение или укрепление желания развязывания агрессивной войны, и, во-вторых, сознанием виновного должно охватываться то обстоятельство, что война, к развязыванию которой он призывает, будет носить агрессивный характер. Поэтому, если призывы направлены, например, на ведение освободительной войны, состав рассматриваемого преступления будет отсутствовать.

**Субъектом** преступления (субъект общий) является физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

[Часть 2 ст. 354](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D81C15090E43EFEF68CEC84F56635EEF98B97DDEC5504BBE624F2A75924F9tD0BO) УК РФ устанавливает ответственность за совершение преступления при квалифицирующих обстоятельствах. Применительно к публичным призывам к развязыванию агрессивной войны квалифицирующими обстоятельствами являются использование средств массовой информации, а также совершение преступления лицом, занимающим государственную должность Российской Федерации или государственную должность субъекта Российской Федерации.

Понятие массовой информации дано в [ст. 2](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D81C15090E43EFEF68EEA84F66635EEF98B97DDEC5504BBE624F2A75B26FEtD06O) Закона РФ от 27 декабря 1991 г. N 2124-1 "О средствах массовой информации".

В соответствии с этой [статьей](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D81C15090E43EFEF68EEA84F66635EEF98B97DDEC5504BBE624F2A75B26FEtD06O) под массовой информацией понимаются предназначенные для неограниченного круга лиц печатные, аудио-, аудиовизуальные и иные сообщения и материалы; под средством массовой информации понимается периодическое печатное издание, радио-, теле-, видеопрограмма, кинохроникальная программа, иная форма периодического распространения массовой информации.

Как средство массовой информации при определенных условиях может рассматриваться и Интернет. Так, [Постановление](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D81C15090E43EFAF38FE986F83B3FE6A08795DAE30A13BCAF28F3A75B25tF0FO) Пленума Верховного Суда РФ от 24 февраля 2005 г. N 3 "О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц" установило, что в случае, если не соответствующие действительности порочащие сведения были размещены в сети Интернет на информационном ресурсе, зарегистрированном в установленном законом порядке в качестве средства массовой информации, при рассмотрении иска о защите чести, достоинства и деловой репутации необходимо руководствоваться нормами, относящимися к средствам массовой информации <1>. Если кино-, видео-, аудио-, печатная продукция либо информационный ресурс в сети Интернет не носит периодического характера и не зарегистрирована в качестве средства массовой информации, вменение рассматриваемого признака невозможно; при наличии соответствующих оснований в данном случае содеянное может быть квалифицировано лишь с учетом признака публичности.

--------------------------------

<1> БВС РФ. 2005. N 4.

Средства массовой информации не должны быть использованы как средства совершения преступлений. Прямое указание об этом содержится в [ст. 4](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D81C15090E43EFEF68EEA84F66635EEF98B97DDEC5504BBE624F1A6t50BO) Закона РФ "О средствах массовой информации", в которой говорится о запрете использования средств массовой информации в целях совершения уголовно наказуемых деяний, для разглашения сведений, составляющих государственную или иную специально охраняемую законом тайну, для осуществления экстремистской деятельности, а также для распространения передач, пропагандирующих порнографию, культ насилия и жестокости.

Использование средств массовой информации для призывов к развязыванию агрессивной войны придает этому преступлению повышенную общественную опасность, поскольку в этом случае негативному воздействию подвергается значительное число лиц, воздействие носит интенсивный, нередко регулярный характер.

Рассматриваемый состав преступления будет иметь место как в действиях лица, подготовившего материалы, содержащие призывы к развязыванию агрессивной войны, так и в действиях лица, принявшего решение о публикации или ином распространении таких материалов. Их авторство не влияет на наличие состава преступления.

Квалифицированный состав преступления будет иметь место и в случае, если призывы к развязыванию агрессивной войны осуществлены лицом, занимающим государственную должность Российской Федерации или государственную должность субъекта РФ (см. [комментарий к ст. 353](#Par14472) УК РФ).

[Статьей 1](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D81C15090E43EFEF587E089F76635EEF98B97DDEC5504BBE624F2A75B26FEtD05O) Федерального закона от 27 мая 2003 г. N 58-ФЗ "О системе государственной службы Российской Федерации" к лицам, замещающим государственные должности Российской Федерации, отнесены лица, замещающие должности, устанавливаемые [Конституцией](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D81C15090E43EFDF988ED8AA53137BFAC85t902O) РФ, федеральными законами для непосредственного исполнения полномочий федеральных государственных органов, а к лицам, замещающим государственные должности субъектов РФ, - лица, замещающие должности, устанавливаемые конституциями, уставами, законами субъектов РФ для непосредственного исполнения полномочий государственных органов субъектов РФ.

Отнесение должностного положения субъекта к числу квалифицирующих обстоятельств обусловлено тем, что, во-первых, они наносят больший ущерб государственным интересам, поскольку дискредитируют те или иные государственные органы. Это объясняется тем, что авторитет государственной должности обусловливает восприятие действий субъекта не только как его собственную позицию, но и позицию соответствующей государственной структуры. Во-вторых, призывы лиц, занимающих государственные должности, могут оказать более сильное воздействие на общественное мнение, чем призывы со стороны лиц, неизвестных или малоизвестных населению. Именно в этой связи совершение преступления лицом, занимающим государственную должность, влечет за собой более строгую уголовную ответственность.

При наличии соответствующих признаков действия субъекта, занимающего государственную должность и осуществляющего публичные призывы к развязыванию агрессивной войны, следует квалифицировать и как злоупотребление должностными полномочиями, т.е. по совокупности преступлений.

