ЛЕКЦИЯ

УГОЛОВНОЕ ПРАВО

Раздел IV УК РФ

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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65BEBD877E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFE9F7472020B541E9D062B26CAET1sDM) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65FECDD77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65CEFDB77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) УК РФ), в других случаях применение данного института является обязанностью этих органов (например, [ст. 78](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65CEFD077E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) УК РФ).

Уголовный [кодекс](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65CEFD877E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) знает следующие виды освобождения от уголовной ответственности:

1) в связи с деятельным раскаянием [(ст. 75)](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65CEFDB77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M);

2) в связи с примирением с потерпевшим [(ст. 76)](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65CEFDC77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M);

3) освобождение от уголовной ответственности по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности ([ст. 76.1](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2828B354BD8838E561AC1EE70ED462A0F55ET2s6M) УК РФ);

4) в связи с истечением сроков давности ([ст. 78](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65CEFD077E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B55CE0D877E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7F1CF584B63AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65FE9DE77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65CEFDB77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M), [76](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65CEFDC77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) и [76.1](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2828B354BD8838E561AC1EE70ED462A0F55ET2s6M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFE9F7472020B541E9D062B26CAET1sDM) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B55CE0D877E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65CEFDB77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) - [76.1](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2828B354BD8838E561AC1EE70ED462A0F55ET2s6M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B458E0DA77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) и [199.1](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B457E9DB77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B559EED177E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B55CE0D877E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B55CE0D877E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) УК РФ, правомочные органы вправе, но не обязаны принять решение об освобождении виновного от уголовной ответственности.

[Частью 2 ст. 75](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B55DE8D977E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B659E0DF77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M); коммерческий подкуп - [ст. 204](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2926B254BD8838E561AC1EE70ED462A0F55ET2s6M); террористический акт - [ст. 205](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B55CECDE77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M); захват заложника - [ст. 206](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B75CEADF77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M); организация незаконного вооруженного формирования или участие в нем - [ст. 208](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B75CEDDC77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) и т.д.).

Невозможность применения примечания не исключает освобождение от уголовной ответственности по [ч. 1 ст. 75](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B55CE0D877E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C26BE56E28D2DF439A11DFA10DD75BCF75C24TDs7M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F282B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C23B259E28D2DF439A11DFA10DD75BCF75C24TDs7M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F282B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C23B35BE28D2DF439A11DFA10DD75BCF75C24TDs7M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F282B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65BE9D877E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) УПК РФ), имеющие те же процессуальные права, что и потерпевший ([ч. 3 ст. 45](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F282B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65BE9DB77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65CEFDC77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) УК РФ за данное преступление.