Наемничество ([ст. 359](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D81C15090E43EFEF68CEC84F56635EEF98B97DDEC5504BBE624F2A75924F7tD06O) УК РФ)

**Объектом** наемничества, так же как и выше рассмотренных преступлений, является мир. Общественная опасность наемничества состоит в том, что оно является средством, способствующим разжиганию и поддержанию вооруженных конфликтов, созданию нестабильности в мире. Для достижения этих целей используются лица, основным источником существования которых становится путь профессиональных убийц. Наемники принимают участие в военных действиях, вооруженных конфликтах в странах, гражданами которых они не являются и на территории которых не проживают. Они убивают людей, совершают иные акты насилия над ними, разрушают социально-экономические, культурные объекты, присваивают национальные ценности, личное имущество граждан. Весьма велик и моральный вред наемничества. Следует также отметить, что в ряде случаев ведение военных действий, развязывание вооруженных конфликтов было бы невозможно или весьма затруднено без использования наемников. Кроме того, события последних лет показывают, что наемничество широко используется различного рода террористическими организациями и бандформированиями.

Международная [конвенция](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D84CE5390E43EFEF78DEE86F83B3FE6A08795tD0AO) от 4 декабря 1989 г. о борьбе с вербовкой, использованием, финансированием и обучением наемников <1> признает преступными не только действия самих наемников, но и лиц, их вербующих, использующих и обучающих. Запрещение наемничества содержится и в [Декларации](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D84CE5390E43EFEF78FEC85F83B3FE6A08795tD0AO) Генеральной Ассамблеи ООН "О принципах международного права, касающихся дружественных отношений и сотрудничества между государствами в соответствии с Уставом Организации Объединенных Наций" 1970 г. <2>.

--------------------------------

<1> См.: Действующее международное право. Т. 2. С. 812 - 819.

<2> См.: Международное публичное право: Сб. документов. Т. 1. С. 2 - 8.

Понятие наемника дано и в [примечании к ст. 359](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D81C15090E43EFEF68CEC84F56635EEF98B97DDEC5504BBE624F2A75924F6tD01O) УК РФ. Это обусловлено тем, что Россия не принимает участия в [Конвенции](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D84CE5390E43EFEF78DEE86F83B3FE6A08795tD0AO) о борьбе с наемничеством. В соответствии с российским уголовным законодательством наемником признается лицо, действующее в целях получения материального вознаграждения и не являющееся гражданином государства, участвующего в вооруженном конфликте или военных действиях, не проживающее постоянно на его территории, а также не являющееся лицом, направленным для исполнения официальных обязанностей.

Данное определение понятия наемника разработано на основе Дополнительного [протокола](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D84CE5390E43EFEF48BE183F83B3FE6A08795tD0AO) к Женевским конвенциям от 12 августа 1949 г., касающегося защиты жертв международных вооруженных конфликтов (протокол 1) от 8 июня 1977 г., где дано понятие наемника, тождественное конвенционному понятию, приведенному выше.

С **объективной стороны** наемничество может заключаться в совершении следующих действий: вербовке, обучении, финансировании или ином материальном обеспечении наемника, использовании его в вооруженном конфликте или военных действиях. Ответственность за перечисленные действия предусмотрена [ч. 1 ст. 359](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D81C15090E43EFEF68CEC84F56635EEF98B97DDEC5504BBE624F2A75924F7tD05O) УК РФ. Для наличия состава наемничества достаточно совершения любого из перечисленных действий или любой их совокупности.

Вербовка означает наем людей для военной службы. Условия такого найма определяются сторонами. Соглашение может быть заключено как в письменной, так и в устной форме.

Обучение наемников состоит в организации и проведении с ними занятий по физической и психологической подготовке к проведению военных действий, обучению обращению с оружием, взрывчатыми, отравляющими веществами, проведению диверсий, тактике военных действий и иным дисциплинам, необходимым для обеспечения эффективных действий наемников в военных действиях или вооруженных конфликтах.

Финансирование наемников заключается в обеспечении их денежными средствами, которыми оплачивается работа наемников, или направляемых на иные нужды (оплату работы инструкторов, покупку оружия, обмундирования, аренду помещений, зданий и т.п.).

Под иным материальным обеспечением наемников понимается их снабжение продовольствием, обмундированием, оружием, боеприпасами, техникой и иной продукцией.

Использование наемника в вооруженном конфликте или военных действиях состоит в привлечении его к непосредственному участию в военных акциях. При этом наемник может быть использован не только для ведения боевых действий, но и в карательных, диверсионных и иных акциях.

Рассматриваемое преступление относится к формальным составам и будет окончено с момента совершения хотя бы одного из вышеперечисленных действий.

**Субъективная сторона** характеризуется прямым умыслом. Виновный сознает, что совершает действия, составляющие наемничество, и желает их совершения.

**Субъектом** преступления (субъект общий) является вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

[Часть 2 ст. 359](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D81C15090E43EFEF68CEC84F56635EEF98B97DDEC5504BBE624F2A75924F7tD0BO) УК РФ предусматривает квалифицированный состав наемничества, за совершение которого устанавливается более строгая ответственность. Квалифицирующими признаками являются совершение наемничества с использованием своего служебного положения или в отношении несовершеннолетнего.

Под использованием своего служебного положения понимается реализация полномочий или возможностей, которые связаны с занятием лицом должности в государственных организациях или руководящей должности в коммерческой или иной организации.

Для данного квалифицированного состава наемничества необходим специальный субъект. При этом действия виновного должны квалифицироваться по совокупности со статьями, устанавливающими ответственность за преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления ([ст. 286](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D81C15090E43EFEF68CEC84F56635EEF98B97DDEC5504BBE624F2A75A2EF8tD07O) УК РФ и др.).

Совершение наемничества в отношении несовершеннолетнего состоит в вербовке, обучении, финансировании, ином материальном обеспечении и использовании наемника в вооруженном конфликте или военных действиях в случае, если наемнику не исполнилось 18 лет (лицо считается достигшим определенного возраста не в день рождения, а начиная со следующих суток).

[Частью 3 ст. 359](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D81C15090E43EFEF68CEC84F56635EEF98B97DDEC5504BBE624F2A75924F6tD03O) УК РФ установлена ответственность за участие самого наемника в вооруженном конфликте или военных действиях.

**Объективная сторона** этого преступления заключается в личном непосредственном участии наемника в вооруженном конфликте или военных действиях. Состав преступления относится к категории формальных и считается оконченным с момента начала военной акции с участием наемника или присоединения наемника к участию в такой акции.

**Субъективная сторона** рассматриваемого состава преступления характеризуется прямым умыслом. В диспозиции [ч. 3 ст. 359](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D81C15090E43EFEF68CEC84F56635EEF98B97DDEC5504BBE624F2A75924F6tD03O) УК РФ отсутствует указание на мотив совершения преступления, но из содержания понятия наемника следует, что мотив преступления является корыстным.

**Субъект** преступления общий. Им является любое вменяемое лицо, достигшее 16 лет. [Примечанием к ст. 359](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D81C15090E43EFEF68CEC84F56635EEF98B97DDEC5504BBE624F2A75924F6tD01O) УК РФ установлены признаки, необходимые для определения наемника. К ним прежде всего относится наличие цели получения вознаграждения. Отсутствие этой цели будет свидетельствовать об отсутствии субъекта преступления. Лицо, не преследующее цель получения вознаграждения, наемником не является. Чаще всего вознаграждение представляет собой денежные средства, выплачиваемые наемнику. Однако закон не ограничивает форму вознаграждения. Поэтому к вознаграждению следует относить и иные имущественные виды получаемой выгоды (например, оплата долгов наемника, получение каких-либо ценных предметов, земельного участка и т.п.). Вторым необходимым признаком наемника является факт отсутствия гражданства любой из сторон, участвующих в военных действиях. Наемником может быть лишь лицо, имеющее гражданство другого государства, или лицо без гражданства. Третий признак - непроживание постоянно на территории государства, участвующего в вооруженном конфликте или военных действиях. Постоянное проживание на территории такого государства означает, что лицо не может быть признано наемником. К числу наемников не могут быть отнесены и лица, направленные для исполнения официальных обязанностей (например, военные советники, консультанты и др.).

Нормами международного права определено, что наемник не может признаваться комбатантом, т.е. лицом, входящим в состав вооруженных сил стороны, находящейся в конфликте (кроме медицинского и духовного персонала), и, следовательно, имеющим право принимать непосредственное участие в военных действиях. Не признаются наемники и военнопленными.

Нападение на лиц или учреждения, которые

пользуются международной защитой ([ст. 360](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D81C15090E43EFEF68CEC84F56635EEF98B97DDEC5504BBE624F2A75827FAtD06O) УК РФ)

Рассматриваемое преступление посягает на интересы мира. **Дополнительными объектами** являются личность, нормальная деятельность учреждений, пользующихся международной защитой, собственность.

Общественная опасность нападения на лиц или учреждения, которые пользуются международной защитой, состоит в том, что нападение посягает на безопасность указанных лиц, нарушает нормальную деятельность учреждений, затрудняет выполнение их функций и в конечном итоге ведет к нарушению нормального международного сотрудничества, необходимого для мирного существования государств.

Обеспечение безопасности лиц и учреждений, пользующихся международной защитой, является необходимым условием жизнедеятельности международных представителей в стране пребывания. Такое требование содержится во многих международных документах.

**Объективная сторона** преступления заключается в совершении любого из следующих действий:

- нападения на представителя иностранного государства, пользующегося международной защитой;

- нападения на сотрудника международной организации, пользующегося международной защитой;

- нападения на служебные или жилые помещения либо транспортное средство лиц, пользующихся международной защитой.

К лицам, пользующимся международной защитой, в соответствии с [Конвенцией](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D84CE5390E43EFEF48BEA82F83B3FE6A08795tD0AO) о предотвращении и наказании преступлений против лиц, пользующихся международной защитой, в том числе дипломатических агентов (1973 г.) <1>, отнесены следующие категории лиц:

--------------------------------

<1> См.: Борьба с терроризмом касается каждого. Библиотечка "Российской газеты". Вып. 13. М., 2003. С. 150 - 155.

- глава государства, в том числе каждый член коллегиального органа, выполняющего функции главы государства согласно конституции соответствующего государства, или глава правительства, или министр иностранных дел, находящиеся в иностранном государстве, а также сопровождающие его члены семьи;

- любой представитель или должностное лицо государства, или любое должностное лицо, или иной агент межправительственной международной организации, а также проживающие с ним члены его семьи, в период нахождения в иностранном государстве.

К лицам и учреждениям, пользующимся международной защитой, относятся сотрудники дипломатической службы, консульской и внешнеторговой службы, представители различного рода международных организаций, международных благотворительных обществ.

Конкретные должности таких лиц определяются на основе соответствующих конвенций, например [Конвенции](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D84CE5390E43EFEF48DEC81F83B3FE6A08795tD0AO) о привилегиях и иммунитетах ООН 1946 г., Венской [конвенции](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D84CE5390E43EFEF48CEB85F83B3FE6A08795tD0AO) о дипломатических сношениях 1961 г., [Конвенции](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D84CE5390E43EFEF489E886F83B3FE6A08795tD0AO) о специальных миссиях 1969 г. и др., а также на основе двусторонних конвенций, заключенных Россией. Международными правовыми документами определяются и иные объекты, подлежащие международной защите. К примеру, в Венской [конвенции](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D81C15090E43EFEF38EE985F26635EEF98B97DDtE0CO) о консульских сношениях (Вена, 24 апреля 1963 г.) говорится и о специальной обязанности государства пребывания принимать все надлежащие меры для защиты консульских помещений от всяких вторжений или нанесения ущерба и для предотвращения всякого нарушения спокойствия консульского учреждения или оскорбления его достоинства.