Примирение должно сочетаться с заглаживанием виновным причиненного потерпевшему вреда. Под заглаживанием вреда для целей [ст. 76](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65CEFDC77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B659E8DB77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M), [116](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B659E8DC77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M), [ч. 1 ст. 128.1](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C21B159E28D2DF439A11DFA10DD75BCF75C24TDs7M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7E12F388B23AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65FECD177E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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](#Par2572) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B458E1DF77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) - [199.1](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B457E9DB77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2828B054BD8838E561AC1EE70ED462A0F55ET2s6M), [примечания 2 к ст. 198](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B559EEDF77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M), [примечания 2 к ст. 199](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B559EED177E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) УК РФ и [ч. 2 ст. 28.1](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F282B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C24B356E28D2DF439A11DFA10DD75BCF75C24TDs7M) УПК РФ под возмещением ущерба, причиненного бюджетной системе Российской Федерации в результате преступления, предусмотренного [ст. ст. 198](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B458E1DF77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) - [199.1](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B457E9DB77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7E13F380B13AF0D168540EF5762FAFE9F7472020B541E9D062B26CAET1sDM) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F282B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C24B357E28D2DF439A11DFA10DD75BCF75C24TDs7M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B458E1DF77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) - [199.1](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B457E9DB77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) УК РФ, при наличии оснований, предусмотренных [ст. ст. 24](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F282B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65EECD077E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) и [27](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F282B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65EEEDD77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) УПК РФ или [ч. 1 ст. 76.1](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2828B054BD8838E561AC1EE70ED462A0F55ET2s6M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2A22B754BD8838E561AC1EE70ED462A0F55ET2s6M), [ч. 1 ст. 171.1](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C27B55AE28D2DF439A11DFA10DD75BCF75C24TDs7M), [ч. 1 ст. 172](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C23B254BD8838E561AC1EE70ED462A0F55ET2s6M), [ч. 2 ст. 176](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B75FE0D077E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M), [ст. 177](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B75EE9D877E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M), [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B75EEBD877E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) и [2 ст. 180](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B75EEBDA77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M), [ч. ч. 3](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C24B75AE28D2DF439A11DFA10DD75BCF75C24TDs7M) и [4 ст. 184](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C24B758E28D2DF439A11DFA10DD75BCF75C24TDs7M), [ч. 1 ст. 185](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2525BD0BB89D29BD6CAF03F907C37EA2F7T5sCM), [ст. 185.1](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2527BD0BB89D29BD6CAF03F907C37EA2F7T5sCM), [ч. 1 ст. 185.2](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2420BD0BB89D29BD6CAF03F907C37EA2F7T5sCM), [ст. 185.3](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2F25B754BD8838E561AC1EE70ED462A0F55ET2s6M), [ч. 1 ст. 185.4](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B754BD8838E561AC1EE70ED462A0F55ET2s6M), [ст. 193](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C23B656E28D2DF439A11DFA10DD75BCF75C24TDs7M), [ч. 1 ст. 194](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B75DEBD877E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M), [ст. ст. 195](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B55EE0DC77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) - [197](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B75DEAD177E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) и [199.2](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B457E9D177E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2828B154BD8838E561AC1EE70ED462A0F55ET2s6M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2828B354BD8838E561AC1EE70ED462A0F55ET2s6M) УК РФ, препятствует освобождению лица от уголовной ответственности по правилам не только указанной нормы, но и [ст. ст. 75](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65CEFDB77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) и [76](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65CEFDC77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F282B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2A23B054BD8838E561AC1EE70ED462A0F55ET2s6M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65CEED977E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B659E8DB77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M), [116](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B659E8DC77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65FEADD77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65CEEDC77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B167D16F18AE56DF2803D5A0BFD2667BFB5B2122D22B159E28D2DF439A11DFA10DD75BCF75C24TDs7M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65CEEDC77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFE9F7472020B541E9D062B26CAET1sDM) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B45DEFD977E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) УК РФ), применение запрещенных средств и методов ведения войны ([ст. 356](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B45DEEDD77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) УК РФ), геноцид ([ст. 357](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B45DEED077E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) УК РФ) и экоцид ([ст. 358](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B45DE1DB77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65EEEDF77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F282B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C29BD0BB89D29BD6CAF03F907C37EA2F7T5sCM), [28](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F282B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65EE1DE77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C25B457E28D2DF439A11DFA10DD75BCF75C24TDs7M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7E12F683B43AF0D168540EF5762FAFFBF71F2828BE54BD8838E561AC1EE70ED462A0F55ET2s6M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C15F486B43AF0D168540EF5762FAFFBF71F2E25BE54BD8838E561AC1EE70ED462A0F55ET2s6M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65CE1D977E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65CE0D977E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B55DEBDF77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M), [205.1](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B55DEAD977E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M), [205.2](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B55DEADE77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) и [210](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20BF54BD8838E561AC1EE70ED462A0F55ET2s6M) 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](#Par2663) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C15F486B43AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B658E1D177E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) УИК Российской Федерации во взаимосвязи с положениями [ст. 72](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65CEDD977E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1A7A16F581B867FAD931580CF27970B8FCBE132D20B65DEAD228E128F910F90DC37CABEB5E26D5TCsBM) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65CE1DA77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M), [ч. 2 ст. 80](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65CE0DF77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M), [ст. 93](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65BEED077E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) УК РФ для наиболее тяжкого преступления, входящего в совокупность <1>.

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

<1> [Постановление](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7911FF86B63AF0D168540EF5762FAFE9F7472020B541E9D062B26CAET1sDM) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65CE1DA77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65CEDDF77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C15F486B43AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B659EFDE77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C15F486B43AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B659EFDF77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M).