**Объективная сторона** рассматриваемого состава преступления заключается в совершении нападения.

Под нападением на лиц, пользующихся международной защитой, понимаются действия, сопряженные с насилием над такими лицами или угрозой применения насилия. Если в результате применения насилия потерпевшему был причинен тяжкий вред здоровью или наступила его смерть, содеянное следует квалифицировать по совокупности преступлений. Совокупность преступлений будет иметь место и в случае, если насилие было средством похищения человека, захвата заложника.

Нападение на служебное или жилое помещение лица, пользующегося международной защитой, означает незаконное проникновение в такое помещение, а также совершение действий, ведущих к причинению зданию, помещению ущерба, затруднениям в их использовании (погром, обстрел и др.). Под служебным помещением следует понимать строения и сооружения, предназначенные для обеспечения выполнения функций лица, пользующегося международной защитой, для размещения материальных ценностей. К жилым помещениям относятся строения и сооружения, предназначенные для временного или постоянного нахождения людей.

Нападение на транспортное средство означает незаконное завладение транспортным средством, причинение ему ущерба, делающего невозможным или затруднительным использование транспортного средства по назначению (прокол шин, разбивание стекол, повреждение кузова, двигателя и др.), а также иные действия подобного характера (например, принудительная остановка автомобиля, блокирование его движения и т.п.).

Нападение на лиц или учреждения, которые пользуются международной защитой, относится к преступлениям с формальным составом. Оно будет являться оконченным с момента совершения хотя бы одного из действий, указанных в диспозиции этой нормы.

С **субъективной стороны** преступление характеризуется прямым умыслом. Лицо сознает, что совершает нападение на лиц или учреждения, которые пользуются международной защитой, и желает совершить это действие. Мотивы совершения преступления могут быть самыми различными (корысть, хулиганские побуждения, личная неприязнь и иные).

**Субъект** преступления общий - вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

[Частью 2 ст. 360](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D81C15090E43EFEF68CEC84F56635EEF98B97DDEC5504BBE624F2A75827FAtD0AO) УК РФ предусмотрена более строгая ответственность за совершение нападения на лиц или учреждения, которые пользуются международной защитой, в целях провокации войны или осложнения международных отношений. Таким образом, субъективная сторона квалифицированного состава преступления в качестве обязательного признака включает в себя наличие специальной цели.

Цель провокации войны означает наличие у виновного стремления искусственно создать условия, дать повод к войне. Осложнение международных отношений означает их ухудшение по сравнению с имеющимися и может быть выражено в разрыве торговых связей, иных экономических связей, ограничении или прекращении гуманитарной помощи, отзыве дипломатических представителей и т.п.

§ 3. Преступления, посягающие на безопасность человечества

Преступления второй группы, включенные в [гл. 34](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D81C15090E43EFEF68CEC84F56635EEF98B97DDEC5504BBE624F2A75924FAtD0AO) УК РФ, причиняют вред или ставят под угрозу причинения вреда безопасность человечества.

Разработка, производство, накопление, приобретение

или сбыт оружия массового поражения ([ст. 355](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D81C15090E43EFEF68CEC84F56635EEF98B97DDEC5504BBE624F2A75924F8tD03O) УК РФ)

Ответственность за это преступление предусмотрена [ст. 355](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D81C15090E43EFEF68CEC84F56635EEF98B97DDEC5504BBE624F2A75924F8tD03O) УК РФ.

Его **объектом** является безопасность человечества.

**Объективную сторону** составляют такие действия, как разработка, производство, накопление, приобретение или сбыт химического, биологического, а также другого вида оружия массового поражения, запрещенного международным договором Российской Федерации.

Перечисленные в диспозиции рассматриваемой нормы действия создают условия опасности существования человечества. Выход оружия массового поражения из-под соответствующего контроля, его применение способно привести к гибели всего человечества, уничтожению планеты. Особенностью оружия массового поражения является то, что оно, в зависимости от своих характеристик, уничтожает все живое в радиусе своего действия или не только уничтожает жизнь, но и разрушает материальные ценности. Производство или распространение оружия массового поражения создает условия для его применения в решении межгосударственных конфликтов. В последнее время усилилась опасность завладения и использования оружия массового поражения со стороны экстремистов различного толка. В этой связи противодействие производству и распространению оружия массового поражения является одной из важнейших задач любого государства, а действия, связанные с его распространением, должны влечь за собой применение строгих мер наказания.

К оружию массового поражения следует относить оружие, действующее атомным взрывом, при помощи радиоактивных материалов, смертоносное химическое и биологическое оружие, а также любое оружие, которое может быть разработано в будущем, но обладающее характеристиками атомного, химического или биологического оружия.

Химическим оружием признаются высокотоксичные химические соединения, которые специально созданы для поражения живой силы противника и помещены в средства хранения и доставки к цели. Химическое оружие может быть разнопланового действия. Оно может поражать дыхательные пути, быть кожно-нарывного, нервно-паралитического действия и т.п. Как правило, химическое оружие обладает быстротой действия, его трудно распознать.

Биологическое оружие - это специально созданные для использования в военных целях биологические организмы. Они предназначены для заражения людей и животных. Использование биологического оружия может быть сопряжено с использованием специальных средств доставки к цели (снарядов, ракет и др.) или иными методами (например, с использованием возбудителей заболеваний - комаров, мышей и т.д.).

К другим видам оружия массового поражения относится все иное оружие, обладающее признаками атомного, химического или биологического.

Для наличия состава преступления, предусмотренного [ст. 355](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D81C15090E43EFEF68CEC84F56635EEF98B97DDEC5504BBE624F2A75924F8tD03O) УК РФ, необходимо, чтобы вид оружия массового поражения был запрещен международным договором России. При этом не имеет значения, с одной или несколькими странами, международными организациями заключен соответствующий договор.

Состав рассматриваемого преступления формальный.

Под разработкой оружия массового поражения понимается проведение исследований, расчетов, создание проектов, макетов, проведение испытаний, т.е. выполнение комплекса мероприятий или одного из действий, направленных на создание нового вида оружия массового поражения, его усовершенствование, а также создание или усовершенствование технологии производства такого оружия. Для наличия оконченного состава преступления при этом не имеет значения, было ли в результате совершенных действий разработано или усовершенствовано оружие или технология его производства. Само совершение действий, запрещенных уголовным законом, образует оконченный состав преступления.

Производство оружия массового поражения состоит в изготовлении, создании такого оружия, его модификаций. Диспозиция рассматриваемой нормы непосредственно не включает в себя понятие изготовления оружия. В данном случае оно охватывается понятием "производство". При этом с позиции Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D81C15090E43EFEF68CEC82F76635EEF98B97DDtE0CO) от 13 декабря 1996 г. N 150-ФЗ "Об оружии" под производством оружия понимается исследование, разработка, испытание, изготовление, а также художественная отделка и ремонт оружия, изготовление боеприпасов, патронов и их составных частей. Приведенное понятие производства оружия несколько шире используемого в [ст. 355](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D81C15090E43EFEF68CEC84F56635EEF98B97DDEC5504BBE624F2A75924F8tD03O) УК РФ, поскольку включает в себя и разработку оружия. Но так как в диспозиции указанной нормы разработка и производство оружия массового поражения выделены в самостоятельные действия, под производством понимается только изготовление, создание оружия. Оконченный состав производства будет иметь место при создании оружия. Если оружие еще не создано, деяние должно квалифицироваться как покушение на производство оружия массового поражения. Аналогично следует квалифицировать и те случаи, когда производство оружия завершено, но оно не является годным к применению.

Накопление оружия массового поражения означает его сосредоточение, аккумуляцию, умножение числа. Способ накопления не влияет на наличие состава преступления. Накопление может осуществляться путем покупки оружия, получения его в дар, присвоения, получения по сделке и т.п. В ряде случаев способ накопления может служить основанием для квалификации деяния по совокупности преступлений. Так, если накопление осуществляется путем хищения оружия, то деяние следует квалифицировать по [ст. ст. 226](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D81C15090E43EFEF68CEC84F56635EEF98B97DDEC5504BBE624F2A75A22F8tD0AO) и [355](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D81C15090E43EFEF68CEC84F56635EEF98B97DDEC5504BBE624F2A75924F8tD03O) УК РФ. Состав накопления оружия массового поражения будет являться оконченным с момента совершения любого из вышеперечисленных действий. Однако о накоплении можно говорить лишь в том случае, если виновный уже обладает хотя бы одной единицей оружия. Поэтому, например, единичная покупка оружия или вторичная покупка после реализации имевшегося оружия не могут быть расценены как накопление. В этом случае в действиях виновного будет объективная сторона иного состава преступления.

Приобретение оружия массового поражения, как отмечалось выше, может быть осуществлено путем совершения любых действий (за исключением действий, запрещенных специальными нормами [УК](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D81C15090E43EFEF68CEC84F56635EEF98B97DDtE0CO) РФ). В последней ситуации деяние следует квалифицировать в соответствии с указанными нормами. При этом именно как приобретение такие действия должны расцениваться, если они не направлены на накопление оружия.

Сбыт оружия массового поражения включает в себя любые действия по его отчуждению. Такие действия могут носить как возмездный, так и безвозмездный характер (продажа, обмен, дарение, уплата долга). Сбыт оружия массового поражения будет являться оконченным с момента совершения любого из перечисленных действий, т.е. с момента передачи оружия другому лицу, с момента изменения владельца.

**Субъективная сторона** преступления выражается в прямом умысле. Мотивы и цели его совершения на квалификацию преступления не влияют.

**Субъект** преступления общий. Им может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16 лет, но наиболее вероятно, что субъектом производства или распространения оружия массового поражения могут быть лица, занимающие государственные должности, руководители соответствующих производств, научные работники, ведущие химические или биологические исследования, военнослужащие.

Применение запрещенных средств

и методов ведения войны ([ст. 356](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D81C15090E43EFEF68CEC84F56635EEF98B97DDEC5504BBE624F2A75924F8tD07O) УК РФ)

**Основной объект** преступления - безопасность человечества. **Дополнительным объектом** являются жизнь и здоровье граждан, отношения собственности, культура, экология.

Общественная опасность применения запрещенных средств и методов ведения войны заключается в том, что подобные действия приводят к дополнительным и массовым неоправданным страданиям участников военных конфликтов и мирного населения, увеличению числа жертв, разрушению экономических и культурных ценностей.

В этой связи человечество уже давно ищет способы обеспечения гуманного отношения к жертвам военных действий, снижения материальных потерь. Поэтому международным сообществом разработаны определенные правила, регламентирующие средства и методы ведения военных действий. В числе таких правил можно назвать Петербургскую [декларацию](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D84CE5390E43EFEF78DEE84F83B3FE6A08795tD0AO) 1868 г., Гаагские конвенции 1907 г., Женевские конвенции 1949 г., а также иные международные соглашения в области ведения военных действий, обращения с военнопленными и мирным населением. Государства - участники подобных конвенций обязаны в национальном законодательстве отражать установленные международными документами требования и принимать меры к наказанию виновных лиц. Таким образом, применение запрещенных средств и методов ведения войны нарушает и международные правовые установления, и национальное законодательство.

**Объективная сторона** может быть выражена в совершении одного или совокупности следующих действий: жестокое обращение с военнопленными, жестокое обращение с гражданским населением, депортация гражданского населения, разграбление национального имущества на оккупированной территории, применение в вооруженном конфликте средств и методов, запрещенных международным договором Российской Федерации.

К числу военнопленных согласно [ст. 4](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D84CE5390E43EFEF48DEC88F83B3FE6A08795DAE30A13BCAF28F3A75B24tF0CO) Конвенции об обращении с военнопленными от 12 августа 1949 г. <1> относятся следующие категории лиц, попавших во власть неприятеля.

--------------------------------

<1> См.: Действующее международное право. Т. 2. С. 634 - 681.