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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65CEED077E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C15F486B43AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B75DE1D077E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C23B057E28D2DF439A11DFA10DD75BCF75C24TDs7M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C23B057E28D2DF439A11DFA10DD75BCF75C24TDs7M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B63AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B759E0DA77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) Кодекса РФ об административных правонарушениях. К таким нарушениям, например, относятся: мелкое хулиганство [(ст. 20.1)](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B63AF0D168540EF5762FAFFBF71F2F20B254BD8838E561AC1EE70ED462A0F55ET2s6M), стрельба из оружия в не отведенных для этого местах [(ст. 20.13)](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B63AF0D168540EF5762FAFFBF71F2921B658E28D2DF439A11DFA10DD75BCF75C24TDs7M), 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B63AF0D168540EF5762FAFFBF71F2929B45DE28D2DF439A11DFA10DD75BCF75C24TDs7M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B558ECD877E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65CEBDE77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65CE0DF77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) УК РФ неотбытая часть наказания может быть заменена судом более мягким видом наказания, указанным в [ст. 44](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65EEED077E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) УК РФ, которое в силу [ч. 3 ст. 80](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65BE9D977E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) УК РФ не может быть больше максимального срока или размера наказания, предусмотренного [УК](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFE9F7472020B541E9D062B26CAET1sDM) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C26B658E28D2DF439A11DFA10DD75BCF75C24TDs7M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65EEED077E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) УК РФ, в пределах, предусмотренных [УК](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFE9F7472020B541E9D062B26CAET1sDM) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65EEED077E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65CE0DF77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20BF54BD8838E561AC1EE70ED462A0F55ET2s6M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65CE1DE77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) УК РФ).

§ 9. Освобождение от наказания в связи

с изменением обстановки

Освобождение от наказания в связи изменением обстановки ([ст. 80.1](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B45BEBDD77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C24BE5FE28D2DF439A11DFA10DD75BCF75C24TDs7M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65BE9D877E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) УК РФ. По смыслу данной [статьи](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65BE9D877E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) в ней идет речь о лицах, которым по приговору суда назначено наказание, однако в силу изложенных в [статье](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65BE9D877E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65BE0DE77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) УК РФ применяет принудительные меры медицинского характера, предусмотренные [ст. 99](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65AE9DC77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) УК РФ.

При обнаружении иной тяжелой болезни, препятствующей отбыванию наказания, следует руководствоваться [Приказом](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1D721DFE87B867FAD931580CF27970AAFCE61F2D23A85FE0C77EB06ETAsCM) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1D721DFE87B867FAD931580CF27970B8FCBE132D20B65EE0D228E128F910F90DC37CABEB5E26D5TCsBM) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1D721DFE87B867FAD931580CF27970B8FCBE132D20B75CECD228E128F910F90DC37CABEB5E26D5TCsBM) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7810FF84B03AF0D168540EF5762FAFE9F7472020B541E9D062B26CAET1sDM) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7810FF84B03AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65FE8D877E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) медицинского освидетельствования осужденных, представляемых к освобождению от отбывания наказания в связи с болезнью, и [перечень](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7810FF84B03AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65FEAD877E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1D721DFE87B867FAD931580CF27970B8FCBE132D20B65EE0D228E128F910F90DC37CABEB5E26D5TCsBM) и [2](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1D721DFE87B867FAD931580CF27970B8FCBE132D20B75CECD228E128F910F90DC37CABEB5E26D5TCsBM) к вышеназванным Приказу и [Постановлению](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7810FF84B03AF0D168540EF5762FAFE9F7472020B541E9D062B26CAET1sDM) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65BE9D877E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65CEFD077E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) и [83](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65BE8D877E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C25B15BE28D2DF439A11DFA10DD75BCF75C24TDs7M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B559EED077E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) УК РФ нет, а [ст. 398](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F282B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B458E8DC77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B559E1D877E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65CEBDE77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7E12F388B23AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65FEFDD77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2829B654BD8838E561AC1EE70ED462A0F55ET2s6M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F282B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B658ECDD77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7085D26581354B1A7814F188B73AF0D168540EF5762FAFE9F7472020B541E9D062B26CAET1sDM) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C21B459E28D2DF439A11DFA10DD75BCF75C24TDs7M) (незаконные действия с наркотическими средствами и т.д. без цели сбыта без отягчающих обстоятельств), [ч. 1 ст. 231](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C26B754BD8838E561AC1EE70ED462A0F55ET2s6M) (незаконное культивирование растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры без отягчающих обстоятельств) и [ст. 233](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B75AECDE77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C21B459E28D2DF439A11DFA10DD75BCF75C24TDs7M), [ч. 1 ст. 231](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C26B754BD8838E561AC1EE70ED462A0F55ET2s6M), [ст. 233](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B75AECDE77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C24B35DE28D2DF439A11DFA10DD75BCF75C24TDs7M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C24B35EE28D2DF439A11DFA10DD75BCF75C24TDs7M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65CEBDF77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C24B35EE28D2DF439A11DFA10DD75BCF75C24TDs7M) УК РФ, суд в обязательном порядке отменяет отсрочку отбывания наказания и назначает наказание по правилам, предусмотренным [ч. 5 ст. 69](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65CEBDF77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) УК РФ. Если же ранее неизвестным преступлением является одно из преступлений, предусмотренных [ч. 1 ст. 228](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C21B459E28D2DF439A11DFA10DD75BCF75C24TDs7M) (незаконные действия с наркотическими средствами и т.д. без цели сбыта без отягчающих обстоятельств), [ч. 1 ст. 231](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C26B754BD8838E561AC1EE70ED462A0F55ET2s6M) (незаконное культивирование растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры без отягчающих обстоятельств) или [ст. 233](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B75AECDE77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65CEBDE77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65BE8D877E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65FECDC77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65BE8DB77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B557EADC77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65AEADE77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) УК РФ - от 8 до 20 лет; по [ст. 317](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B45FECD877E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) УК РФ - от 12 до 20 лет и т.д.).