1. Личный состав вооруженных сил стороны, находящейся в конфликте, а также личный состав ополчения и добровольческих отрядов, входящих в состав этих вооруженных сил.

2. Личный состав других ополчений и добровольческих отрядов, включая личный состав организованных движений сопротивления, принадлежащих стороне, находящейся в конфликте, и действующих на собственной территории или вне ее, даже если эта территория оккупирована, если эти ополчения и добровольческие отряды, включая организованные движения сопротивления, отвечают нижеследующим условиям: имеют во главе лицо, ответственное за своих подчиненных; имеют определенный и явственно видимый издали отличительный знак; открыто носят оружие; соблюдают в своих действиях законы и обычаи войны.

3. Личный состав регулярных вооруженных сил, считающих себя в подчинении правительства или власти, которые не признаны держащей в плену державой.

4. Лица, следующие за вооруженными силами, но не входящие в их состав непосредственно, как, например, гражданские лица, входящие в экипажи военных самолетов, военные корреспонденты, поставщики, личный состав рабочих команд или служб, на которых возложено бытовое обслуживание вооруженных сил, при условии, что они получили на это разрешение от тех вооруженных сил, которые они сопровождают, для чего эти последние должны выдать им удостоверения личности прилагаемого образца.

В [ст. 4](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D84CE5390E43EFEF48DEC88F83B3FE6A08795DAE30A13BCAF28F3A75B24tF0CO) Конвенции указаны и некоторые другие категории лиц, относящихся к числу военнопленных.

[Статья 13](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D84CE5390E43EFEF48DEC88F83B3FE6A08795DAE30A13BCAF28F3A75B21tF0FO) Конвенции содержит правило о том, что с военнопленными всегда следует обращаться гуманно, а любой незаконный акт или бездействие со стороны держащей в плену державы, приводящие к смерти военнопленного, находящегося в ее власти, или ставящие здоровье военнопленного под серьезную угрозу, запрещаются. Из содержания этого положения и следует исходить при определении наличия жестокого обращения.

К гражданскому населению в соответствии со [ст. 4](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D84CE5390E43EFEF48DED81F83B3FE6A08795DAE30A13BCAF28F3A75B25tF0FO) Конвенции о защите гражданского населения во время войны (Женева, 12 августа 1949 г.) <1> относятся те, кто не принимал участия в военных действиях, но в какой-либо момент и каким-либо образом находился в случае конфликта или оккупации во власти стороны, находящейся в конфликте, или оккупирующей державы, гражданами которой они не являются. Жестокое обращение с гражданским населением характеризуется теми же признаками, что и с военнопленными.

--------------------------------

<1> См.: Международная защита прав и свобод человека: Сб. документов. С. 512 - 569.

Депортация гражданского населения состоит в принудительном изгнании, вывозе или высылке населения с оккупированной территории или территории проведения военных действий.

[Статья 49](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D84CE5390E43EFEF48DED81F83B3FE6A08795DAE30A13BCAF28F3A75926tF0CO) Конвенции о защите гражданского населения во время войны воспрещает по каким бы то ни было мотивам угон, а также депортацию населения из оккупированной территории на территорию оккупирующей державы или на территорию любого другого государства независимо от того, оккупированы они или нет.

Однако оккупирующая держава может провести полную или частичную эвакуацию какого-либо оккупированного района, если этого требуют безопасность населения или особо веские соображения военного характера. Такая эвакуация может быть осуществлена только в глубь оккупированной территории, за исключением случаев, когда это практически невозможно. После прекращения боевых операций население должно быть немедленно возвращено в свои дома.

Под разграблением национального имущества понимаются действия по его изъятию, присвоению, вывозу на территорию оккупирующей державы или другого государства.

Под применением в вооруженном конфликте средств и методов, запрещенных международным договором, следует понимать действия, которые запрещены международными соглашениями, где одной из сторон является Россия. При этом следует учитывать, что Россия является правопреемником СССР. Поэтому обязательства по международным договорам, ратифицированным СССР, относятся к числу обязательств России. К числу таких договоров можно отнести вышеназванные Гаагские конвенции, Женевские конвенции, а также другие международные договоры.

Оконченный состав преступления будет иметь место с момента совершения любого из действий, указанных в диспозиции [ч. 1 ст. 356](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D81C15090E43EFEF68CEC84F56635EEF98B97DDEC5504BBE624F2A75924F8tD06O) УК РФ.

**Субъективная** сторона заключается в прямом умысле. Мотивы совершения преступления не влияют на его квалификацию.

**Субъектом** преступления является любое вменяемое лицо, достигшее 16 лет. Вместе с тем исходя из характера преступления необходимо отметить, что его субъектом, как правило, могут быть государственные должностные лица, командиры воинских и иных формирований, военнослужащие.

[Часть 2 ст. 356](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D81C15090E43EFEF68CEC84F56635EEF98B97DDEC5504BBE624F2A75924F8tD04O) УК РФ предусматривает ответственность за применение оружия массового поражения, запрещенного международным договором Российской Федерации.

Данная норма устанавливает ответственность за реальное применение оружия массового поражения. Преступление будет окончено именно с этого момента. По всем остальным признакам данный состав аналогичен выше рассмотренному. Понятие оружия массового поражения приведено [при рассмотрении](#Par14596) состава преступления, предусмотренного [ст. 355](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D81C15090E43EFEF68CEC84F56635EEF98B97DDEC5504BBE624F2A75924F8tD03O) УК РФ.

Геноцид ([ст. 357](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D81C15090E43EFEF68CEC84F56635EEF98B97DDEC5504BBE624F2A75924F8tD0AO) УК РФ)

В соответствии со [ст. 357](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D81C15090E43EFEF68CEC84F56635EEF98B97DDEC5504BBE624F2A75827FAtD00O) УК РФ геноцидом признаются действия, направленные на полное или частичное уничтожение национальной, этнической, расовой или религиозной группы путем убийства членов этой группы, причинения тяжкого вреда их здоровью, насильственного воспрепятствования деторождению, принудительной передачи детей, насильственного переселения либо иного создания жизненных условий, рассчитанных на физическое уничтожение этой группы.

**Основной объект** преступления - безопасность человечества. **Дополнительный объект** - жизнь и здоровье человека.

Общественная опасность геноцида состоит в том, что в результате совершения действий, входящих в содержание его объективной стороны, полностью может исчезнуть, прекратить свое существование определенная группа людей, отличающаяся от других групп своей культурой, языком, обычаями, традициями, расой и иными признаками, обусловливающими ее самобытность. Подобная группа при геноциде может быть уничтожена и частично, но и в том случае причиненный вред носит трудновосполнимый или вообще невосполнимый характер. Таким образом, геноцид создает реальную опасность, которая может быть воплощена и в жизни, для существования отдельных или нескольких групп населения.

В [ст. 1](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D84CE5390E43EFEF48EED84F83B3FE6A08795DAE30A13BCAF28F3A75B26tF07O) Конвенции о предупреждении преступления геноцида и наказании за него от 9 декабря 1948 г. говорится, что геноцид независимо от того, совершается он в мирное или военное время, является преступлением, которое нарушает нормы международного права и против которого договаривающиеся стороны обязуются принимать меры предупреждения и карать за его совершение. В [преамбуле](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D84CE5390E43EFEF48EED84F83B3FE6A08795DAE30A13BCAF28F3A75B26tF0BO) к этой же Конвенции отмечается, что весь цивилизованный мир осуждает геноцид <1>.

--------------------------------

<1> См.: Действующее международное право. Т. 2. С. 68 - 71.

Право человека на жизнь закреплено во многих международных документах (например, Всеобщая [декларация](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D81C15090E43EFEF38FE081F66635EEF98B97DDtE0CO) прав и свобод человека от 10 декабря 1948 г., [Декларация](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D81C15090E43EFCF687E08AA53137BFAC8592D5BC1D14F5A329F3A75At204O) прав и свобод человека и гражданина от 22 ноября 1991 г., [Конвенция](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D81C15090E43EFCF18DEA83F83B3FE6A08795tD0AO) о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 г.). Международное сообщество стоит на страже этой и других человеческих ценностей. Тем более оно защищает право на жизнь, существование целых наций, народов и народностей.

**Объективная сторона** геноцида может быть выполнена различными действиями. К их числу относятся следующие:

- убийство членов национальной, этнической, расовой или религиозной группы;

- причинение тяжкого вреда их здоровью;

- насильственное воспрепятствование деторождению среди членов названных групп;

- принудительная передача детей членов этих групп людям другой национальности, этнической, расовой группы или другого вероисповедания;

- насильственное переселение национальной, этнической, расовой или религиозной группы;

- иное создание жизненных условий, рассчитанных на физическое уничтожение национальной, этнической, расовой или религиозной группы.

Если геноцид выражается в убийстве или причинении тяжкого вреда здоровью, эти деяния будут окончены с момента наступления общественно опасных последствий (составы преступления материальные). Во всех остальных случаях геноцид следует считать оконченным преступлением с момента совершения хотя бы одного из запрещенных уголовным законом действий. При этом для наличия оконченного состава преступления не имеет значения, наступило ли реальное полное или частичное уничтожение национальной, этнической, расовой или религиозной группы. Таким образом, состав геноцида следует отнести к категории формально-материальных составов.

В связи с тем, что действия, составляющие геноцид, по своему характеру могут быть весьма различны, также различен может быть и характер ущерба, наносимый дополнительным объектам рассматриваемого состава преступления. Так, при геноциде ущерб может быть причинен жизни, здоровью человека. Он может быть выражен в моральных и физических страданиях, например при насильственном переселении. Ущерб может быть причинен не только людям, но и природе в результате создания жизненных условий, рассчитанных на физическое уничтожение членов определенных групп, и т.п.

Под нацией понимается историческая общность людей, которая сложилась в процессе формирования общей территории, экономики, языка, культуры, обычаев и традиций. Соответственно, национальная группа представляет собой группу людей, принадлежащих к определенной нации. При этом не имеет правового значения, проживает эта национальная группа на своей исторической родине или вне ее.

Этническая общность - это исторически возникшая социальная группа, состоящая из людей определенного народа, народности, нации, племени. Поэтому к этнической группе следует отнести лиц, их представляющих.

Разделение человечества на расы проводится в зависимости от внешних признаков, отличающих одну расу от другой. Это может быть цвет кожи, волос, разрез глаз, пропорции черепа и др. Совокупность подобных признаков позволяет выделить различные расы человечества. К расовой группе будет относиться группа людей, характеризующихся подобными, свойственными их расе признаками.

Под религиозной группой понимается определенная совокупность людей, исповедующих веру, которая не является господствующей в обществе, где они проживают. При этом одна и та же религия в одном обществе может носить доминирующий характер, а в другом обществе ее последователи могут составлять религиозное меньшинство.

Убийство членов национальной, этнической, расовой или национальной группы заключается в умышленном причинении им смерти. При этом геноцид в данной форме отличается от убийства целевой направленностью деяния, а именно наличием направленности на полное или частичное уничтожение определенной совокупности людей.

Аналогично должен решаться вопрос и в тех случаях, когда геноцид проявляется в форме причинения тяжкого вреда здоровью членов указанных выше групп.

Насильственное воспрепятствование деторождению может заключаться в различных по своему характеру действиях, направленных на недопущение деторождения среди людей определенной группы. Среди таких действий могут быть выделены насильственные стерилизация женщин, прерывание беременности, кастрация.

Принудительная передача детей - это деяние, состоящее из двух действий. Во-первых, это изъятие детей у родителей, относящихся к той или иной национальной, этнической, расовой или религиозной группе, и во-вторых, это передача детей людям иных групп. При этом для наличия состава преступления не имеет значения, происходила ли передача на бескорыстной или платной основе. И в том, и в другом случае будет иметь место состав геноцида.