Для лиц, осужденных за преступления, предусмотренные [ст. ст. 353](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B45DEFD977E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M), [356](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B45DEEDD77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M), [357](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B45DEED077E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M), [358](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B45DE1DB77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65BEBD977E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M). 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1D7F13F389B33AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B659EADF77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) Конституции РФ объявление амнистии относится к ведению Государственной Думы Федерального Собрания РФ.

Уголовно-правовая регламентация акта амнистии содержится в [ст. 84](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65BEBD877E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) УК РФ. Амнистия объявляется в отношении индивидуально неопределенного круга лиц ([ч. 1 ст. 84](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65BEBDB77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65BEBDA77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1D7F13F389B33AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65CE1DC77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65BEBDF77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) УК РФ и [п. 2](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7815F180B73AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65FEAD177E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B559EED077E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) УК РФ, не вправе обращаться с ходатайством о помиловании. Конституционный Суд РФ в своем [Определении](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B197F1DF387B867FAD931580CF27970B8FCBE132D20B65EE1D228E128F910F90DC37CABEB5E26D5TCsBM) от 4 декабря 2007 г. N 957-О-О признал эти положения соответствующими [Конституции](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1D7F13F389B33AF0D168540EF5762FAFE9F7472020B541E9D062B26CAET1sDM) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65DEFDA77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFE9F7472020B541E9D062B26CAET1sDM) РФ, ни [УИК](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C15F486B43AF0D168540EF5762FAFE9F7472020B541E9D062B26CAET1sDM) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7815F180B73AF0D168540EF5762FAFE9F7472020B541E9D062B26CAET1sDM) Президента РФ от 28 декабря 2001 г. N 1500 "О комиссиях по вопросам помилования на территориях субъектов Российской Федерации" и [Положения](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7815F180B73AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65FEADD77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7D11FE89B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B459E8DA77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7D1DF188BB3AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C27B354BD8838E561AC1EE70ED462A0F55ET2s6M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7D11F585B63AF0D168540EF5762FAFFBF71F2425BD0BB89D29BD6CAF03F907C37EA2F7T5sCM) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65CEFDB77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M), [76](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65CEFDC77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) УК РФ); судимость учитывается при определении рецидива преступлений ([ст. 18](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B45CEFDA77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2924B254BD8838E561AC1EE70ED462A0F55ET2s6M) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65BEAD977E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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](#Par2663) 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=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65BEBDE77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) УК РФ срока, но формально этот вопрос в законе не регламентирован.

В соответствии со [ст. ст. 84](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65BEBD877E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) и [85](consultantplus://offline/ref=32135EA61BED171FCA7092D06781354B1F7C17F284B53AF0D168540EF5762FAFFBF71F2C20B65BEBDD77E43DE848F40EDE62A2FC4224D7C9TDs2M) 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.