Насильственное переселение людей представляет собой их перемещение с места проживания на другую территорию с непривычными для них климатическими условиями или другими природными условиями, что может повлечь за собой вымирание указанных в законе групп людей.

Иное создание жизненных условий, рассчитанных на физическое уничтожение членов национальных, расовых, этнических или религиозных групп, может выражаться в различных деяниях, ведущих к гибели людей. Прежде всего к ним следует отнести уничтожение или заражение природной среды, в результате которых проживание людей на занимаемой ими территории будет сопряжено с опасностью для жизни и здоровья. Это, например, радиоактивное, химическое или биологическое заражение местности. Но создание жизненных условий, рассчитанных на физическое уничтожение людей определенных групп, может быть выражено и в иных действиях: в установлении запретов на занятия деятельностью, которая является основным источником существования, на медицинское обслуживание отдельных групп населения, в уничтожении жилищ и т.д.

С позиции объективной стороны состава преступления геноцид, как видно из вышеизложенного, может быть совершен и путем действия, и путем бездействия. В зависимости от формы его проявления геноцид может носить и формальный, и материальный характер. Так, убийство, причинение тяжкого вреда здоровью относятся к преступлениям с материальным составом. Принудительная передача детей, насильственное переселение - преступления с формальным составом.

**Субъективная сторона** рассматриваемого преступления выражается в прямом умысле. При этом для наличия геноцида необходимым элементом субъективной стороны является наличие цели полного или частичного уничтожения национальной, этнической, расовой или религиозной группы. Мотивы совершения геноцида для определения наличия состава и квалификации преступления значения не имеют.

**Субъектом** геноцида является вменяемое лицо, достигшее 16 лет (субъект общий). Вместе с тем, учитывая масштабность геноцида, следует признать, что возможность совершения этого преступления наиболее вероятна не со стороны частных лиц, а со стороны лиц, занимающих государственные или иные высокие должности, обладающих широкими властными полномочиями.

Экоцид ([ст. 358](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D81C15090E43EFEF68CEC84F56635EEF98B97DDEC5504BBE624F2A75924F7tD01O) УК РФ)

**Объектом** экоцида является безопасность человечества. Это обусловлено тем, что человек является неотъемлемой частью природы и вне ее не может существовать. Поэтому причинение ущерба среде обитания человека непосредственно влияет на условия существования человека как биологического вида, ставит под угрозу его жизнь, здоровье, нормальное социально-экономическое развитие общества, наносит вред растительному и животному миру. Учитывая неразрывную взаимозависимость всех составляющих экологии планеты, можно сказать, что экоцид угрожает безопасности человечества.

С **объективной стороны** экоцид выражается в массовом уничтожении растительного или животного мира, отравлении атмосферы, водных ресурсов, а также в совершении иных действий, способных вызвать экологическую катастрофу.

Экоцид относится к материальным составам преступления, который будет являться оконченным с момента наступления указанных в законе общественно опасных последствий.

Под **растительным миром** понимается совокупность различных видов растений (фитоценозов), населяющих определенную территорию. Основным фактором, влияющим на распределение растительного мира, являются общеклиматические условия. Растительный мир характеризуется своим видовым составом и структурой.

**Животный мир** - это совокупность живых организмов всех видов диких животных в условиях естественной свободы. Данным понятием охватываются как те виды животных, которые обитают на территории России постоянно, так и мигрирующие виды животных.

**Атмосфера** представляет собой воздушную сферу вокруг Земли, вращающуюся вместе с ней. Атмосфера состоит из различных газов, таких как азот, кислород, аргон, углекислый газ, водород, и иных газов. Состав атмосферы неравномерен в зависимости от расстояния от поверхности Земли.

**Водные ресурсы** состоят из поверхностных и подземных вод в водных объектах, которые используются или могут быть использованы.

Массовое уничтожение растительного или животного мира состоит в прекращении существования одного или нескольких видов, родов, семейств растительности или животных. Законом не определяется характер действий, в результате которых могут наступить эти последствия. Поэтому любые действия человека, приведшие к ним (производственная деятельность, уничтожение растительного или животного мира в результате военных действий и др.), подпадают под действие [ст. 358](consultantplus://offline/ref=5775B0702FDA5A72769D81C15090E43EFEF68CEC84F56635EEF98B97DDEC5504BBE624F2A75924F7tD01O) УК РФ.

Отравление атмосферы или водных ресурсов означает введение в их состав веществ, которые пагубно отражаются на здоровье человека, животном и растительном мире. Эти вещества могут быть радиоактивного, химического, биологического характера.

Под иными действиями, способными вызвать экологическую катастрофу, понимается любая деятельность человека, способная привести к указанным в законе последствиям. Это может быть производственно-экономическая деятельность, проведение научных экспериментов, военные действия и др.

Экологическая катастрофа означает наличие существенного ущерба, причиненного природе, в результате которого прекращают свое существование или сокращаются до критических размеров популяции организмов, их виды, сообщества, происходит нарушение равновесия экосистемы или биосферы в целом.

**Субъективная сторона** экоцида характеризуется виной в виде прямого или косвенного умысла. При этом сознанием виновного должно охватываться то обстоятельство, что его действия причиняют или могут причинить массовую гибель растительного или животного мира и т.д. Мотивы совершения преступления на его квалификацию не влияют.

**Субъектом** экоцида является любое вменяемое лицо, достигшее 16 лет (субъект общий). Вместе с тем характер преступления говорит о том, что субъектом экоцида с большей степенью вероятности могут являться лица, обладающие значительными властными полномочиями: лица, занимающие государственные должности, должностные лица вооруженных сил и др. В этих случаях при наличии оснований действия виновных следует квалифицировать по совокупности с соответствующими преступлениями против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления.