

34С  
Н32



# НАСТОЛЬНАЯ КНИГА СУДЬИ

Часть II  
Рассмотрение уголовных дел  
в суде первой инстанции

# **НАСТОЛЬНАЯ КНИГА СУДЬИ**

## **Часть II**

### **Рассмотрение уголовных дел в суде первой инстанции**



**Бишкек – 2012**

*Под общей редакцией Даалетова А.А., доктора юридических наук, старшего советника Программы USAID и ИДЛО по укреплению судебной системы в Кыргызстане; Альмбаева Н.С., советника Программы USAID и ИДЛО по укреплению судебной системы в Кыргызстане.*

*Редакционная коллегия:* Калиева Г.У., заместитель руководителя аппарата Верховного суда Кыргызской Республики (председатель); Аманалиева Б.К., судья Верховного суда Кыргызской Республики; Абакирова П.А., судья Верховного суда Кыргызской Республики.

*Авторский коллектив:*  
Абакирова П.А. – судья Верховного суда Кыргызской Республики (главы 3, 5, 6);  
Воронцова И.Н. – судья Бишкекского городского суда (главы 8, 16);  
Дуйшенбекова Г.С. – судья Бишкекского городского суда (глава 7);  
Жаныл Мамбетали – судья Свердловского районного суда г. Бишкек (глава 12);  
Калиева Г.У. – заместитель руководителя аппарата Верховного суда Кыргызской Республики (главы 2, 9, 10, 11, 15);  
Молдobaев А.Т. – судья Первомайского районного суда г. Бишкек, кандидат юридических наук (глава 1);  
Сулайманов К. Дж. – судья Чуйского областного суда (главы 13, 14);  
Таштапбеков С.Р. – судья Бишкекского городского суда (глава 4).

Н 32 Настольная книга судьи. Часть II: Рассмотрение уголовных дел в суде первой инстанции. – Б.: Нур-Ас, 2012. – 472 с.

ISBN 978-9967-26-802-9

Настоящее практическое пособие «Настольная книга судьи. Часть II: Рассмотрение уголовных дел в суде первой инстанции» предназначено для судей, адвокатов, прокуроров, частнопрактикующих и корпоративных юристов, а также для студентов, аспирантов и преподавателей высших учебных заведений и призвано содействовать в разрешении вопросов, возникающих при рассмотрении уголовных дел в суде первой инстанции. Приводимые в пособии мнения и толкования действующего законодательства являются личной позицией авторского коллектива и не отражают мнения Верховного суда Кыргызской Республики, Программы USAID и ИДЛО по укреплению судебной системы в Кыргызстане.

Данное издание стало возможным благодаря помощи американского народа, оказанной через Агентство США по международному развитию (USAID). Программа несет полную ответственность за содержание публикации, которая не обязательно отражает позицию USAID или Правительства США.

Н 1203021300-12

ISBN 978-9967-26-802-9



УДК 347.9  
ББК 67.99(2)90

© Программа USAID и ИДЛО по укреплению судебной системы в Кыргызстане, 2012

# ОГЛАВЛЕНИЕ

Глава 1. Рассмотрение уголовных дел в суде первой инстанции.	4
Подсудность уголовных дел .....	4
Глава 2. Назначение наказаний .....	51
Глава 3. Освобождение от наказаний.....	74
Глава 4. Преступления против жизни и здоровья .....	109
Глава 5. Преступления против половой неприкосновенности и половой свободы личности .....	149
Глава 6. Преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина .....	166
Глава 7. Преступления против собственности .....	199
Глава 8. Преступления против общественной безопасности и общественного порядка .....	235
Глава 9. Должностные преступления .....	256
Глава 10. Преступления против правосудия.....	286
Глава 11. Преступления против порядка управления.....	346
Глава 12. Гражданский иск в уголовном процессе .....	373
Глава 13. Производство по делам частного обвинения .....	386
Глава 14. Производство по делам о преступлениях несовершеннолетних.....	394
Глава 15. Исполнение приговора .....	412
Глава 16. Рассмотрение в суде жалоб на действия и решения следователя, прокурора .....	441

66 0848

## СОДЕРЖАНИЕ

1. Подготовительные действия к судебному заседанию .....	8
1.1. Полномочия судьи по поступившему в суд делу .....	8
1.2. Вопросы, подлежащие выяснению по поступившему в суд делу.....	9
1.3. Приостановление дела.....	11
1.4. Назначение судебного заседания.....	12
1.5. Срок судебного разбирательства .....	13
2. Общие условия судебного разбирательства .....	13
2.1. Непосредственность и устность судебного разбирательства ....	13
2.2. Обеспечение гласности судебного разбирательства .....	14
2.3. Председательствующий в судебном заседании.....	15
2.4. Равенство прав сторон в судебном разбирательстве .....	16
2.5. Лица, участвующие в судебном разбирательстве .....	17
2.6. Пределы судебного разбирательства.....	20
2.7. Порядок вынесения постановлений и определений в судебном заседании .....	21
2.8. Распорядок судебного заседания.....	21
3. Подготовительная часть судебного заседания .....	22
3.1. Открытие судебного заседания .....	22
3.2. Проверка явки в суд.....	23
3.3. Разъяснение переводчику его прав и обязанностей .....	23
3.4. Удаление свидетелей из зала судебного заседания.....	24
3.5. Установление личности подсудимого и своевременность вручения ему копии постановления о привлечении в качестве обвиняемого .....	24
3.6. Объявление председательствующего, других участников процесса и разъяснение права отвода .....	25
3.7. Разъяснение подсудимому его прав и обязанностей .....	26
3.8. Разъяснение потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику и их представителям прав и обязанностей .....	26
3.9. Заявление и разрешение ходатайств .....	27
3.10. Разрешение вопроса о возможности разбирательства дела в отсутствие кого-либо из участвующих в деле лиц .....	28
4. Судебное разбирательство .....	28
4.1. Начало судебного разбирательства .....	29
4.2. Установление порядка исследования доказательств .....	29

**А.Т. Молдobaев,**  
судья Первомайского  
районного суда г. Бишкек,  
кандидат юридических наук

## ГЛАВА 1.

# РАССМОТРЕНИЕ УГОЛОВНЫХ ДЕЛ В СУДЕ ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ. ПОДСУДНОСТЬ УГОЛОВНЫХ ДЕЛ

4.3. Допрос подсудимого .....	30
4.4. Оглашение показаний подсудимого .....	31
4.5. Допрос потерпевшего.....	32
4.6. Допрос свидетелей.....	32
4.7. Оглашение протоколов следственных действий и документов .....	33
4.8. Окончание судебного исследования.....	33
4.9. Содержание и порядок прений сторон .....	34
4.10. Последнее слово подсудимого.....	35
4.11. Возобновление судебного исследования .....	36
4.12. Удаление суда для постановления приговора .....	36
5. Постановление приговора .....	36
5.1. Постановление приговора именем Кыргызской Республики .....	37
5.2. Законность и обоснованность приговора .....	37
5.3. Постановление приговора.....	39
5.4. Вопросы, разрешаемые судьей при постановлении приговора.....	40
5.5. Решение вопроса о вменяемости подсудимого .....	41
5.6. Виды приговоров .....	42
5.7. Основания постановления обвинительного приговора.....	42
5.8. Основания постановления оправдательного приговора .....	43
5.9. Составление приговора .....	44
5.10. Провозглашение приговора .....	45
5.11. Освобождение подсудимого из-под стражи .....	46
5.12. Вручение копии приговора .....	46
6. Подсудность .....	47
6.1. Подсудность уголовных дел .....	47
6.2. Территориальная подсудность уголовных дел.....	48
6.3. Передача уголовного дела по подсудности .....	49
6.4. Недопустимость споров о подсудности.....	50

## **НОРМАТИВНО-ПРАВОВАЯ БАЗА**

1. Конституция Кыргызской Республики, принятая референдумом (всенародным голосованием) 27 июня 2010 года.
2. Уголовный кодекс Кыргызской Республики от 1 октября 1997 года № 68, в редакции Закона от 8 мая 2012 года № 48.
3. Уголовно-процессуальный кодекс Кыргызской Республики от 30 июня 1999 года № 62, в редакции от 8 мая 2012 года № 48.
4. Постановление Пленума Верховного суда Кыргызской Республики «О судебном приговоре» от 27 февраля 2009 г. № 8.
5. Постановление Пленума Верховного суда Кыргызской Республики «Об улучшении организации судебных процессов, повышении культуры их проведения и усиления воспитательного воздействия судебной деятельности» от 16 июля 1993 г.

## **1. Подготовительные действия к судебному заседанию**

Подготовка к судебному заседанию – это самостоятельная стадия уголовного процесса. Судья на этой стадии единолично проверяет наличие юридических оснований для рассмотрения дела в судебном заседании, при этом, не предрешая заранее вопроса о виновности обвиняемого. Данная стадия начинается с момента поступления дела в суд и завершается выполнением судьей подготовительных действий к судебному заседанию.

### **1.1. Полномочия судьи по поступившему в суд делу**

До начала судебного разбирательства судья по поступившему делу принимает одно из следующих решений, предусмотренных ст. 244 Уголовно-процессуального кодекса Кыргызской Республики (далее – УПК КР):

- 1) определяет подсудность;
- 2) приняв производство по делу:
  - назначает предварительное слушание в случае его рассмотрения с участием присяжных заседателей;
  - приостанавливает его;
  - прекращает его по основаниям, предусмотренным законом;
  - назначает дело к судебному разбирательству.

Решение по делу судья принимает в форме постановления, в котором должны быть указаны:

- 1) время и место вынесения постановления;
- 2) фамилия, имя и отчество судьи, вынесшего постановление;
- 3) основания и сущность принятых решений.

Значение стадии подготовки к судебному заседанию состоит в том, что здесь осуществляется проверка материалов уголовного дела и подготовка к его рассмотрению в судебном заседании, что обеспечивает необходимые условия для правильного разрешения дела и исключает проведение судебного разбирательства без достаточных к тому оснований. Таким образом, данная стадия способствует укреплению законности, достижению задач правосудия и охране прав личности в уголовном процессе.

Судья при разрешении вопросов подготовки к судебному заседа-

нию, прежде всего, должен оценить правильность действий органов уголовного преследования при направлении дела в суд. Установив, что поступившее в суд уголовное дело неподсудно данному суду, судья обязан вынести постановление о направлении данного дела по подсудности.

При отсутствии препятствий для последующего рассмотрения уголовного дела, правильном определении подсудности дела, судья, приняв производство по делу, принимает одно из следующих решений:

- о приостановлении уголовного дела;
- о прекращении его по основаниям, предусмотренным законом (ст.ст. 28, 249 УПК КР);
- о назначении дела к судебному разбирательству (ст. 247 УПК КР).

Данное решение должно быть принято не позднее четырнадцати суток с момента поступления дела в суд.

### **1.2. Вопросы, подлежащие выяснению по поступившему в суд делу**

В соответствии со ст. 245 УПК КР при решении вопроса о возможности назначения судебного заседания судья должен выяснить в отношении каждого из обвиняемых следующее:

- не допущены ли при производстве следствия нарушения уголовно-процессуального закона, препятствующие назначению судебного заседания;
- вручена ли своевременно копия постановления о привлечении в качестве обвиняемого;
- подлежит ли изменению или отмене избранная обвиняемому мера пресечения;
- приняты ли меры, обеспечивающие возмещение ущерба, причиненного преступлением, и возможную конфискацию имущества;
- подлежат ли удовлетворению заявления и ходатайства.

Если на досудебных стадиях производства по уголовному делу имели место нарушения норм уголовно-процессуального закона, то постановление о привлечении в качестве обвиняемого не может считаться составленным в соответствии с требованиями УПК КР. Отсюда вытекает, что суд по собственной инициативе или по ходатайству любой из сторон вправе возвратить дело прокурору для устранения

допущенных в досудебном производстве процессуальных нарушений, для чего допускается выполнение необходимых следственных и иных процессуальных действий.

При этом, однако, должны соблюдаться следующие условия:

- в ходе следствия были допущены существенные нарушения закона. При этом существенными процессуальными нарушениями считаются те, которые одновременно:
  - ущемляют права участников уголовного судопроизводства;
  - препятствуют рассмотрению дела, поскольку не устранимы в судебном заседании и исключают возможность постановления законного и обоснованного приговора;
- исправление таких нарушений после направления дела прокурору не будет связано с восполнением неполноты произведенного следствия.

Иначе говоря, не всякие (даже существенные) процессуальные нарушения могут служить основанием для возвращения дела прокурору. Не должно быть таким основанием нарушения, устранение которых фактически означало бы проведение дополнительного расследования, которое не предусмотрено УПК КР.

Исправление допущенных нарушений не должно сводиться:

- к установлению органами следствия новых фактических обстоятельств дела;
- к переквалификации деяний;
- к доказыванию виновности обвиняемых, а также
- к дополнению ранее предъявленного обвинения.

Направляя в этих случаях уголовное дело прокурору, суд не подменяет сторону обвинения – он лишь указывает на выявленные нарушения, ущемляющие права участников уголовного судопроизводства, требуя их восстановления. Возвращение уголовного дела прокурору имеет целью лишь приведение процедуры следствия в соответствие с требованиями, установленными в уголовно-процессуальном законе.

После положительного решения вопроса об отсутствии нарушений уголовно-процессуального закона при производстве следствия суд обязан проверить выполнение иных предусмотренных законом процессуальных действий, обеспечивающих соблюдение права на защиту и беспрепятственное проведение судебного заседания.

К ним относятся:

- проверка соблюдения порядка вручения копии постановления о привлечении в качестве обвиняемого;
- решение об отмене или изменении обвиняемому избранной меры пресечения;
- приняты ли меры по обеспечению возмещения вреда, причиненного преступлением;
- все ли лица, которым преступлением причинен моральный, физический или имущественный вред, признаны потерпевшими по делу.

Ходатайства и жалобы, поступившие в суд, подлежат рассмотрению и разрешению в порядке, определенном соответственно главами 14 и 15 УПК КР.

### **1.3. Приостановление дела**

Основания приостановления производства по уголовному делу на судебных стадиях в целом аналогичны основаниям приостановления следствия (ст. 221 УПК КР).

При тяжком заболевании обвиняемого, подтвержденным медицинским заключением, производство по уголовному делу приостанавливается судьей до его выздоровления, дело остается в производстве суда.

Граждане, права и свободы которых нарушаются законом, примененным или подлежащим применению в конкретном деле, вправе обратиться в Конституционную палату Верховного суда Кыргызской Республики. Каждый гражданин вправе оспорить конституционность закона и иного нормативного правового акта, если считает, что ими нарушаются права и свободы, признаваемые Конституцией.

Направление судом запроса в Конституционную палату Верховного суда Кыргызской Республики, либо принятие Конституционной палатой Верховного суда Кыргызской Республики жалобы гражданина к рассмотрению является безусловным основанием для приостановления производства по уголовному делу до принятия Конституционной палатой Верховного суда Кыргызской Республики соответствующего решения по запросу или жалобе.

Производство по уголовному делу также может быть приостановлено в случае назначения экспертизы, до момента вынесения экспертом соответствующего заключения.

В случае, когда обвиняемый скрылся и место его пребывания

неизвестно, судья приостанавливает производство по делу и возвращает уголовное дело прокурору, который направил это дело в суд, поручая ему принять меры по розыску обвиняемого.

О приостановлении производства по уголовному делу судом выносится постановление.

#### **1.4. Назначение судебного заседания**

Основными задачами стадии подготовки к судебному заседанию являются выяснение вопросов: соблюдены ли на предыдущей стадии все требования УПК КР по обеспечению прав обвиняемого, а равно отсутствуют ли иные препятствия для рассмотрения дела в суде. Когда же судья не установил фактов, препятствующих назначению судебного заседания, он принимает решение о назначении судебного заседания.

Следует иметь в виду, что судебное разбирательство может быть назначено при условии, что дело подсудно данному суду и отсутствуют обстоятельства, влекущие его прекращение, приостановление или возвращения уголовного дела прокурору, и если выяснены другие вопросы, перечисленные в ст. 247 УПК КР.

В постановлении о назначении судебного заседания разрешается целый ряд вопросов организации судебного разбирательства по конкретному уголовному делу.

Так, помимо указания наименования суда, фамилии, инициалов судьи, выносящего постановление о назначении судебного заседания, и оснований принимаемого решения, судья должен решить вопрос о месте, дате и времени судебного заседания. Судебное заседание следует назначать на определенные часы, с учетом их сложности и количества лиц, вызываемых в судебное заседание.

При этом в суд должны вызываться только те лица, которые действительно нужны для полного, всестороннего и объективного исследования обстоятельств дела. Судья должен разрешить, какие лица, из списка следствия и заявленных ходатайств, подлежат вызову в судебное заседание. При разрешении вопроса о лицах, подлежащих вызову в судебное заседание в качестве потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика, их представителей, свидетелей, экспертов и специалистов, для суда не является обязательным составленный следователем список лиц, подлежащих вызову в судебное заседание.

При назначении судебного заседания решается также вопрос о на-

личии оснований для проведения закрытого судебного заседания с учетом обстоятельств, указанных в ст. 22 и частях 1, 2, 3 и 4 ст. 254 УПК КР. В постановлении о назначении судебного заседания должны указываться фамилии, имена и отчества каждого обвиняемого, квалификация вменяемого ему в вину преступления, а также решение о применяемой к нему мере пресечения.

Стороны должны быть извещены о месте, дате и времени судебного заседания не менее, чем за 10 суток до начала судебного заседания.

#### **1.5. Срок судебного разбирательства**

Одним из важнейших элементов права на справедливое судебное разбирательство является право на разбирательство дела «в разумный срок». Для принятия решений по поступившему делу в подготовительной стадии установлен законом сравнительно короткий срок – 14 дней. Рассмотрение уголовного дела в судебном заседании должно быть начато не позднее 14 суток со дня вынесения постановления о назначении дела к судебному разбирательству.

Законодатель, указывая на необходимость разрешения уголовного дела в срок, установил их для уголовных дел в зависимости от тяжести преступления. Так, для разрешения уголовных дел о преступлениях небольшой тяжести или менее тяжком преступлении судье (суду) предоставляется срок не более одного месяца, а для дел о тяжком или особо тяжком преступлении – двухмесячный срок со дня поступления дела в суд.

При этом следует учитывать, что в срок судебного разбирательства не включается то время, которое отводится сторонам уголовного процесса на ознакомление с материалами дела, а также время, на которое судебное разбирательство было приостановлено.

### **2. Общие условия судебного разбирательства**

#### **2.1. Непосредственность и устность судебного разбирательства**

Непосредственность исследования доказательств, устность и гласность судебного разбирательства являются не только общими условиями судебного разбирательства, но и принципами состязательного уголовного судопроизводства.

Непосредственность и устность судебного разбирательства – важнейшие гарантии достижения задач правосудия. Несоблюдение любого из этих условий может быть квалифицировано как существенное нарушение уголовно-процессуального закона и повлечь отмену приговора.

Непосредственность, как общее условие судебного разбирательства, относится к исследованию судом первой инстанции доказательств. Оно заключается в том, что суд проводит исследование доказательств путем производства соответствующих судебных действий, а не по письменным материалам дела. В основу судебного приговора могут быть положены только те доказательства, которые исследовались в судебном заседании и получили отражение в протоколе судебного заседания. Никакие материалы следствия, минуя непосредственное восприятие их судом, не могут быть положены в основу приговора.

Непременной предпосылкой полной реализации принципа непосредственности является устная форма исследования доказательств в судебном заседании. Устность судебного разбирательства означает, что все фактические данные, составляющие содержание любого доказательства, в судебном следствии должны быть оглашены, озвучены.

## 2.2. Обеспечение гласности судебного разбирательства

Гласность судебного разбирательства означает его открытость, доступность для граждан и средств массовой информации. Гласность судебного разбирательства имеет еще один аспект – публичность совершаемых судом и всеми участниками судебного разбирательства действий. Гласность судебного разбирательства представляет собой форму социального контроля за деятельностью суда (судьи) по направлению правосудия.

Открытое судебное заседание позволяет присутствующим гражданам, представителям средств массовой информации непосредственно наблюдать за осуществлением судебного разбирательства, в ходе которого проверяются и исследуются все материалы дела, представленные органами следствия и сторонами по делу, и на этом основании самим судить об обоснованности обвинения и личности

подсудимого. Исключением являются сведения, представляющие собой государственную, военную и коммерческую тайну, которые не могут быть разглашены в ходе судебного разбирательства.

Гласность судопроизводства призвана способствовать усилению чувства ответственности судей за следование всем принципам уголовного процесса. Данный принцип служит известной гарантией, с одной стороны, соблюдения судьями, предусмотренных законом прав и интересов участников судебного разбирательства, с другой стороны, выполнения судьями требований беспристрастности и иных профессиональных этических норм ведения процесса по конкретному делу. Беспрепятственное осуществление принципа гласности уголовного судопроизводства позволяет формировать объективное общественное мнение о судебной власти в целом, служит укреплению авторитета правосудия.

При некоторых ситуациях, суд объявляет судебное заседание закрытым. Перечень оснований для закрытия судебного заседания по решению суда является исчерпывающим.

К ним относятся:

- дела о половых и других преступлениях в целях предотвращения разглашения сведений об интимных сторонах жизни участвующих в деле лиц, либо сведений, унижающих их достоинство;
- случаи, когда этого требуют интересы обеспечения безопасности участников процесса и свидетелей, членов их семей или близких родственников.

О проведении закрытого судебного заседания выносится мотивированное определение суда или постановление судьи.

При рассмотрении дела приговор, независимо от того рассмотрено ли уголовное дело в открытом, либо в закрытом судебном заседании суда, провозглашается публично.

## 2.3. Председательствующий в судебном заседании

Председательствующий руководит судебным заседанием, принимает все предусмотренные УПК КР меры для обеспечения равенства прав сторон, сохраняя объективность и беспристрастность, создает необходимые условия для всестороннего и полного исследования обстоятельств дела, вправе выяснить возникшие противоречия в доказательствах.

Председательствующий также обеспечивает соблюдение распо-

рядка судебного заседания, разъясняет всем участникам судебного разбирательства их права и обязанности и порядок их осуществления.

Председательствующий сосредоточивает внимание участников судебного разбирательства на полном, объективном осуществлении своих прав и обязанностей в целях установления подлинных обстоятельств дела и выполнения установленного законом назначения уголовного судопроизводства.

Указание закона на право участников процесса требовать занесения в протокол судебного заседания всех возражений участников судебного заседания против действий председательствующего должно служить процессуальной гарантией соблюдения законности самим председательствующим по делу.

## **2.4. Равенство прав сторон в судебном разбирательстве**

Подтверждение процессуального равенства сторон в судебном разбирательстве полностью соответствует конституционному принципу равенства перед законом и судом и его выражению в сфере судебной власти как равенства сторон и состязательности.

Обвинитель, подсудимый, защитник, а также потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители имеют в деле собственный или иной процессуальный интерес, для отстаивания которого им предоставлены равные права.

При этом есть основные комплексы правомочий, реализуемых участниками судебного разбирательства при рассмотрении дела в суде:

- 1) в отношении состава суда и иных участников судебного заседания – заявление отводов при наличии для этого оснований;
- 2) заявление ходатайств по различным обсуждаемым в судебном заседании вопросам;
- 3) представление доказательств и участие в их обсуждении;
- 4) выступления в судебных прениях для выражения собственной позиции в оценке содержания, исследованных в судебном следствии, обстоятельств дела и рассмотренных доказательств.

Нарушение судом принципа равноправия сторон в уголовном процессе следует рассматривать как существенное нарушение порядка судопроизводства.

## **2.5. Лица, участвующие в судебном разбирательстве**

### **2.5.1. Секретарь судебного заседания**

Секретарь судебного заседания является непременным участником процесса, наделенным соответствующими процессуальными правами и обязанностями, главная из которых – ведение протокола, максимально полно отражающего ход судебного заседания в целом и каждого судебного действия в отдельности.

Секретарь судебного заседания призван максимально полно отразить в протоколе судебного заседания весь ход процесса и отдельных судебных действий, формулировки промежуточных решений судьи и определений суда. Протокол имеет важное значение для оценки правильности ведения судебного процесса, в связи с чем, в нем должны точно и полно излагаться действия участников судебного разбирательства, показания лиц, допрошенных в ходе судебного следствия, принимаемые судом решения.

### **2.5.2. Прокурор**

Осуществляя уголовное преследование в суде, прокурор выступает в качестве государственного обвинителя по всем уголовным делам. Прокурор в соответствии с процессуальным законодательством вправе обратиться в суд с заявлением в любой стадии процесса, если этого требует защита прав граждан и охраняемых законом интересов общества или государства. Поддержание обвинения не сводится только к участию в прениях, а осуществляется на протяжении всего судебного разбирательства путем заявления ходатайств, представления доказательств и т. д.

Поддерживая от имени государства обвинение в суде первой инстанции, прокурор в уголовном процессе является стороной, равной в своих процессуальных правах с противоположной стороной – защитой. Положение государственного обвинителя не дает прокурору каких-либо процессуальных преимуществ и привилегий. Осуществляя уголовное преследование, прокурор должен активно участвовать в судебном следствии, используя предоставленные ему как стороне права, чтобы добиться обоснованного осуждения и справедливого наказания подсудимого.

### **2.5.3. Подсудимый**

Обязательность участия подсудимого в судебном заседании является его правом и обязанностью. Соблюдение этого правила представляет собой существенную гарантию его конституционного права на судебную защиту, которое предполагает необходимость обеспечения ему возможности лично предстать перед судом и дать свои объяснения по существу выдвинутого против него обвинения. Обязательность явки подсудимого в судебное заседание важна и для суда, так как создает оптимальные условия для установления подлинных обстоятельств дела, изучения личности подсудимого и вынесения справедливого приговора.

Судебное разбирательство в отсутствие подсудимого допускается лишь в случаях нахождения подсудимого вне пределов Кыргызской Республики и уклонения без уважительных причин от явки в суд, а также, если подсудимый после повторного вызова в суд не явится в судебное заседание и не уведомит о причинах неявки.

Неявка подсудимого в суд без уважительных причин является причиной для отложения судебного заседания. При этом на прокурора, под чьим надзором велось следствие, возлагается обязанность обеспечить явку подсудимого в суд. Суд возвращает дело прокурору, под надзором которого велось следствие, если в определенный судом срок не была обеспечена явка подсудимого.

### **2.5.4. Защитник**

Участие защитника в судебном разбирательстве по уголовным делам представляет одну из гарантий реализации конституционного положения о предоставлении каждому права на квалифицированную юридическую помощь и принципа осуществления правосудия на основе состязательности и равноправия сторон. Защитник, в стадии судебного разбирательства, может участвовать по любому уголовному делу.

По определению (постановлению) суда в качестве защитников обвиняемого могут быть допущены не только адвокаты, но и близкие родственники и законные представители обвиняемого, а также другие лица.

Будучи полноправным участником судебного разбирательства, защитник занимает самостоятельное процессуальное положение. Деятельность защитника в судебном разбирательстве преследует цель

обеспечить защиту прав и законных интересов подсудимого, способствовать объективному исследованию обстоятельств дела, установлению истины.

В случае неявки защитника в судебное заседание вследствие отказа подсудимого от защитника, суд должен выяснить причины такого отказа. Если этот отказ носит вынужденный характер, рассмотрение дела без защитника следует расценивать как нарушение права на защиту. При невозможности дальнейшего участия в деле (болезнь, смерть и т.п.) подсудимому предлагается пригласить другого защитника, либо защитник назначается судом. Замена защитника не влечет за собой обязательного повторения действий, уже проведенных в ходе судебного разбирательства, но, по ходатайству защитника, некоторые из них могут быть повторены судом. Новому защитнику предоставляется время для ознакомления с делом и подготовки к участию в судебном разбирательстве.

### **2.5.5. Потерпевший**

Потерпевший является стороной в уголовном процессе и имеет право участвовать в судебном разбирательстве в суде первой инстанции, выступать в судебных прениях, поддерживать обвинение, в том числе и в случае отказа государственного обвинителя от обвинения, знакомиться с протоколом судебного заседания, подавать по его поводу замечания, а также подавать жалобы на действия (бездействие) суда и судьи, обжаловать приговор, определение суда, постановление судьи, возражать против принесенных по уголовному делу жалоб и представлений.

### **2.5.6. Гражданский истец**

Гражданский истец представляет сторону обвинения, является физическим или юридическим лицом, предъявившим требование о возмещении имущественного вреда при наличии у него оснований полагать, что ущерб причинен ему непосредственно в результате совершенного преступления. Гражданский истец может предъявить гражданский иск для имущественной компенсации и морального вреда. В судебном разбирательстве решение о признании гражданским истцом принимает суд. Это решение оформляется определением суда или постановлением судьи.

## **2.6. Пределы судебного разбирательства**

Разбирательство дела в суде производится только в отношении лиц, привлеченных в качестве обвиняемых, и лишь по тому обвинению, по которому назначено судебное разбирательство. Ограничение законом пределов судебного разбирательства определяется самой конструкцией уголовного процесса с его принципом разделения функций, согласно которому суд в уголовном процессе должен осуществлять только правосудие и не вправе формулировать содержание обвинения.

Установленное ограничение пределов судебного разбирательства основывается на признании правосудия основной и единственной функцией суда в уголовном судопроизводстве. Суд не вправе выходить за пределы содержания обвинения, выдвинутого органами уголовного преследования.

Закон не запрещает суду вносить некоторые изменения в предъявляемое подсудимому обвинение. Необходимость подобных изменений вызывается результатами судебного следствия. Однако, эти изменения допускаются только в направлении, благоприятном для обвиняемого, исключающем нарушение правила запрета поворота к худшему и ограничивающем реализацию права обвиняемого на защиту.

Потерпевшие и иные участники процесса вправе, а прокурор обязан заявить ходатайство о передаче дела для производства следственных действий, а также восполнения иных пробелов следствия при:

- изменении обвинения в судебном заседании на более тяжкое;
- изменении обвинения в судебном заседании на существенно отличающееся от предъявленного обвинения;
- необходимости привлечения к ответственности других соучастников преступления.

Судья, рассмотрев ходатайство, своим постановлением принимает решение о:

- возвращении прокурору уголовного дела;
- отклонении ходатайства и продолжении судебного разбирательства.

После производства необходимых следственных действий судебное разбирательство продолжается в общем порядке.

## **2.7. Порядок вынесения постановлений и определений в судебном заседании**

Закон устанавливает порядок вынесения решений суда, принимаемых в ходе судебного заседания. В зависимости от значения судебного решения оно может выноситься в зале судебного заседания или в отдельной комнате, предназначенной для принятия решений. Независимо от места вынесения решения суда оно, в силу принципа гласности, подлежит оглашению в зале судебного заседания. Решения судьи, выносимые во время судебного разбирательства, оформляются в виде постановления, а решения суда (в коллегиальном составе) – в виде определения, которые подлежат оглашению в судебном заседании.

Постановления (определения) должны быть не только законными и обоснованными, но и мотивированными, составленными в ясных и понятных выражениях.

Постановления (определения) о возвращении дела прокурору, прекращении дела, об избрании, изменении или отмене меры пресечения, об отводах, о назначении экспертизы выносятся в отдельном помещении и излагаются в виде отдельных документов.

Все иные постановления судьи, определения суда могут выноситься также в виде отдельных документов в отдельном помещении, либо на месте – в зале судебного заседания с занесением постановлений (определений) в протокол судебного заседания.

## **2.8. Распорядок судебного заседания**

Рассматриваемые правила определяют нормы поведения сторон, других участников процесса и граждан, присутствующих в зале суда. Их основные задачи: обеспечить предусмотренный законом порядок рассмотрения дела, поддержать авторитет суда как органа власти, способствовать тем самым вынесению судом законного, обоснованного и справедливого приговора. Судебное разбирательство должно происходить в условиях, обеспечивающих нормальную работу суда и безопасность участников процесса.

При проведении судебного заседания должны соблюдаться следующие правила:

- 1) при входе судьи все присутствующие в зале судебного заседания встают;

- 2) все участники судебного разбирательства обращаются к председательствующему, дают показания и делают заявления стоя. Отступление от этого правила может быть допущено с разрешения председательствующего (например, освобождение от обязанности давать показания, стоя при допросе тяжело больного свидетеля, человека, страдающего физическими или психическими недостатками);
- 3) все участники судебного разбирательства, а равно все присутствующие в зале судебного заседания должны подчиняться распоряжениям председательствующего о соблюдении порядка в судебном заседании.

Лица, находящиеся в состоянии алкогольного опьянения, либо в состоянии, вызванном употреблением наркотических или токсических средств, в зал судебного заседания не допускаются.

Установленные правила создают особую обстановку внимания и уважения к осуществляемым судом действиям, оказывает положительное влияние на формирование правосознания присутствующих в зале судебного заседания.

### **3. Подготовительная часть судебного заседания**

Судебное разбирательство в современном уголовном судопроизводстве состоит из нескольких этапов, а именно: подготовительной части, судебного разбирательства и постановления и провозглашения приговора (гл. 34-36 УПК КР).

Подготовительная часть судебного заседания – этап судебного разбирательства между объявлением председателем об открытии им заседания до начального момента судебного разбирательства. Задачи этого этапа заключаются в выполнении судом определенных процессуальных действий по обеспечению прав участников судебного разбирательства, а также полного и объективного выяснения обстоятельств дела в судебном разбирательстве.

#### **3.1. Открытие судебного заседания**

В назначенное время председательствующий открывает судебное заседание и объявляет, какое уголовное дело подлежит разбирательству, каким судом и какое дело должно быть рассмотрено. При этом указывается полное название данного суда, фамилия, имя и отчес-

тво подсудимого, а также статьи уголовного закона (а также части, пункты этих статей), по которым он обвиняется, в том их объеме, которые указаны в постановлении судьи о назначении судебного заседания.

Открытие председательствующим судебного заседания и объявление им, какое дело подлежит разбирательству, означает начало стадии судебного разбирательства.

#### **3.2. Проверка явки в суд**

Проверка явки участников судебного разбирательства осуществляется до его начала секретарем судебного заседания. В зале судебного заседания оглашаются результаты этой проверки, которые протоколируются и приобретают важное процессуальное значение. В зависимости от них, с учетом мнения явившихся в судебное заседание участников процесса, решается принципиальный вопрос о продолжении судебного разбирательства или его отложении.

Если кто-либо из вызывавшихся в суд не явился, то секретарь устанавливает причины неявки на основании поступивших в суд письменных сообщений, расписок о вручении судебных повесток, телефонных запросов и т.д. Доклад секретаря должен содержать сведения о том, кто вызывался и кто явился в суд, кто вызывался, но в суд не явился, а также причины неявки отсутствующих.

#### **3.3. Разъяснение переводчику его прав и обязанностей**

В случае, если в судебном заседании принимает участие переводчик, суд разъясняет ему права и обязанности, о чем переводчик дает подпись, которая приобщается к протоколу судебного заседания.

Председательствующий должен разъяснить переводчику права. Переводчик предупреждается председательствующим об ответственности за заведомо неправильный перевод в соответствии со ст.ст. 330 и 331 УК КР.

Первоочередное разъяснение прав и обязанностей переводчику необходимо для того, чтобы участники судебного разбирательства, не владеющие языком, на котором ведется судопроизводство, с самого начала могли понимать содержание всех процессуальных действий.

### **3.4. Удаление свидетелей из зала судебного заседания**

Суд удаляет явившихся свидетелей из зала судебного заседания до начала их допроса (ст. 277 УПК КР). Это делается для того, чтобы установление личности подсудимого и исследование обстоятельств дела не оказывало на свидетелей внушающего воздействия. Председательствующему следует разъяснить свидетелям, что их удаление из зала предусмотрено судебной процедурой; что их вызовут, как только наступит черед дачи ими показаний; что до их допроса они не должны обсуждать между собой какие-либо обстоятельства дела, а после допроса не общаться с еще не допрошенными свидетелями; что до вызова в зал судебного заседания они не должны покидать здание суда.

Если суд решил допросить в качестве свидетеля кого-либо из присутствующих в зале суда, то после принятия данного решения это лицо должно быть удалено из зала суда.

Если в судебном заседании подлежат допросу свидетели, одновременно являющиеся потерпевшими или законными представителями потерпевшего или подсудимого, то они из зала суда не удаляются, так как они являются участниками судебного разбирательства.

### **3.5. Установление личности подсудимого и своевременность вручения ему копии постановления о привлечении в качестве обвиняемого**

Установление личности подсудимого – один из важнейших моментов подготовительной части. Суд должен быть абсолютно уверен в том, что подсудимый – это именно то лицо, в отношении которого ведется уголовное преследование. Кроме того, выяснение данных о личности подсудимого имеет значение для индивидуализации ответственности в случае признания его виновным; для решения вопроса о сохранении или изменении ему меры пресечения и т.д.

Председательствующий устанавливает личность подсудимого, выясняя его фамилию, имя, отчество, год, месяц, день и место рождения, выясняет, владеет ли он языком, на котором ведется уголовное судопроизводство, место его жительства и место работы, род занятий, образование, семейное положение.

Могут выясняться и другие данные о личности подсудимого: о наличии у него судимости (при этом выясняется, погашена она или не погашена), государственных наград, несовершеннолетних детей и других иждивенцев, инвалидности, хронических и тяжких заболеваний; состоит ли он на учете в психоневрологическом или наркологическом диспансере и т.д.

Подсудимому заблаговременно должны быть вручены документы, в которых формулируется обвинение, по которому он предан суду. Этим документом является постановление о привлечении в качестве обвиняемого.

Председательствующий опрашивает подсудимого, вручена ли ему копия постановления о привлечении в качестве обвиняемого, а при положительном ответе выясняет, когда была вручена. Копии документов вручаются подсудимому на его родном языке или на другом языке, которым он владеет. При обвинении нескольких лиц копии документов вручаются каждому подсудимому в отдельности. Суд проверяет данные о личности подсудимого, сооправляет ответы подсудимого с информацией, содержащейся в материалах дела.

Если установлено, что документы не вручались и при сомнении в том, было ли подсудимому вручено постановление о привлечении в качестве обвиняемого, разбирательство дела откладывается. Разбирательство дела не должно быть начато ранее трех суток с момента вручения указанного документа.

### **3.6. Объявление председательствующего, других участников процесса и разъяснение права отвода**

При объявлении состава суда и сообщении об участвующих в деле лицах, председательствующий называет процессуальное положение каждого лица, его фамилию, имя и отчество. При сообщении о прокуроре указываются его должность и классный чин. При сообщении о защитнике – является ли он адвокатом, в какой юридической консультации состоит. В отношении представителей общественности – о представляемой общественной организацией. При сообщении об эксперте и специалисте указывается их специальность, а о переводчике – язык, на который будет производиться

перевод. Если эксперт, специалист, переводчик имеют ученую степень или ученое звание, сообщается и об этом.

Разъяснение права на отвод производится в наиболее доступных для участников судебного разбирательства выражениях. Разъясняя право на заявление отвода, председательствующий указывает, что отвод должен быть мотивированным и сообщаются основания отвода, установленные законом.

Выслушав заявления об отводе или самоотводе, а также объяснения по поводу заявленного отвода, суд удаляется в совещательную комнату для вынесения решения об удовлетворении или об отказе в удовлетворении заявленного отвода или самоотвода.

### ***3.7. Разъяснение подсудимому его прав и обязанностей***

Председательствующий разъясняет подсудимому его права в судебном разбирательстве из числа предусмотренных ст. 42 УПК КР. Если в судебном разбирательстве участвуют несколько подсудимых, права всем им разъясняются одновременно, однако вопрос, понятны ли они, выясняется раздельно, в отношении каждого подсудимого.

Разъяснение прав подсудимому не должно сводиться к сухому перечислению его прав лишь в том виде, в котором они записаны в законе. Оно предполагает объяснение подсудимому в простой и доходчивой форме, какое содержание имеют его права и как он ими может воспользоваться. О разъяснении подсудимому прав делается отметка в протоколе судебного заседания.

### ***3.8. Разъяснение потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику и их представителям прав и обязанностей***

Закон обязывает председательствующего разъяснить потерпевшему его права, которые предоставлены ему в судебном разбирательстве и в последующем. Гражданскому истцу и гражданскому ответчику права разъясняются в отдельности (ст.ст. 50, 53, 56 УПК КР).

При участии в деле нескольких потерпевших права разъясняются всем потерпевшим одновременно, но вопрос о том, понятны ли

эти права, выясняется у каждого потерпевшего в отдельности. Тот же порядок соблюдается и при участии в судебном разбирательстве нескольких гражданских истцов или гражданских ответчиков.

### ***3.9. Заявление и разрешение ходатайств***

Закон предоставляет участникам судебного разбирательства право на возбуждение ходатайств о вызове новых свидетелей и экспертов и об истребовании вещественных доказательств и документов. Это право гарантирует обеспечение полного, всестороннего и объективного исследования доказательств в судебном заседании.

Ходатайство, заявленное в судебном заседании, должно быть мотивированным, как и возражения против его удовлетворения, заявленные другими участниками судебного разбирательства. Если ходатайство изложено недостаточно ясно, лицу, заявившему его, могут быть предложены уточняющие вопросы, имеющие целью разъяснить основания и мотивы заявленного ходатайства. То же касается и возражений против их удовлетворения.

Вопрос о наличии ходатайств председательствующий задает каждому участнику судебного разбирательства отдельно. Мнения участников судебного разбирательства по поводу заявленных ходатайств выслушиваются и фиксируются в протоколе судебного заседания.

Ходатайства участников судебного разбирательства о вызове новых экспертов, специалистов, об истребовании вещественных доказательств и документов подлежат разрешению непосредственно после их заявления и обсуждения.

По заявлению ходатайству суд, прежде чем принять решение, выслушивает мнение всех участников судебного разбирательства. Решение по заявлению ходатайству формулируется в определении суда. Отказ в удовлетворении заявленного ходатайства должен быть мотивированным. В зависимости от сложности принятия решения определение может быть принято в зале суда или в совещательной комнате.

Отказ в заявлении ходатайства не является препятствием для повторного заявления ходатайства, в котором отказано, оно возможно в ходе последующего судебного разбирательства. Повторное отклонение ходатайства должно быть основано новыми данными, полученными в ходе дальнейшего судебного разбирательства.

### **3.10. Разрешение вопроса о возможности разбирательства дела в отсутствие кого-либо из участвующих в деле лиц**

Завершается подготовительная часть разрешением вопроса о возможности рассмотрения уголовного дела в отсутствие кого-либо из участников уголовного судопроизводства.

Если судебное разбирательство невозможно продолжить в отсутствие кого-либо из участников судебного разбирательства, а равно свидетеля, эксперта или специалиста, то суд выносит постановление об отложении судебного разбирательства. Прежде всего, суд обязан выслушать мнение явившихся участников судебного разбирательства о возможности рассмотрения дела в отсутствие вызванных, но не явившихся в судебное заседание лиц, и лишь после этого принимать решение об отложении слушания дела или о его продолжении.

Допрос части лиц, вызывавшихся в суд при неявке остальных лиц, подлежащих допросу, практикуется обычно по большим по объему делам, требующим длительного времени для рассмотрения. Решение о допросе в таком порядке принимается после выслушивания мнения участников судебного разбирательства.

## **4. Судебное разбирательство**

Судебное разбирательство – это этап, в ходе которого стороны последовательно излагают свою позицию по существу уголовного дела и доказывают ее путем представления доказательств и их проверки при участии суда.

Судебное разбирательство – это осуществляющееся в форме судебного заседания рассмотрение и разрешение уголовного дела по существу. Рассмотреть дело по существу – значит разрешить вопрос об уголовной ответственности подсудимого.

В ходе судебного разбирательства суд, на основе состязательности сторон и с участием иных установленных законом лиц (участников судебного разбирательства), исследует доказательства, собранные в ходе следствия, доказательства, представленные участниками процесса в судебном заседании, а также доказательства, истребованные самим судом. Только материалы судебного следствия могут быть положены в основу приговора и только на эти материалы могут ссылаться стороны в ходе прений.

### **4.1. Начало судебного разбирательства**

Начинается судебное разбирательство с оглашения обвинителем постановления о предъявлении обвинения.

После изложения государственным обвинителем существа обвинения, предъявленного подсудимому, председательствующий спрашивает у подсудимого, понятно ли ему обвинение, желает ли он или его защитник выразить свое отношение к предъяненному обвинению, признает ли подсудимый себя виновным.

При желании подсудимого или его защитника в ответ на вопрос судьи выразить свое отношение к предъяненному обвинению они могут заявить, что подсудимый не признает себя виновным, признает себя виновным полностью или частично. В последнем случае необходимо уточнить, в какой именно части обвинения подсудимый признает себя виновным и в какой не признает. Однако на этом этапе не производится допрос, подсудимый еще не дает показаний.

### **4.2. Установление порядка исследования доказательств**

В состязательном процессе порядок и очередность представления доказательств есть всецело дело сторон. Каждая из сторон обязана огласить, в каком порядке желает исследовать представленные ею доказательства. При этом стороны могут использовать перечень доказательств, указывать на доказательства, истребованные по ее (стороны) ходатайству судом, а также на свидетелей и специалистов, которые явились в суд по ее инициативе. Сторона не вправе требовать определенной очередности исследования доказательств, представленных противоположной стороной.

Согласно принципу состязательности сторон уголовного процесса: первой в судебном процессе представляет доказательства сторона обвинения, затем – сторона защиты. Очередность же представления доказательств определяется каждой из сторон, исходя из тактики, избранной сторонами в судебном разбирательстве. Если в уголовном деле участвует несколько подсудимых или несколько защитников, то каждый из них определяет очередь представления доказательств. Вопрос о том, кто из них представляет доказательства первым, решает суд, если они не могут договориться об этом.

Устанавливая с учетом мнения сторон очередьность представле-

ния доказательств несколькими подсудимыми, суд должен руководствоваться практическими соображениями удобства исследования всех представленных сторонами доказательств, стремясь, таким образом, к полному, всестороннему и объективному исследованию всей совокупности предполагаемых доказательств. Недопустимо, при установлении очередности представления доказательств, руководствоваться тактическими соображениями, продиктованными желанием изобличить подсудимых в совершении преступления.

Председательствующий обязан предоставить подсудимому право давать показания в любой момент судебного следствия, если такая дача показаний в этот момент не препятствует, либо самому процессу исследования доказательств, либо реализации законных прав другого участника процесса.

#### **4.3. Допрос подсудимого**

Дача показаний в ходе судебного следствия является правом, а не обязанностью подсудимого. Суд не вправе, в любой форме, понуждать или склонять подсудимого к даче показаний. Подсудимый не обязан объяснять причины отказа от дачи показаний.

Если подсудимый согласен давать показания, первыми его допрашивают защитник и участники судебного разбирательства со стороны защиты (другие подсудимые и их защитники, гражданский ответчик и его представитель). Затем подсудимого допрашивают государственный обвинитель и участники судебного разбирательства со стороны обвинения (потерпевший и его представитель, гражданский истец и его представитель). Суд задает вопросы подсудимому после окончания его допроса сторонами.

Стороны не ограничены ни в количестве задаваемых ими вопросов, ни в продолжительности допроса. Председательствующий лишь устраняет (снимает, отводит) наводящие вопросы и вопросы, не имеющие отношения к делу, а также задает вопросы подсудимому после его допроса сторонами, если, конечно, в ходе допроса сторонами не выяснено все, что, по мнению суда, имеет отношение к делу.

Подсудимый имеет право давать показания по поводу предъявленного обвинения в форме свободного рассказа в том случае, если он признает себя виновным в преступлении. Суд обязан выслушать его, не прерывая, за исключением тех случаев, когда его показания не относятся к делу. Закон не устанавливает каких-либо требований

к форме, характеру и языку письменных заметок, которыми вправе пользоваться подсудимый. Подсудимый обязан предъявить суду письменные заметки, но не обязан каким-либо образом комментировать или расшифровывать эти заметки. К делу заметки подсудимого не приобщаются.

По мотивированному ходатайству стороны или по инициативе самого суда допускаются допросы одного подсудимого в отсутствие другого (или других). Однако, в этом случае, после возвращения подсудимого в зал судебного заседания, председательствующий сообщает ему содержание показаний, данных в его отсутствие и представляет возможность задать вопросы подсудимому, допрошенному в его отсутствие.

#### **4.4. Оглашение показаний подсудимого**

В судебном следствии допускается оглашение показаний подсудимого, данных им на предварительном расследовании и в предыдущих судебных заседаниях. Речь идет, в сущности, об оглашении протоколов его допросов. Будучи оглашены, они подвергаются исследованию в судебном разбирательстве и, таким образом, могут быть использованы судом при принятии итогового решения по делу.

Учитывая, что допрос на досудебных стадиях проводится следователем или дознавателем без непосредственного судебного контроля, в условиях, когда неправомерное воздействие на подозреваемого или обвиняемого может оставаться скрытым, использование этих протоколов для обоснования обвинительного приговора есть определенное отступление от принципа непосредственности судебного процесса.

Поэтому законом предусмотрены три условия для оглашения в судебном разбирательстве показаний подозреваемого и обвиняемого, данных на предварительном расследовании, а также для воспроизведения приложенных к протоколу допроса материалов фотографирования, аудио-, видеозаписи, киносъемки показаний:

- 1) имеются существенные противоречия в показаниях подсудимого, данных им в суде и на предварительном расследовании. Существенное противоречие в показаниях – это либо отказ подсудимого в судебном заседании от ранее данных показаний, либо наличие в его показаниях в суде и на предваритель-

ном расследовании таких расхождений, которые имеют значение для решения вопроса об уголовной ответственности;

- 2) имеет место отказ присутствующего в судебном заседании подсудимого от дачи показаний, но только при условии, что на предварительном расследовании обвиняемый, согласившийся дать показания, был предупрежден, что его показания могут быть использованы в качестве доказательств по уголовному делу, в том числе и при его последующем отказе от этих показаний;
- 3) при отсутствии подсудимого.

Указанный перечень, является исчерпывающим и не подлежит расширительному толкованию.

#### **4.5. Допрос потерпевшего**

Так же, как и подсудимый, потерпевший, с разрешения председательствующего, вправе давать показания в любой момент судебного следствия. С учетом процессуального положения потерпевшего, председательствующий обязан предоставить ему право давать показания в любой момент судебного следствия, если такая дача показаний в этот конкретный момент не препятствует самому процессу исследования доказательств или реализации законных прав другого участника процесса.

#### **4.6. Допрос свидетелей**

Свидетели вызываются на допрос в зал судебного заседания из помещения, где они ожидают вызова, поодиночке, тогда как уже допрошенные свидетели остаются в зале судебного заседания. Такой порядок призван обеспечить допрос свидетелей в условиях, исключающих общение допрошенных и не допрошенных свидетелей для согласования их показаний.

Непосредственно перед допросом свидетеля председательствующий устанавливает его личность. Выяснение отношения к подсудимому и потерпевшему включает, во-первых, установление самого факта и степени знакомства свидетеля с каждым из этих лиц и, во-вторых, выяснение характера этого знакомства – дружеского, безразличного или враждебного. Для оценки показаний свидетеля как объективных и достоверных суду важно установить возможность

влияния на показания личных взаимоотношений между свидетелем и потерпевшим, свидетелем и подсудимым.

Разъяснение перед допросом свидетеля его прав, обязанностей и ответственности, взятие у свидетеля подписки об этом являются обязанностью председательствующего. Подписка должна быть приобщена к протоколу судебного заседания. У лиц, не достигших возраста шестнадцати лет, подписка не берется.

Свидетеля могут допрашивать прокурор, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители, подсудимый и его защитник. Сначала свидетеля допрашивает сторона, ходатайствовавшая о вызове.

#### **4.7. Оглашение протоколов следственных действий и документов**

Документальные источники доказательств подлежат оглашению в судебном разбирательстве в силу требований непосредственности и устности в исследовании доказательств. Только в случае их оглашения в зале судебного заседания протоколы, заключения и иные документы могут быть положены в основу приговора.

#### **4.8. Окончание судебного исследования**

После проведения судебных следственных действий оглашения и исследования представленных документов председательствующий опрашивает стороны, желают ли они чем-либо дополнить судебное следствие. В случае заявления ходатайств о дополнении судебного следствия суд выслушивает мнение сторон и удовлетворяет или отказывает в его удовлетворении. В случае удовлетворения ходатайств о дополнении судебного следствия оно возобновляется.

Под дополнением судебного следствия понимается проведение дополнительных судебных следственных действий по собиранию и проверке доказательств, а также приобщение судом к делу по ходатайству сторон новых предметов и документов в качестве доказательств.

После выполнения судебных действий, связанных с удовлетворением ходатайств, председательствующий объявляет судебное следствие оконченным.

#### *4.9. Содержание и порядок прений сторон*

Судебные прения (прения сторон) в уголовном процессе – это самостоятельная часть судебного разбирательства, состоящая из речей участников процесса, имеющих в данном деле собственные или представляемые интересы, в которых они подводят итог судебному следствию, освещая его результаты с собственной точки зрения, дают им юридическую оценку, выдвигают и обосновывают решения, составляющие, по их мнению, содержание будущего итогового решения по данному уголовному делу. Данная часть судебного разбирательства способствует формированию у судьи собственного отношения к рассматриваемому событию, позволяет всесторонне, полно и объективно оценить собранные по делу доказательства и, следовательно, постановить законный, обоснованный и справедливый приговор.

Порядок выступления сторон определяет судья. Практика свидетельствует, что прения открывают выступления государственного или частного обвинителей, затем следуют речи потерпевшего и гражданского истца или их представителей, гражданского ответчика или его представителя. Завершать прения должны защитник и обвиняемый.

Государственный обвинитель и защитник – это такие субъекты судебных прений, для которых участие в них является не правом, а обязанностью. В то же время, для потерпевшего по делам частного обвинения, гражданского истца, гражданского ответчика выступление в судебных прениях не обязанность, а гарантированное законом право.

Речи выступающих не должны содержать ссылок на доказательства, которые не исследовались во время судебного следствия.

Важной правовой гарантией полноценного донесения информации до суда является невозможность ограничения выступающих во времени, за исключением случаев, когда участник прений говорит об обстоятельствах, явно не относящихся к рассматриваемому делу.

После произнесения речей все участники судебных прений имеют право выступить с репликой. Реплика – необязательный элемент судебных прений. Правом реплики пользуются только в тех случаях, когда существует необходимость возразить против искажения фактов, либо содержащихся в речах ошибочных положений. Правом последней реплики пользуются защитник или подсудимый по договоренности между собой.

Законные участники прений, по окончании заключительных выступлений и реплик, но до удаления суда в совещательную комнату, вправе представить суду в письменном виде предлагаемые ими формулировки решений по вопросам: доказано ли, что имело место деяние, в совершении которого обвиняется подсудимый; доказано ли, что деяние совершил подсудимый; является ли это деяние преступлением, и какими пунктом, частью, статьей Уголовного кодекса оно предусмотрено; виновен ли подсудимый в совершении этого преступления; подлежит ли подсудимый наказанию за совершенное им преступление; имеются ли обстоятельства, смягчающие или отягчающие наказание. Предлагаемые формулировки не имеют для суда обязательной силы. Однако, представленные письменные предложения по существу обвинения, должны быть приобщены к материалам дела.

#### *4.10. Последнее слово подсудимого*

После окончания прений сторон председательствующий представляет подсудимому последнее слово. Продолжительность последнего слова подсудимого не ограничена, никакие вопросы к подсудимому во время его последнего слова не допускаются. Однако, председательствующий может останавливать подсудимого если обстоятельства, которых он касается в своем последнем слове, не имеют отношения к рассматриваемому уголовному делу. Представляется, что председательствующий, в силу своей роли в судебном разбирательстве, вправе также останавливать подсудимого в случаях, если тот употребляет неприличные выражения, либо высказывает угрозы в адрес других участников судопроизводства и т.п. Следует иметь в виду, что подсудимый не может быть удален из зала судебного заседания без предоставления ему права на последнее слово.

Подсудимый в своем последнем слове вправе сказать все, что считает нужным. Он может сообщить новые сведения, имеющие существенное значение для дела. В таких случаях содержание последнего слова подсудимого может служить основанием для возобновления судебного следствия.

Заслушав последнее слово подсудимого, суд обязан удалиться для постановления приговора, о чем председательствующий объявляет присутствующим в зале судебного заседания.

## **Возобновление судебного исследования**

Суд не может вынести приговор (иное решение), если в прениях сторон или в последнем слове подсудимого прозвучали не только оценки, выводы, умозаключения и соображения по поводу доказанности обвинения и меры наказания, но и конкретные факты, имеющие значение для дела, не исследованные в судебном заседании.

При возобновлении судебное следствие проводится по общим правилам, предусмотренным в главе 33 УПК КР. По окончании возобновленного судебного исследования суд вновь открывает прения сторон и предоставляет подсудимому последнее слово.

### **4.12. Удаление суда для постановления приговора**

После последнего выступления (слова) подсудимого и перед удалением суда в отдельную комнату для принятия решений, допустимо только объявление об этом присутствующим в зале судебного заседания и о возможности примирения потерпевшего с подсудимым по делам частного обвинения.

Суду запрещается высказывать любые оценки и выводы по существу рассматриваемого дела, вплоть до удаления суда в отдельную комнату для принятия решений, для постановления приговора, исключив любую предвзятость и необъективность.

Перед удалением суда в отдельную комнату для принятия решений председательствующий обязан объявить, когда по делу предполагается провозгласить приговор.

## **5. Постановление приговора**

Приговор – это процессуальный акт уголовного суда первой инстанции, которым по итогам рассмотрения дела в судебном заседании разрешается вопрос о виновности или невиновности подсудимого в совершении преступления и о назначении ему наказания либо об освобождении от наказания.

Среди всех других актов, которые принимаются в уголовном судопроизводстве, приговор занимает особое место. Для этого есть несколько причин:

- приговор является актом окончательного производства в том смысле, что в нем подводится итог исследованию всех доказательств и обстоятельств уголовного дела. При этом важно под-

черкнуть, что приговор основывается лишь на доказательствах, которые прошли взыскательную проверку в условиях состязания сторон, непосредственности, устности и гласности, при максимальном соблюдении всех гарантий правосудия. Поэтому именно приговор есть главный акт правосудия;

- лишь приговором суда обвиняемый, в установленном законом порядке, может быть признан виновным в совершении преступления и только приговором суда ему может быть назначено уголовное наказание. Признать его виновным со всеми вытекающими отсюда юридическими последствиями (судимость и т.д.) можно только приговором суда;
- только приговор выносится от имени Кыргызской Республики, что является одним из проявлений суверенитета страны;
- вступивший в законную силу приговор общеобязателен, то есть обязателен для всех органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений, должностных лиц, физических и юридических лиц и подлежит неукоснительному исполнению на всей территории Кыргызской Республики;
- вступивший в законную силу приговор исключает уголовное преследование лица по тому же обвинению.

### **5.1. Постановление приговора именем Кыргызской Республики**

В уголовном судопроизводстве приговор – единственный акт, который постановляется судом именем Кыргызской Республики, поскольку он является важнейшим актом правосудия, а именно решением суда по вопросу о виновности, либо невиновности подсудимого в совершении преступления, а равно о его наказании в случае признания виновным.

### **5.2. Законность и обоснованность приговора**

Приговор суда должен быть законным, обоснованным и справедливым (ст. 310 УПК КР).

Законность приговора – это его соответствие требованиям права. Приговор считается законным, если:

- в ходе производства по делу не было допущено процессуальных

нарушений, которые бы необратимо нарушили должную правовую процедуру расследования и судебного рассмотрения данного дела;

- были соблюдены условия, предъявляемые законом к порядку постановления и содержанию приговора;
- правильно были применены все необходимые нормы материального уголовного и гражданского (в части разрешения гражданского иска) права.

**Обоснованность приговора** – это соответствие выводов суда фактам, которые имели место в действительности и которые базируются на доказательствах, исследованных в судебном заседании. Обоснованный приговор может быть основан лишь на тех доказательствах, которые в соответствии со ст. 253 УПК КР были непосредственно исследованы в судебном заседании.

Суд не вправе ссылаться в подтверждение своих выводов на собранные по делу доказательства, если они не были оглашены и исследованы судом в судебном заседании или не нашли отражения в протоколе судебного заседания. Ссылка в приговоре на показания подсудимого, потерпевшего, свидетелей, данные при производстве расследования или в ином судебном заседании, допустима только при оглашении судом протоколов этих показаний в случаях предусмотренных УПК КР.

В приговоре должны получить оценку все рассмотренные в судебном заседании доказательства, как подтверждающие выводы суда по вопросам, разрешаемым при постановлении приговора, так и противоречащие этим выводам. Суд должен указать в приговоре, почему при наличии противоречивых доказательств, имеющих существенное значение для выводов суда, одни доказательства признаны им достоверными, а другие отвергнуты. По делу в отношении нескольких подсудимых или по делу, по которому подсудимый обвиняется в совершении нескольких преступлений, приговор должен содержать анализ доказательств в отношении каждого подсудимого и по каждому обвинению.

Согласно п. 4 ст. 26 Конституции Кыргызской Республики, доказательства, добывшие с нарушением закона, не могут использоваться для обоснования обвинения и вынесения судебного акта.

Согласно ч. 3 ст. 81 УПК КР, доказательства, полученные с нарушением требований УПК, являются недопустимыми, признаются не

имеющими юридической силы и не могут быть положены в основу решения по делу, а также использоваться для доказывания любого факта и обстоятельства, указанных в ст. 82 УПК КР.

В случае признания в судебном разбирательстве доказательства, полученного с нарушением закона, суд должен мотивировать в приговоре свое решение об исключении его из совокупности доказательств по делу, указав, в чем выразилось нарушение закона.

Содержащиеся в приговоре выводы суда о фактах должны логически вытекать из совокупности исследованных судом доказательств. Они должны быть однозначными, т.е. единственно возможными, исключающими любой другой вывод.

**Справедливость приговора**, прежде всего, определяется назначением наказания, соразмерного тяжести преступления и личности осужденного, то есть такого наказания, которое по своему виду или размеру не является ни чрезмерно мягким, ни чрезмерно суровым.

Требования законности, обоснованности, справедливости и мотивированности приговора тесно взаимосвязаны. Так, не может считаться законным приговор, который не соответствует нормативному требованию обоснованности и, наоборот, не может считаться обоснованным приговор, базирующийся на недопустимых доказательствах, полученных с нарушением закона. Без мотивированности приговора трудно судить о его законности, обоснованности и справедливости. Сочетание требований законности, обоснованности, справедливости и мотивированности приговора составляют его правосудность.

### **5.3. Постановление приговора**

Постановление приговора в отдельном помещении – это одно из важнейших процессуальных требований, обеспечивающих постановление законного, обоснованного и справедливого приговора согласно внутреннему убеждению судьи и в точном соответствии с законом.

В отдельной комнате для принятия решений может находиться лишь судья. Лица, участвующие в деле (секретарь судебного заседания, государственный обвинитель, защитник, представитель и др.), даже кратковременно не могут находиться в помещении при постановлении приговора.

## **5.4. Вопросы, разрешаемые судьей при постановлении приговора**

Вопросы, подлежащие разрешению судом при постановлении приговора, обсуждаются в той последовательности, в которой они перечислены в ст. 312 УПК КР.

Согласно данной статьи, при постановлении приговора суд разрешает следующие вопросы:

- имело ли место деяние, в совершении которого обвиняется подсудимый;
- доказано ли, что деяние совершил подсудимый;
- является ли это деяние преступлением и какой именно статьей уголовного закона оно предусмотрено;
- виновен ли подсудимый в совершении этого преступления и имеются ли обстоятельства, смягчающие и отягчающие его ответственность;
- подлежит ли подсудимый наказанию за совершенное им преступление;
- какое наказание должно быть назначено подсудимому;
- имеются ли основания для постановления приговора без назначения наказания или освобождения от него;
- в колонии какого вида должен отбывать наказание осужденный к лишению свободы;
- подлежит ли удовлетворению гражданский иск, в чью пользу и в каком размере, а также подлежит ли возмещению имущественный ущерб, если гражданский иск не был предъявлен;
- как поступить с имуществом, на которое наложен арест для обеспечения гражданского иска или возможной конфискации;
- как поступить с вещественными доказательствами;
- на кого и в каком размере должны быть возложены процессуальные издержки;
- должен ли суд в случаях, предусмотренных ст. 51 УК КР, лишить осужденного специального или воинского звания;
- о применении принудительных мер медицинского характера в случаях, предусмотренных ст. 91 УК КР;
- о мере пресечения в отношении осужденного (оправданного);
- если подсудимый обвиняется в совершении нескольких преступлений, суд разрешает вопросы, имело ли место деяние, в со-

вершении которого обвиняется подсудимый и какое наказание должно быть назначено подсудимому, по каждому преступлению в отдельности;

- если в совершении преступления обвиняется несколько подсудимых, суд разрешает эти вопросы в отношении каждого подсудимого в отдельности, определяя роль и степень его участия в совершенном деянии.

Указанные требования основаны на принципе состязательности сторон, в соответствии с которым суд не является органом уголовного преследования, не выступает на стороне обвинения или защиты. Он только создает необходимые условия для исполнения сторонами их процессуальных обязанностей и осуществления предоставленных им прав.

Разрешая вопросы, указанные в ст. 312 УПК КР, суд должен обсудить ряд других вопросов, от ответа на которые зависит принятие правильного решения. *Например, при разрешении вопроса о преступности деяния и о его квалификации необходимо выяснить, не явилось ли деяние результатом случайного стечения обстоятельств и не было ли оно совершено в условиях, исключающих преступность деяния (гл. 8 УК КР).*

## **5.5. Решение вопроса о вменяемости подсудимого**

В соответствии со ст. 19 УК КР не подлежит уголовной ответственности и наказанию лицо, которое во время совершения общественно опасного деяния находилось в состоянии невменяемости, т.е. не могло отдавать отчет в своих действиях или руководить ими вследствие хронической душевной болезни, временного психического расстройства или иного болезненного состояния, либо которое заболело подобной болезнью во время следствия или судебного разбирательства дела. В случае установления данного факта уголовный (ст. 91 УК КР) и уголовно-процессуальный закон (гл. 51 УПК КР) предусматривают возможность применения к названным лицам принудительных мер медицинского характера, назначаемых по постановлению суда.

Суд при постановлении приговора должен решить вопрос о вменяемости подсудимого. При этом он должен исходить из имеющихся в деле доказательств, свидетельствующих о его психическом заболевании, а в случаях предположения о заболевании душевной бо-

лезнью после совершения преступления учитывает его поведение в судебном заседании.

Признав доказанным, что лицо в состоянии невменяемости совершило общественно опасное деяние, предусмотренное уголовным законом, или что это лицо, после совершения преступления, заболело хронической душевной болезнью, лишающей его возможности отдавать отчет в своих действиях или руководить ими, суд, в соответствии со ст.ст. 90-91 УК КР, выносит постановление о прекращении уголовного дела и применении к нему принудительных мер медицинского характера.

### 5.6. Виды приговоров

Существование оправдательного и обвинительного приговоров обусловлено различиями заключенных в них решений по основным вопросам уголовного дела.

Если в суде не установлено событие преступления или подсудимый не причастен к совершению преступления или в деянии подсудимого нет признаков преступления, судья постановляет оправдательный приговор. Основаниями для этого может быть отсутствие события преступления или отсутствие в деянии состава (признаков) преступления.

Суд выносит обвинительный приговор, если виновность подсудимого в преступлении доказана в порядке, установленном УПК КР.

Каждый обвиняемый считается невиновным в совершении преступления до тех пор, пока его виновность не будет доказана в названном порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда. В этом суть презумпции невиновности обвиняемого.

### 5.7. Основания постановления обвинительного приговора

О доказанности виновности подсудимого можно говорить, если она подтверждена достаточной и непротиворечивой совокупностью исследованных в суде доказательств. Обвинительный приговор не может быть основан на предположениях. Суд постановляет его при условии, что виновность подсудимого в совершении преступления подтверждена совокупностью исследованных судом в судебном заседании доказательств.

Предположения суда о виновности лица в совершении преступления при отсутствии допустимых доказательств не могут служить основанием для вынесения обвинительного приговора, так как все сомнения в виновности подсудимого, которые не могут быть устранины в порядке, установленном УПК КР, толкуются в его пользу.

Обвинительный приговор с назначением наказания, подлежащего отбыванию осужденным, выносится в тех случаях, когда суд считает, что подсудимый за совершенное преступление подлежит наказанию и нет, предусмотренных материальным или процессуальным законом, препятствий для его назначения (например, не истек срок давности, нет актов амнистии, помилования и т.п.). При этом суд должен точно определить его вид, размер и начало исчисления срока отбывания.

К основаниям постановления обвинительного приговора с назначением наказания и освобождением от его отбытия относится:

- издание акта об амнистии, освобождающего от применения наказания, назначенного осужденному данным приговором;
- поглощение временем нахождения подсудимого под стражей по данному уголовному делу наказания, назначенного судом. В последнем случае суд обязан руководствоваться правилами зачета наказания, установленными ст. 61 УК КР.

Обвинительный приговор без назначения наказания выносится в случае истечения срока давности привлечения лица к уголовной ответственности за данное преступление.

### 5.8. Основания постановления оправдательного приговора

Каждый обвиняемый считается невиновным в совершении преступления до тех пор, пока его виновность не будет доказана в судебном порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда.

Суд выносит оправдательный приговор в случаях, если:

- 1) не установлено событие преступления;
- 2) в деянии подсудимого нет состава преступления;
- 3) подсудимый не причастен к совершению преступления, т.е. его участие в совершении преступления не доказано;
- 4) деяние, причинившее вред в силу уголовного закона считает-

ся правомерным, т.е. имели место необходимая оборона, крайняя необходимость, причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление, исполнение приказа или иного распоряжения, обоснованный риск.

Этот перечень оснований для вынесения оправдательного приговора является исчерпывающим и суд не вправе придать ему расширительное толкование.

При постановлении оправдательного приговора ввиду непричастности подсудимого к совершению преступления, уголовное дело направляется прокурору для продолжения следствия (доследования) с целью установления лиц, причастных к совершению преступления.

Констатация судом любого из названных оснований означает признание подсудимого невиновным и влечет его реабилитацию и, в том числе, его право на возмещение вреда, связанного с уголовным преследованием, поэтому малейшие домыслы в этом отношении должны быть полностью исключены.

Оправдательный приговор за недоказанность участия подсудимого в совершении преступления выносится и в том случае, когда имеющиеся в деле доказательства недостаточны для достоверного вывода о виновности подсудимого, либо сомнительны и возможности получения дополнительных достоверных доказательств исчерпаны. Суд в этом случае, по вступлении приговора в законную силу, направляет дело прокурору для принятия мер к установлению лица, совершившего преступление.

## 5.9. Составление приговора

Составление приговора предполагает изложение его на кыргызском языке, являющимся государственным языком Кыргызской Республики, либо на русском языке, являющимся официальным. Приговор составляется по установленной форме и состоит из вводной, описательно-мотивированной и резолютивной частей. Эта форма обязательна для любого оправдательного и обвинительного приговоров.

Приговор должен быть логичным, кратким и понятным. Все обстоятельства дела, указанные в приговоре, и выводы суда, изложенные в нем, должны логично вытекать из материалов дела, непосредственно рассмотренных в судебном заседании и принятых судом.

Все вопросы, подлежащие разрешению по делу, должны быть последовательно изложены так, чтобы каждое новое положение вытекало из предыдущего или было логически связано с ним, чтобы не было противоречий и необоснованных и немотивированных выводов.

Приговор может быть написан от руки судьей, напечатан на машинке, либо изготовлен с помощью компьютерной техники.

Приговор должен быть составлен в ясных и понятных выражениях. В нем недопустимо употребление неточных формулировок, использование не принятых сокращений и слов, неприемлемых в официальных документах, а также загромождение приговора описанием обстоятельств, не имеющих отношения к рассматриваемому делу.

Приводимые в приговоре технические и иные специальные термины, а также выражения местного диалекта должны быть разъяснены. Учитывая, что во всех случаях приговор провозглашается публично, суду при составлении приговора следует избегать изложения в нем не вызываемых необходимостью формулировок, в подробностях описывающих способы совершения преступлений. *Например, преступлений, связанных с изготовлением наркотических средств, взрывчатых веществ и т.п., а также посягающих на половую неприкосновенность граждан или нравственность несовершеннолетних.*

Необходимо, чтобы приговор был написан грамотно, с соблюдением правил грамматики и синтаксиса. Приговор должен юридически соответствовать современному уровню правовых знаний.

После провозглашения приговора суд не вправе вносить в него какие-либо исправления. Приговор подписывается судьей.

## 5.10. Провозглашение приговора

Провозглашение является завершающим актом постановления приговора. Приговор суда провозглашается в открытом судебном заседании. Приговор провозглашается обязательно в присутствии подсудимого. Подсудимый, удаленный из зала судебного заседания, по общему правилу приглашается для выслушивания приговора. Однако, если его поведение не позволяет суду принять соответствующее решение, приговор объявляется подсудимому под расписку немедленно после провозглашения.

Отсутствие в зале судебного заседания других участников уго-

ловного процесса не является препятствием к провозглашению приговора.

Если приговор изложен на языке, которым подсудимый не владеет, судья должен к моменту его провозглашения обеспечить присутствие в зале судебного заседания переводчика, который синхронно с провозглашением приговора или после этого переводит его на язык подсудимого.

Провозглашение приговора влечет важные правовые последствия: с этого момента начинается истечение срока, установленного законом для апелляционного обжалования и (или) внесения представления прокурором; после провозглашения приговор становится официальным актом, изменения в который можно внести только в установленном законом порядке.

После провозглашения председательствующий выясняет у подсудимого, понятен ли ему приговор, а при необходимости разъясняет сущность назначенного судом наказания и порядок его отбытия, а также порядок и сроки обжалования.

При применении условного осуждения (ст. 63 УК КР) председательствующий после провозглашения приговора обязан разъяснить подсудимому значение испытательного срока и дополнительных обязанностей, возложенных на него. Подсудимый предупреждается о правовых последствиях совершения им нового преступления, административного проступка или злостного невыполнения возложенных на него обязанностей.

### **5.11. Освобождение подсудимого из-под стражи**

При оправдании подсудимого, а также при постановлении обвинительного приговора без назначения наказания или с освобождением от отбывания наказания или осуждением условно или осуждением к наказанию, не связанному с лишением свободы или прекращением уголовного дела производством, подсудимый, находящийся под стражей, подлежит немедленному освобождению по вступлении приговора в законную силу.

### **5.12. Вручение копии приговора**

Копии приговора необходимы сторонам по делу с тем, чтобы они могли тщательно ознакомиться с ним и в случае несогласия с

оценками и выводами суда обжаловать приговор в установленном порядке.

Копии приговора вручает секретарь судебного заседания; при этом фиксируется время вручения. Вручение копии приговора осужденному в определенный законом срок обеспечивает реализацию права подсудимого на защиту. Перечень участников судебного разбирательства, которым суд обязан вручить копию приговора, регламентирован с исчерпывающей полнотой. По смыслу закона вручение копии приговора указанным в законе лицам обязательно во всех случаях, независимо от того, присутствовали они на судебном заседании (в том числе при провозглашении приговора) или нет.

При этом следует учитывать, что, в отличие от осужденного (оправданного), его защитника и обвинителя (государственного и частного), которым копия приговора вручается в обязательном порядке, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители могут получить копию приговора только при обращении в суд с этой просьбой. Сроки выдачи копии приговора определены в трое суток.

О вручении копии приговора составляется расписка с указанием даты и времени вручения. Осужденному, содержащемуся под стражей, копия приговора вручается администрацией места заключения, а расписка приобщается к делу.

## **6. Подсудность**

Подсудность есть совокупность признаков уголовного дела, которые позволяют установить определенный суд, который правомочен рассмотреть это дело в качестве суда первой инстанции.

### **6.1. Подсудность уголовных дел**

Подсудность уголовного дела определяется свойствами (признаками) уголовного дела, которые указаны в законе и служат для отнесения того или иного дела к компетенции определенного суда. Установление в законе правил подсудности является важной гарантией права на судебную защиту. Именно законодательное определение подсудности исключает произвол при передаче дела в суд, а также передачу дела из одного суда в другой по мотивам целесообразности.

Закрепляемые в гл. 31 УПК КР правила о подсудности преследуют цель обеспечить быстрое, полное и объективное рассмотрение дела. Эти правила основаны на конституционных положениях о праве на правосудие, равенстве граждан перед законом и судом, признании права обвиняемого на рассмотрение его дела компетентным судом. Эти принципы выражены в соответствующем международным документам правиле: «Никто не может быть лишен права на рассмотрение его дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом».

Районному (городскому) суду подсудны все дела, кроме дел, которые подсудны военным судам гарнизонов. Военным судам гарнизонов подсудны дела о преступлениях, в совершении которых обвиняются военнослужащие, граждане, проходящие военные сборы, а также граждане, уволенные с военной службы, граждане, прошедшие военные сборы, при условии, что преступления совершены ими в период прохождения военной службы, военных сборов.

Предметная подсудность определяется в зависимости от вида и тяжести преступления, которое является предметом судебного разбирательства.

При обвинении группы лиц в совершении одного или нескольких преступлений, если дело в отношении хотя бы одного из этих лиц подсудно военному суду, а в отношении остальных – районному (городскому) суду, дело в отношении всех обвиняемых рассматривается военным судом при невозможности выделения дела в отношении военнослужащего в отдельное производство.

## **6.2. Территориальная подсудность уголовных дел**

Уголовное дело подлежит рассмотрению по месту совершения преступления. Место совершения преступления относится к числу обстоятельств, подлежащих доказыванию по уголовному делу (ст. 82 УПК КР). Не установление места совершения преступления ставит под сомнение доказанность самого события преступления.

Место совершения преступления как признак, позволяющий определить подсудность уголовного дела, – это единица административно территориального деления, в соответствии с которым строится судебная система (район, город, область).

Место совершения преступления и момент его окончания должны определяться с учетом законодательных конструкций составов

преступлений. В случае с формальными составами, когда преступление считается оконченным с момента совершения соответствующего действия (бездействия), местом совершения такого преступления будет место совершения действия (бездействия).

В случае с материальными составами преступлений, которые считаются оконченными с момента наступления указанных в законе последствий, место совершения преступления, по которому будет определяться подсудность уголовного дела, – это место наступления последствий. Дело в указанном случае будет подсудно суду по месту окончания следствия.

При невозможности определения конкретного места совершения преступления, либо совершения его в разных местностях дело может быть направлено по подсудности в суд той местности, где было окончено следствие.

## **6.3. Передача уголовного дела по подсудности**

Решение о направлении судьей уголовного дела по подсудности предполагает установление в стадии подготовки к судебному заседанию неправильного определения в досудебной стадии судопроизводства признаков конкретного уголовного дела и суда, правомочного его рассматривать. Правила о распределении компетенции судов на рассмотрение уголовных дел, изложенные в нормах ст. 240 УПК КР, строятся с учетом содержания и объема их полномочий, занимаемого ими места в судебной системе Кыргызской Республики.

Судья при разрешении вопросов подготовки к судебному заседанию, прежде всего, должен оценить правильность действий органов уголовного преследования при направлении дела в суд. Установив, что поступившее в суд уголовное дело неподсудно данному суду, судья обязан вынести постановление о направлении данного дела по подсудности.

Закон предусматривает возможность исключения из этого правила, когда установление неподсудности дела имело место после начала его рассмотрения. В этом случае в целях ускорения рассмотрения дела судья вправе оставить это дело в своем производстве. Однако, при подсудности дела вышестоящему суду или военному суду оно, безусловно, должно быть направлено в надлежащий суд.

#### **6.4. Недопустимость споров о подсудности**

Если по решению суда дело будет направлено по подсудности в другой суд, последний не имеет права принять аналогичное решение и вернуть указанное дело по подсудности обратно.

Недопустимость споров о подсудности объясняется как интересами эффективности осуществления правосудия, так и интересами защиты прав личности.

Дело, переданное в суд из другого суда по подсудности, согласно ст. 241 УПК КР, должно быть обязательно принято к рассмотрению. Иное привело бы к судебной волоките, нарушению права граждан на судебную защиту. Подсудимый имеет право быть судимым без неоправданной задержки (ст. 14 Международного пакта о гражданских и политических правах), на это, в конечном счете, направлены установленные в законе правила о подсудности.

## **НОРМАТИВНО-ПРАВОВАЯ БИБЛИОГРАФИЧЕСКАЯ СТАТЬЯ**

№ Конституция (Кодекс) РК  
дз (закон) № 100-IV о внесении изменений в законодательство о наказаниях  
з.з. Уголовно-исполнительного кодекса  
ж. бз, определяющий компетенцию судов по уголовным делам  
ж.д Уголовно-исполнительный кодекс  
30 июня 1995 года Указом Президента Республики Киргизия  
ф.п. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации «О судебных актах по уголовным делам»  
с.д.

**Г. У. Калиева,**

заместитель руководителя  
аппарата Верховного суда  
Киргызской Республики

## **СПИСОК ОБЗОРНЫХ СУДЕБНЫХ АКТОВ ПО УГОЛОВНОМУ ДЕЛУ**

1. Комитет Государственной Думы по правовым вопросам и правовому контролю «О практике применения Уголовного кодекса Российской Федерации в сфере уголовного судопроизводства» (2002). Редакция 2003 г. М.: Издательство НОРМА, 2003.
2. Комитет Государственной Думы по правовым вопросам и правовому контролю «О практике применения Уголовного кодекса Российской Федерации в сфере уголовного судопроизводства» (2002). Редакция 2003 г. М.: Издательство НОРМА, 2003.
3. Постановление Пленума Верховного Суда РФ «О практике назначения судами уголовного наказания» от 11 июня 1999 года № 40.
4. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 11 января 2007 года № 2.
5. Сборник обзоров и статей судебной практики по уголовным делам Северо-Кавказского окружного военного суда — Ростов-на-Дону: Издательский центр «Март», 2001.

## **ГЛАВА 2.**

### **НАЗНАЧЕНИЕ НАКАЗАНИЙ**

## СОДЕРЖАНИЕ

1. Общие начала назначения наказания (ст. 53 УК КР).....	54
2. Обстоятельства, смягчающие ответственность (ст. 54 УК КР)....	56
3. Обстоятельства, отягчающие ответственность (ст. 55 УК КР)....	58
4. Назначение более мягкого наказания, чем предусмотрено законом (ст. 56 УК КР) .....	63
5. Назначение наказания при рецидиве преступлений (ст. 58 УК КР).....	64
6. Назначение наказания при совершении нескольких преступлений (ст. 59 УК КР) .....	65
7. Назначение наказания по совокупности приговоров (ст. 60 УК КР).....	67
8. Правила сложения наказаний и зачета (ст. 61 УК КР) .....	69
9. Условное осуждение (ст. 63 УК КР).....	70
10. Отмена условного осуждения и продление испытательного срока (ст. 64 УК КР).....	72

## НОРМАТИВНО-ПРАВОВАЯ БАЗА

1. Конституция Кыргызской Республики, принятая референдумом (всенародным голосованием) 27 июня 2010 года.
2. Уголовный кодекс Кыргызской Республики от 1 октября 1997 года № 68, в редакции Закона от 8 мая 2012 года № 48.
3. Уголовно-процессуальный кодекс Кыргызской Республики от 30 июня 1999 года № 62, в редакции от 8 мая 2012 года № 48.
4. Постановление Пленума Верховного суда Кыргызской Республики «О судебном приговоре» от 27 февраля 2009 г. № 8.

## СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

1. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Под общей редакцией Генерального прокурора РФ Ю.И. Скуратова и Председателя Верховного Суда РФ В. М. Лебедева. – М.: Издательская группа НОРМА – ИНФРА М), 1999.
2. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Под общей редакцией доктора юридических наук, Председателя Верховного Суда РФ В.М. Лебедева. – М.: Издательство НОРМА (Издательская группа НОРМА – ИНФРА М), 2002. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации с постатейными материалами и судебной практикой. – Ростов на Дону: Издательский центр «МарТ», 2002.
3. Постановление Пленума Верховного Суда РФ «О практике назначения судами уголовного наказания» от 11 июня 1999 года № 40.
4. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 11 января 2007 года № 2.
5. Сборник обзоров и справок судебной практики по уголовным делам Северо-Кавказского окружного военного суда. – Ростов-на-Дону, 2001.

## 1. Общие начала назначения наказания

(ст. 53 УК КР)

Общими началами назначения наказания являются: законность; справедливость и индивидуализация. Суд обязан назначить лицу, признанному виновным в совершении преступления, наказание в пределах, предусмотренных санкцией применяемой статьи УК КР. При назначении наказания суд связан тем перечнем и теми размерами этих наказаний, которые определены санкцией статьи.

Назначенное за отдельное преступление наказание должно быть не ниже минимума и не выше максимума установленных санкцией применяемой статьи Особенной части УК КР. Ниже минимального предела наказание может быть только в случае применения ст. 56 УК КР. Наказание, ни при каких условиях, не может быть больше указанного в данной статье УК КР предела (превышение этого предела возможно только при назначении наказания по совокупности преступлений).

Законность назначения наказания обеспечивается строгим соблюдением положений Общей части УК, которыми корректируются или детализируются общие правила применения конкретных видов наказания к отдельным категориям осужденных.

*Например:*

- запрещение применять некоторые виды наказания к несовершеннолетним, женинам, инвалидам;
- установление пониженных максимальных пределов наказания для несовершеннолетних.

Назначенное за конкретное преступление наказание должно способствовать достижению цели восстановления социальной справедливости.

Наказание в виде лишения свободы может быть назначено лишь при условии, что его цели не могут быть достигнуты иным, более мягким наказанием, предусмотренным соответствующей статьи Особенной части УК КР.

Если санкция, наряду с лишением свободы, предусматривает и другие виды наказания, то в случае назначения лишения свободы, это решение должно быть мотивировано в приговоре.

Нарушение требования справедливости наказания является основанием отмены или изменения приговора.

*Например, Д. был осужден к 3 годам лишения свободы за то, что не прибыл из отпуска на службу в свою воинскую часть и в течение почти 2-х лет оставался дома. Причиной неявки в часть была болезнь сестры, которая страдала онкологическим заболеванием, требующим операции, нуждалась в помощи, а их родители погибли в автокатастрофе и кроме него, у сестры других родственников нет. С учетом этих обстоятельств кассационная инстанция снизила наказание Д.*

Однако, следует учесть, что ч. 3 ст. 53 УК КР устанавливает перечень преступлений небольшой тяжести и менее тяжких преступлений, за совершение которых может быть назначено наказание в виде лишения свободы, если у подсудимого нет возможности частично или полностью возместить нанесенный ущерб или устраниТЬ причиненный вред.

Индивидуализация назначения наказания – это определение меры наказания, необходимой и достаточной именно для данного осужденного с учетом его личности и обстоятельств совершенного им преступления.

При назначении наказания суд учитывает:

- характер и степень общественной опасности совершенного преступления;
- мотивы содеянного;
- личность виновного, то есть совокупность всех его социальных характеристик;
- характер и размер причиненного вреда;
- обстоятельства, смягчающие и отягчающие ответственность, относящиеся как к совершенному деянию, так и к личности подсудимого.

Суд должен также оценить влияние назначенного наказания на исправление осужденного и на условия жизни его семьи (возможные последствия в виде материальных затруднений семьи, безнадзорность несовершеннолетних детей и т. п.).

Общие начала назначения наказания предполагают соблюдение всех этих требований в совокупности.

## 2. Обстоятельства, смягчающие ответственность (ст. 54 УК КР)

Перечень обстоятельств, смягчающих наказание, приведен в ч. 1 ст. 54 УК КР.

**Явка с повинной** представляет собой деятельное раскаяние в форме обращения лица, совершившего преступление, в правоохранительные органы с заявлением о совершении преступления. При этом непременным условием является ее добровольный характер.

**Активное способствование раскрытию** преступления заключается в активных действиях лица, совершившего преступление, направленных на сотрудничество с правоохранительными органами.

Такими действиями могут быть:

- изобличение других соучастников преступления;
- дача правдивых и полных показаний, в том числе по фактам, ранее неизвестным правоохранительным органам;
- указание на место, где хранится похищенное имущество, либо другие предметы или средства преступления;
- указание на лиц, которые могут дать свидетельские показания и т. д.

**Добровольное возмещение нанесенного ущерба или устранение причиненного вреда**, относятся к постпреступному поведению виновного и позитивно его характеризуют. Оно означает, что виновное лицо по собственной инициативе компенсирует нанесенные оскорблении и причиненный материальный вред или иные убытки, то есть совершает любые активные действия с целью минимизировать причиненный потерпевшему вред.

*Например, виновное лицо покупает такую же вещь взамен похищенной или разбитой, ремонтирует поврежденное имущество, оказывает помощь потерпевшему непосредственно после совершения преступления, вызывает «скорую помощь», оплачивает такси для доставления потерпевшего в больницу, вызывает к нему родных и т. д.*

**Стечание тяжелых личных, семейных и иных обстоятельств** – это события личного, семейного, служебного характера, которые являются негативными для виновного, усложняют ему жизнь, доставляют ему горе, ставят его в тупик.

Под совершением преступления под влиянием угрозы или принуждения понимают в определенной мере вынужденное совершение

преступного деяния, когда к виновному, для того чтобы заставить его совершить преступление, было применено физическое или психическое насилие.

**Материальная зависимость** означает такие отношения, при которых виновный находится на полном или частичном иждивении. *Например, дети – у родителей, нетрудоспособные родители – у совершеннолетних трудоспособных детей, опекаемый – у опекуна..*

**Служебная зависимость** заключается в отношениях по службе, которые во многом определяют поведение виновного. *Например, отношения между начальником и подчиненным.*

**Иная зависимость** может складываться в семейных отношениях, в фактических брачных отношениях, в отношениях учителя и ученика, в отношениях внутри религиозной секты и т. д.

**Неправомерное поведение** потерпевшего может явиться поводом для преступления и заключается в совершении им преступления или любого административного правонарушения. Речь идет о так называемом виктимном (провоцирующем) поведении лица, явившегося жертвой совершенного виновным преступления.

**Аморальное поведение** потерпевшего может быть разновидностью неправомерного поведения и состоит в совершении аморальных проступков, нарушении им моральных норм и правил поведения в обществе, что спровоцировало совершение в отношении него преступления.

**Нарушение условий правомерности необходимой обороны, крайней необходимости, задержания лица, совершившего преступление.**

**Несовершеннолетие** виновного означает не достижение лицом на момент совершения преступления возраста 18 лет.

**Беременность** подсудимой признается смягчающим обстоятельством, независимо от ее срока, не только в момент совершения преступления, но и в момент вынесения приговора.

Перечень смягчающих обстоятельств, установленный законом, не является исчерпывающим.

При назначении наказания могут учитываться в качестве смягчающих обстоятельств и другие обстоятельства с обязательной мотивировкой в приговоре. *Например, наличие малолетних детей у виновного. Это означает, что у подсудимого есть хотя бы один ребенок, которому еще не исполнилось 14 лет.*

Для учета этого обстоятельства не имеет значения:

- является ли малолетний ребенок собственным или усыновленным (удочеренным);
- кем приходится виновный ребенку – матерью или отцом;
- проживает ли подсудимый вместе с ребенком или отдельно от него.

Но если суд установит, что виновный не принимал никакого участия в судьбе ребенка, он может не признать наличия данного обстоятельства с обоснованием своей позиции в приговоре.

*Другим примером может быть мотив сострадания, который состоит в стремлении виновного активно пережить чужие страдания, помочь другому человеку хотя бы путем совершения преступления. Классическим примером является также действия этого обстоятельства служит убийство смертельно больного человека, переносящего невыносимые страдания, его близкими.*

Если в приговоре установлены обстоятельства, смягчающие наказание, назначение максимального размера наказания, предусмотренного статьей УК КР за конкретное преступление, недопустимо.

Необходимо заметить, что правило об обязательном снижении срока или размера распространяется только на наиболее строгий вид наказания из числа предусмотренных санкций.

Все более мягкие виды наказания могут назначаться в пределах, установленных законом за совершенное преступление.

Смягчающее обстоятельство, являющееся признаком преступления, не может вновь учитываться при назначении наказания.

### 3. Обстоятельства, отягчающие ответственность (ст. 55 УК КР)

Перечень отягчающих обстоятельств приведен в ст. 55 УК КР, является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит.

При решении вопроса о наличии рецидива преступлений не имеет значения, являлось ли оконченным или неоконченным умышленное преступление, за которое лицо осуждается по последнему приговору, либо осуждалось ранее, а также являлось ли лицо исполнителем или соучастником любого из этих преступлений.

По каждому делу необходимо исследовать материалы, свидетельствующие о наличии непогашенных или неснятых судимостей, на

основании которых должен быть решен вопрос о наличии или отсутствии рецидива преступлений.

Судимости за преступления, совершенные лицом в возрасте до 18 лет, не учитываются при признании рецидива преступлений.

Если лицо ранее было осуждено по совокупности преступлений, некоторые из которых были совершены в несовершеннолетнем возрасте, подлежат учету лишь судимости за преступления, совершенные в совершеннолетнем возрасте.

При назначении наказания лицам, совершившим преступления в составе группы лиц, группы лиц по предварительному сговору, организованной группы или преступного сообщества (преступной организации), отягчающим обстоятельством является сам факт совершения преступления в составе преступной группы или преступного сообщества, поскольку облегчает достижение преступного результата и сокрытие следов преступления. При этом конкретная роль участника каждой из групп не имеет значения.

В отличие от преступной группы и преступного сообщества иные формы соучастия в соответствии с законом не признаются отягчающим обстоятельством. Однако, суд должен индивидуализировать наказание лицам, совершившим преступление в соучастии, учитывая:

- характер и степень их фактического участия в совершении преступления;
- значение этого участия для достижения цели преступления;
- его влияние на характер и размер причиненного или возможного вреда.

При этом смягчающие и отягчающие обстоятельства, относящиеся к личности одного из соучастников, учитываются при назначении наказания только этому соучастнику.

Смягчающие и отягчающие обстоятельства, характеризующие само деяние, совершаемое сообща, учитываются при назначении наказания тем соучастникам, сознанием которых эти обстоятельства охватывались.

Под особо активной ролью в совершении преступления понимается инициативное поведение любого соучастника (на различных стадиях совершения преступления могут быть разные соучастники) в процессе подготовки и осуществления преступления.

*Активная роль может выражаться, например, в вовлечении других лиц в совершение преступления, в руководстве совершением пре-*

*ступления, в нанесении потерпевшему большого количества телесных повреждений и т. д.*

Выполнение лицом своего служебного долга представляет собой выполнение им любых обязанностей, предписанных ему служебной компетенцией.

Выполнение общественного долга – это совершение лицом действий, не входящих в круг его обязанностей по службе и не связанных с его служебным положением, но направленных на обеспечение интересов общества (всего или его части, либо даже отдельных его представителей).

Преступление может быть совершено как в отношении того лица, чьей деятельности хочет противодействовать виновный или за чью деятельность он собирается отомстить, так и в отношении их близких.

**Тяжкие последствия** понимаются как необычные для данного действия результаты и осложнения, повышающие степень опасности такого преступления. При этом имеются в виду последствия, которые не входят в число обязательных признаков конкретного состава преступления, так как оно не может вновь учитываться при назначении наказания.

Тяжкие последствия – оценочная категория. При совершении преступления в отношении малолетнего, престарелого или лица, находящегося в беспомощном состоянии, виновный осознает, что потерпевший находится в особо уязвимом состоянии, что значительно облегчает его действия и преступно использует его.

К находящимся в беспомощном состоянии можно отнести лиц, которые не могут оказать преступнику сопротивления в силу своей болезни, физических недостатков, находящиеся в состоянии гипноза и т. д.

**Заведомость беременности** женщины для виновного означает, что он осведомлен о ее беременности и совершает преступление с учетом такой осведомленности.

Содержание понятий материальной, служебной и иной зависимости аналогично содержанию, раскрытым в ст. 54 УК КР. Следует отметить, что лица, находящиеся в зависимости от виновного, являются наиболее уязвимыми для него и использование им этого обстоятельства дает ему возможность легче добиться преступного результата.

Под использованием малолетнего или лица, заведомо для виновного, страдающего психическим заболеванием или слабоумием, понимают вовлечение этих лиц в преступление в любом качестве – со-исполнителя или иного соучастника. Малолетним признается лицо, не достигшее 14 лет.

Лицами, страдающими психическим заболеванием или слабоумием, признаются лица с врожденными или приобретенными дефектами психики различной этиологии, которые, как правило, являются недееспособными.

Совершение преступления с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение имеет место в тех случаях, когда ради одного преступления виновный идет на совершение другого преступления, делающего возможным первое или обеспечивающим его не обнаружение правоохранительными органами. То есть виновный фактически совершает 2 преступления: в 1-ом случае, чтобы уклониться от ответственности за первое преступление, а во 2-ом случае, чтобы довести умышленное преступление до конца.

**Особая жестокость** налицо в тех случаях, когда виновный причиняет потерпевшему большое количество не вызываемых необходимостью телесных повреждений, подвергает его пыткам и т.д.

**Изdevательство** имеет место тогда, когда виновный глумится над потерпевшим, изощренно его унижает, доставляет ему, помимо физических, еще и психические страдания.

Под совершением преступления с мучениями для потерпевшего понимают, например, длительное причинение ему физических и (или) психических страданий путем лишения его пищи, воды, крова, возможности спать, справлять нужду; совершение преступления на глазах у близких потерпевшему лиц, с тем, чтобы доставить ему дополнительные страдания, и т. д.

**Общественное бедствие** может быть различным по характеру, например, связанным с катастрофами, в основе которых лежит технический фактор, – крушение поездов, обрушение домов, взрывы на атомных станциях и др., или иметь в основе какое-либо преступление, не связанное со специально выделенными в этом пункте массовыми беспорядками, например, с терроризмом или захватом заложников.

**Стихийное бедствие** связано с силами природы и может выра-

жаться в землетрясениях, снежных или иных обвалах, сходе лавин, цунами и т. п.

Массовые беспорядки предполагают наличие неуправляемой толпы, не подчиняющейся приказам властей и совершающей поджоги, погромы, иные противоправные действия.

Понятие чрезвычайного положения дано в Законе КР «О чрезвычайном положении». Режим чрезвычайного положения вводится в том случае, когда есть обстоятельства, непосредственно угрожающие жизни или безопасности граждан или конституционному строю, и другими, кроме чрезвычайных, мерами устранить эти обстоятельства невозможно.

Для применения данного обстоятельства, как отягчающего, необходимо установить, что совершению преступления способствовала такая ситуация. Простого совпадения действия и указанных ситуаций по времени и месту для применения данной нормы недостаточно.

Использование оружия, боевых припасов, взрывчатых веществ, взрывных или имитирующих их устройств, специально изготовленных технических средств, ядовитых и радиоактивных веществ, лекарственных и иных химико-фармакологических препаратов оказывает физическое или психическое воздействие на потерпевшего, в результате чего облегчается совершение преступления и способно причинить вред гражданам и обществу.

К имитирующему взрывным устройствам относятся устройства, напоминающие взрывные, например пиротехнические устройства;

Специально изготовленные технические средства представляют собой приспособления, созданные лицом для облегчения совершения преступления или для повышения его результативности (фомка для проникновения в квартиры, подслушивающие устройства для промышленного или иного шпионажа, оборудование, на котором печатают фальшивые деньги, и т. д.).

К ядовитым следует относить вещества, которые вызывают отравление и могут привести к смерти (ангидрид уксусной кислоты, зарин, змеиный яд, цианистый калий и т. д.).

Радиоактивные вещества определяются как относящиеся к ядерным материалам вещества, испускающие ионизирующее излучение.

Лекарственные и иные химико-фармакологические препараты представляют собой вещества, используемые обычно в медицинской или фармацевтической деятельности.

Понятия физического или психического принуждения были проанализированы при рассмотрении смягчающих обстоятельств.

Под лицами, которые находятся в состоянии опьянения, следует понимать лиц, находящихся под воздействием алкогольных напитков, одурманивающих, наркотических, психотропных веществ, а также иных веществ, которые повлекли состояние токсического опьянения.

Следует отметить, что в 2009 году перечень отягчающих обстоятельств дополнен еще одним – нанесение экономического ущерба путем вмешательства должностного лица государственного органа в законную предпринимательскую деятельность.

#### 4. Назначение более мягкого наказания, чем предусмотрено законом (ст. 56 УК КР)

При исключительных обстоятельствах дела, существенно снижающих степень общественной опасности преступления, а также, учитывая личность виновного, суд вправе:

- 1) назначить наказание ниже нижнего предела, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК КР. Это предоставляет возможность суду назначить меньшее наказание, чем предусмотренное санкцией статьи за конкретное преступление. Однако, суд не может назначить наказание ниже минимального предела, установленного в Общей части УК КР для этого вида наказания: *Например, за умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, согласно санкции ч. 1 ст. 104 УК КР, может быть назначено лишение свободы на срок от 5 до 8 лет. При наличии исключительных смягчающих обстоятельств суд может выйти за пределы 5 лет лишения свободы и назначить виновному любой срок до предела, начиная с абсолютно минимального срока лишения свободы — 6 месяцев.* При этом суд может выйти за нижние пределы не только самого строгого, но и любого другого наказания, предусмотренного в альтернативной санкции;
- 2) назначение более мягкого вида наказания, чем предусмотрено санкцией статьи Особенной части УК КР, что дает возможность суду назначить виновному наказание, исходя из перечня

видов наказаний, предусмотренного ст. 42 УК КР. При этом любой более мягкий вид основного наказания, не указанный в санкции соответствующей статьи Особенной части УК КР, может быть назначен не ниже размеров или сроков, указанных в соответствующих статьях Общей части УК КР, применительно к каждому из видов наказания;

- 3) **неприменение дополнительного вида наказания**, предусмотренного в качестве обязательного может иметь место только по тем составам преступлений, санкция которых предусматривает дополнительный вид наказания, не в качестве альтернативы, а в качестве обязательного признака. *Например, суд вправе отказать в назначении либо лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью.* При этом суд должен указать в приговоре, по каким основаниям он считает возможным не применять дополнительный вид наказания. Исключительными могут быть признаны как смягчающие наказание, так и любые другие обстоятельства. В мотивированной части приговора при обсуждении вопроса о назначении наказания судом должно быть указано, какие обстоятельства признаны исключительными и по каким основаниям.

## 5. Назначение наказания при рецидиве преступлений (ст. 58 УК КР)

Назначая наказание при рецидиве преступлений, суд должен учесть число, характер, тяжесть и последствия ранее совершенных преступлений, обстоятельства, в силу которых исправительное действие предыдущего наказания оказалось недостаточным, а также характер и степень общественной опасности вновь совершенных преступлений.

В ст. 58 УК КР регулируется размер наказания в зависимости от опасности рецидива. Чем опаснее рецидив, тем выше минимальный срок наказания, который

- за рецидив не может быть ниже половины;
- за опасный рецидив – не менее 2/3;
- за особо опасный рецидив – не менее 3/4 максимального наказания, предусмотренного за совершение преступления.

Если лицо осуждается за несколько преступлений одновременно, то окончательное наказание назначается по совокупности преступлений, однако оно не может быть меньше тех пределов, которые указаны для каждого вида рецидива.

Рецидив не может быть установлен, если второй приговор постановляется за преступление, совершенное до вынесения приговора по первому делу.

При наличии исключительных обстоятельств, предусмотренных ст. 56 УК КР, наказание за рецидив, опасный рецидив и особо опасный рецидив назначается без учета вышеуказанных ограничений.

## 6. Назначение наказания при совершении нескольких преступлений (ст. 59 УК КР)

Совокупностью преступлений признается совершение 2-х или более преступлений, предусмотренных различными статьями или различными частями одной статьи УК КР, ни за одно из которых виновный не был осужден.

Не образует совокупности совершение одним лицом однородного преступления с квалифицирующими признаками, присущими различным частям одной статьи.

*Например, кражса совершена в крупном размере с проникновением в жилище. В данном случае действия виновного должны квалифицироваться той частью статьи, которая предусматривает более суровую санкцию, с учетом (при назначении наказания) признаков преступления, предусматривающего менее суровую санкцию.*

В то же время, если одно и то же лицо в разное время совершает несколько однородных преступлений, но по признакам, относящимся к разным частям статьи, предусматривающей наказание, эти действия составляют совокупность преступлений и должны квалифицироваться разными частями одной статьи.

*Например, в январе совершена кражса с проникновением в жилище, а в феврале – совершена другая кражса в крупном размере.*

Не могут быть признаны совокупностью преступлений действия виновного, состоящие из нескольких эпизодов, охваченных единым умыслом.

*Например, зная о длительном отсутствии хозяина, он проникает в квартиру с целью завладения всем ценным имуществом потер-*

певшего, однако сразу все вынести не смог и возвращался в квартиру на второй и третий день.

Закон предусматривает определенную последовательность назначения наказания по совокупности преступлений. Первоначально наказание назначается за каждое из преступлений, входящих в совокупность, с соблюдением всех требований УК КР, а затем назначается окончательное наказание по совокупности преступлений путем полного или частичного сложения наказаний, назначенных за каждое преступление.

К основным видам наказаний могут присоединяться дополнительные виды наказаний, назначенных за преступления, входящие в совокупность.

Если дополнительное наказание не было назначено ни за одно из преступлений, входящих в совокупность, оно не может быть назначено и по совокупности преступлений в окончательном варианте.

Если один и тот же вид дополнительного наказания назначается отдельно за два или более преступлений, то окончательное дополнительное наказание не может превышать максимального срока или размера, предусмотренного для данного вида наказания Общей частью УК КР.

Если за различные преступления, входящие в совокупность, судом назначены разные виды дополнительного наказания, то они с приведением соответствующих размеров и сроков должны быть присоединены к окончательному основному сроку наказания, назначенному по совокупности преступлений, то есть все эти виды должны быть указаны в резолютивной части приговора.

Если после вынесения судом приговора по делу будет установлено, что осужденный виновен еще и в другом преступлении, совершенном им до вынесения приговора суда по первому делу, то суд выносит приговор за ранее совершенное преступление и при окончательном назначении наказания в срок отбытия засчитывает наказание, отбывшее по первому приговору.

При этом следует учесть, что срок наказания по совокупности преступлений по второму приговору не может быть ниже наказания, назначенного по первому приговору.

Если суд сочтет возможным считать назначенное осужденному наказание условным, то это обстоятельство следует указывать при назначении наказания не за каждое преступление, а по совокупности.

При совокупности преступлений, за каждое из которых назначается реальное лишение свободы, режим исправительного учреждения назначается лишь при окончательном назначении наказания.

## 7. Назначение наказания по совокупности приговоров (ст. 60 УК КР)

По совокупности приговоров наказание назначается, если осужденный после вынесения приговора, но до полного отбытия наказания совершил новое преступление. При этом к наказанию,енному по последнему приговору, частично или полностью, присоединяется неотбытая часть наказания по предыдущему приговору.

Назначение наказания по совокупности приговоров возможно лишь в том случае, когда наказание по предыдущему приговору не отбыто как в части основного, так и в части дополнительного наказания, а также при совершении нового преступления в период оставшегося неотбытого срока при условно – досрочном освобождении от наказания по предыдущему приговору и при отсрочке отбывания наказания, предоставленной беременной женщине и женщине, имеющей малолетних детей.

При осуждении лица за длившееся или продолжаемое преступление, начавшееся до и продолжавшееся после вынесения по другому делу приговора, по которому это лицо осуждено и не отбыто наказание, также имеет место совокупность приговоров.

Неотбытим наказанием следует считать:

- часть срока наказания в виде лишения свободы, которая осталась к отбытию на момент задержания лица и взятия его под стражу за совершение нового преступления;
- срок наказания по предыдущему приговору, от дальнейшего отбывания которого осужденный условно-досрочно освобожден;
- весь срок наказания по предыдущему приговору, который назначен судом условно;
- срок наказания, исполнение которого отсрочено беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей;
- неотбытую часть более мягкого наказания, назначенного на основании ст. 70 УК КР, либо в порядке помилования или амнистии.

Окончательное наказание по совокупности приговоров, в случае, если оно менее строгое, чем лишение свободы, не может превышать максимального срока или размера, предусмотренного для данного вида наказания Общей частью УК КР.

*Например, при назначении наказания в виде исправительных работ по нескольким приговорам могут складываться лишь сроки исправительных работ по правилам, предусмотренным ст.60 УК КР, при этом окончательное наказание по совокупности приговоров не может превышать 2-х лет. Размеры удержаний из заработка сложению не подлежат.*

Окончательное наказание по совокупности приговоров в виде лишения свободы не может превышать 30 лет. Для несовершеннолетних этот срок не может превышать 10 лет.

Окончательное наказание по совокупности приговоров должно быть больше как наказания, назначенного за вновь совершенное преступление, так и неотбытой части наказания по предыдущему приговору суда.

*Например, М., ранее осужденный к 3 годам лишения свободы условно, в период испытательного срока совершил тяжкое преступление. Судом ему было ошибочно назначено окончательное наказание по совокупности приговоров в виде 2 лет и 6 месяцев лишения свободы, так как в соответствии с ч. 4 ст. 60 УК КР окончательное наказание должно было быть более 3-х лет.*

Присоединение дополнительных видов наказаний при назначении наказания по совокупности приговоров производится так же, как и по совокупности преступлений. При этом окончательное дополнительное наказание по совокупности приговоров должно быть больше как наказания, назначенного за вновь совершенное преступление, так и неотбытой части наказания по предыдущему приговору суда, если по разным приговорам назначалось одинаковое дополнительное наказание.

Неотбытое по предыдущему приговору дополнительное наказание может присоединяться к основному,енному по совокупности приговоров, только в качестве дополнительной меры наказания, либо складываться с назначенным по новому приговору дополнительным наказанием того же вида в пределах, установленных соответствующими статьями Общей части УК КР сроков для этого вида наказания.

Если по делу будет установлено, что осужденный виновен еще и в других преступлениях, одни из которых совершены до, а другие – после вынесения первого приговора, то наказание по второму приговору назначается вначале по совокупности преступлений, совершенных до вынесения первого приговора, затем по совокупности преступлений, совершенных после вынесения первого приговора и окончательное наказание – по совокупности приговоров.

## 8. Правила сложения наказаний и зачета (ст. 61 УК КР)

В ст. 61 УК КР определены правила сложения разнородных наказаний при совокупности преступлений и совокупности приговоров, а также предусмотрен порядок зачета времени предварительного заключения в срок наказания.

При назначении осужденному, содержащемуся под стражей до судебного разбирательства, в качестве основного вида наказания штрафа, лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью суд, учитывая срок содержания под стражей, смягчает назначенное наказание или полностью освобождает его от отбывания этого наказания, поскольку лишение свободы и перечисленные наказания не относятся к взаимозаменяемым.

Если лицом совершается новое преступление при отбытии им основного наказания по предыдущему приговору, но частично неотбытому дополнительному наказанию, то к вновь назначенному наказанию присоединяется неотбытая часть только дополнительного наказания.

В УК КР предусмотрены виды наказания, которые при определенном сочетании не могут быть присоединены друг к другу, либо заменены одними другими.

Исполнение назначенных наказаний по совокупности приговоров или совокупности преступлений при подобном сочетании сложения этих наказаний происходит **самостоятельно**.

*Например, штраф, назначенный по одному приговору и лишение свободы – по другому приговору исполняются самостоятельно. Также самостоятельно исполняются штраф и ограничение свободы, назначенные за преступления, входящие в совокупность преступлений.*

Самостоятельное исполнение наказаний, как по совокупности преступлений, так и по совокупности приговоров, должно иметь место в том случае, когда эти виды наказаний назначаются как основные, поскольку назначение таких видов наказания, как:

- штраф;
- лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью;
- лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград;
- конфискация имущества,

в качестве дополнительных наказаний, само по себе предполагает самостоятельное их исполнение от основного наказания.

## 9. Условное осуждение (ст. 63 УК КР)

Если суд, с учетом данных, характеризующих личность виновного, характер и степень общественной опасности совершенного преступления, обстоятельств, смягчающих и отягчающих его вину, придет к выводу о возможности исправления осужденного без отбывания наказания, но в условиях контроля за его поведением, то он может постановить об условном неприменении наказания виновному.

Условным считается наказание, назначенное по приговору суда, которое не приводится в исполнение в течение определенного испытательного срока, который также устанавливается судом при назначении наказания. Испытательный срок назначается продолжительностью от 1-го года до 3-х лет. Испытательный срок, по своему размеру, может быть больше, меньше или равным назначенному наказанию.

При назначении условного наказания суд должен привести в приговоре мотивы принятого решения. Условное осуждение может применяться только при назначении наказания в виде лишения свободы и содержания в дисциплинарной части.

Суд может возложить на условно осужденного исполнение определенных обязанностей, которые не ограничены перечнем, указанным в ст. 63 УК КР, при этом суд обязан разъяснить осужденному условия отбывания такого наказания и последствия при уклонении от выполнения возложенных на него обязанностей.

Контроль за поведением условно осужденных осуществляется Уголовно-исполнительной инспекцией службы исполнения наказаний, а в отношении военнослужащих – командованием воинских частей и учреждений.

В течение испытательного срока суд по представлению контролирующего органа может отменить полностью или частично или дополнить ранее установленные для осужденного обязанности.

При условном осуждении наряду с основными, могут применяться и дополнительные наказания, за исключением конфискации имущества, к которым принцип условности не предусматривается и все они должны исполняться реально. Поэтому в резолютивной части приговора должно быть указано, что в соответствии со ст. 63 УК КР условным признается только основное наказание.

*Например, за нарушение правил дорожного движения, повлекшее причинение менее тяжкого вреда здоровью потерпевшего, лицо, управляющее автомобилем, было осуждено к 2 годам лишения свободы с лишением права управлять транспортным средством сроком 3 года. В этом случае суд может постановить об условном назначении основного наказания, но дополнительное наказание должно исполняться реально.*

Условное осуждение может быть назначено не только лицу, совершившему преступление впервые, но и ранее судимому, в том числе тому, судимость которого не снята и не погашена в установленном законом порядке. Однако, в этом случае необходимо установить и исходить из характера и степени общественной опасности совершенного преступления, данных о личности виновного и обстоятельств, смягчающих и отягчающих его вину.

Условное осуждение не применяется к лицам:

- осужденным за особо тяжкие преступления;
- совершившим преступления в составе организованной преступной группы, преступного сообщества (преступной организации), вооруженной группы (банды);
- не имеющим постоянного места жительства;
- иностранным гражданам и лицам без гражданства, временно проживающим в Кыргызской Республике.

## **10. Отмена условного осуждения или продление испытательного срока (ст. 64 УК КР)**

Вопрос об отмене условного осуждения может иметь для осужденного как положительное, так и отрицательное значение.

Если условно осужденный в период испытательного срока добросовестно выполнял возложенные на него обязанности и своим поведением доказал свое исправление, суд может принять решение об отмене условного осуждения, освобождении виновного от дальнейшего отбывания наказания и о снятии с него судимости. Такое решение судом принимается на основании представления органа, осуществляющего контроль за поведением условно осужденного и по истечении не менее половины установленного испытательного срока.

Если на осужденного были возложены обязанности пройти курс лечения от алкоголизма, наркомании, токсикомании или венерического заболевания, то представление контролирующего органа может быть рассмотрено только после окончания курса лечения, при условии добросовестного исполнения этой обязанности осужденным.

**Отрицательными последствиями для осужденного, связанными с отменой условного освобождения, являются:**

- уклонение им от исполнения возложенных на него обязанностей, которым признается их однократное неисполнение без уважительных причин или совершение нарушения общественного порядка, за которое на него было наложено административное взыскание. В этом случае суд может продлить испытательный срок, но не более чем на один год;
- систематическое или злостное неисполнение возложенных на него обязанностей. При этом под систематичностью понимается неоднократное нарушение любых возложенных обязанностей в любой последовательности, а под злостностью – неисполнение этих обязанностей после предупреждения, сделанного контролирующим органом, а также неоднократные нарушения осужденным общественного порядка, за совершение которых к нему применялись меры административного воздействия. В этом случае суд может постановить об отмене условного осуждения и исполнении наказания, назначенного приговором. Если судом принимается решение о реальном исполнении наказания в виде

лишения свободы, то в постановлении суд должен указать режим исправительного учреждения, а при взятии осужденного под стражу из зала суда – указать начало срока отбывания наказания. При реальном исполнении наказания, не связанного с лишением свободы, начало срока отбывания наказания устанавливается и контролируется органами, ведающими исполнением приговора.

- совершение нового преступления в течение испытательного срока. В этом случае суд отменяет условное осуждение, считает неотбытим наказание по предыдущему приговору, за исключением предварительного заключения и назначает наказание по совокупности приговоров. При обсуждении вопроса о назначении наказания суд в мотивированной части приговора должен привести мотивы принятого решения об отмене условного осуждения. Вынесения какого-либо дополнительного судебного акта не требуется.

## СОДЕРЖАНИЕ

1. Понятие и виды освобождения от наказания.....	78
1.1. Условное наказание и отмена условного наказания.....	80
2. Освобождение от наказания вследствие утраты лицом общественной опасности .....	82
3. Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания.....	84
4. Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания .....	89
5. Освобождение от наказания в связи с тяжелой болезнью .....	91
6. Отсрочка отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей .....	96
7. Освобождение от наказания вследствие истечения срока давности исполнения обвинительного приговора.....	101
8. Освобождение от наказания вследствие акта амнистии или помилования.....	104
8.1. Амнистия .....	104
8.2. Помилование .....	107

## ГЛАВА 3.

### ОСВОБОЖДЕНИЕ ОТ НАКАЗАНИЯ

## НОРМАТИВНО-ПРАВОВАЯ БАЗА

1. Конституция Кыргызской Республики, принятая референдумом (всенародным голосованием) 27 июня 2010 года.
2. Уголовный кодекс Кыргызской Республики от 1 октября 1997 года № 68, в редакции Закона от 8 мая 2012 года № 48.
3. Уголовно-процессуальный кодекс Кыргызской Республики от 30 июня 1999 года № 62, в редакции от 8 мая 2012 года № 48.
4. Уголовно-исполнительный кодекс Кыргызской Республики от 13 декабря 1999 года № 142, в редакции Закона от 10 февраля 2010 года № 27.
5. Закон Кыргызской Республики «Об амнистии военнослужащих, уклонившихся от военной службы» от 14 января 1994 года № 1427-XII.
6. Закон Кыргызской Республики «Об амнистии» от 16 апреля 1994 года № 1505-XII.
7. Закон Кыргызской Республики «О правах и гарантиях реабилитированных граждан, пострадавших в результате репрессий за политические и религиозные убеждения, по социальным, национальным и другим признакам» от 27 мая 1994 года № 1538-XII, в редакции Закона от 30 декабря 2009 года № 319.
8. Закон Кыргызской Республики «Об амнистии в связи с празднованием 1000-летия эпоса Манас» от 16 августа 1995 № 18-I.
9. Закон Кыргызской Республики «Об амнистии женщин» от 25 марта 1996 года № 4, в редакции Закона от 26 июля 1996 года № 44.
10. Закон Кыргызской Республики «Об амнистии в Кыргызской Республике» от 26 декабря 2000 года.
11. Всеобщая декларация прав человека, принятая на третьей сессии Генеральной Ассамблеи ООН 10 декабря 1948 года / Сб. Международные документы. – М., 1997.
12. Декларация прав и свобод человека и гражданина. Международная защита прав и свобод человека / Сб. документов. – М., 1990.
13. Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам / Бюллетень Верховного Суда Кыргызской Республики, 1996, № 1-2.
14. Постановление Пленума Верховного суда Кыргызской Республики «О судебном приговоре» от 27 февраля 2009 г. № 8.

## СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

1. Асаналиева А.А., Исмаилов Р.Т., Молоев Д.Ж. Уголовное право: Общая и Особенная части. Интенсивный полный курс, под общей ред. профессора кафедры уголовного права Академии МВД КР В.А. Кигишиян. – Б.: 2006.
2. Баландин В.Н. Эффективность освобождения от отбывания наказания при условном осуждении и отсрочке исполнения приговора. – Свердловск, 1998.
3. Беккария Ч. О преступлениях и наказаниях. – М., 1995.
4. Бышевский Ю.В. Наказание и его назначение. Учебное пособие. – Омск, 1975.
5. Гальперин И.М. Наказание: социальные функции, практика применения. – М., 1983.
6. Джоробекова А.М. Уголовно-правовые средства защиты личности несовершеннолетних. – Бишкек, 2002.
7. Джоробеков Ж.М. К вопросу о смертной казни / Вестник Академии МВД КР, 2001, №5.
8. Джоробекова А.М., К.С. Самаков. Применение основных, дополнительных наказаний. История, современность, проблемы. – Бишкек, 2005.
9. Зубков А.И. Каратальная политика в России на рубеже тысячелетий. – М., 2000.
10. Комментарий к УК КР. Под ред. Асаналиева Т.А. – Бишкек, 2002.
11. Комментарий к УК КР. Под ред. Курманова К.Ш. – Бишкек, 2003.
12. Курманов К.Ш. Уголовное право КР (Общая часть). – Бишкек, 1998.

## I. ПРИЧЕС К ВИДАМ ОСВОБОЖДЕНИЯ ОТ НАКАЗАНИЯ

Одним из признаков наказания является привлечение лица к ответственности за совершение преступления.

Юридическое значение отбывания наказания состоит в аннулировании всех последующих последствий совершенного преступления, поскольку в соответствии с ч. 3 ст. 76 УК КР лицо, освобожденное от наказания по приговору суда, считается несудимым.

По основаниям, предусмотренным уголовным законом, лицо, совершившее преступление, может, а в некоторых случаях должно быть освобождено судом:

- 1) от назначения наказания за совершение преступления;
- 2) от реального отбывания наказания, назначенного приговором суда;
- 3) досрочно от дальнейшего отбывания частично отбытого осужденным к этому времени наказания, назначенного по приговору суда.

Освобождение от наказания лица, совершившего преступление, составляет исключительную прерогативу суда, кроме освобождения от наказания в силу акта помилования и амнистии.

Основанием освобождения от наказания является нецелесообразность или невозможность назначения или исполнения наказания ввиду:

- утраты или значительного уменьшения общественной опасности лица, совершившего преступление;
- ухудшения состояния его здоровья;
- в силу изменения уголовного закона.

Данные основания конкретизируются и детализируются применительно к отдельным видам освобождения от наказания.

Освобождение от наказания:

- позволяет экономить меры уголовной реформации;
- стимулирует исправление лица, совершившего преступление;
- способствует его скорейшему приспособлению к требованиям правопорядка, к нормам специального поведения;
- исключает применение наказания в случаях, когда достижение его целей становится невозможным.

Уголовным кодексом КР предусмотрены следующие виды освобождения от наказания:

- освобождение от наказания вследствие утраты лицом общественной опасности (ст. 68 УК КР);

- условно-досрочное освобождение от отбывания наказания (ст. 69 УК КР);
- замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания (ст. 70 УК КР);
- освобождение от наказания в связи с тяжелой болезнью (ст. 71 УК КР);
- отсрочка отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей (ст. 72 УК КР);
- освобождение от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора суда (ст. 73 УК КР);
- освобождение от наказания на основании актов амнистии или помилования (ст.ст. 74, 75 УК КР);
- освобождение несовершеннолетнего от ответственности или наказания с применением принудительных мер (ст. 86 УК КР).

Предусмотренные законом виды освобождения от наказания классифицируются по различным основаниям.

По степени предопределенности освобождение от наказания может быть обязательным и факультативным.

Обязательным являются те виды освобождения от наказания, которые не зависят от усмотрения суда и применяются в обязательном порядке. Это освобождение:

- в силу изменения уголовного закона (ст. 7 УК КР);
- в связи с психическим расстройством в момент совершения общественно опасного деяния (ст. 90 УК КР);
- в связи с истечением срока давности обвинительного приговора (ст. 73 УК КР);
- в силу акта амнистии (ст. 74 УК КР) или помилования (ст. 75 УК КР).

Остальные виды освобождения от наказания являются факультативными, т.е. их применение составляет не обязанность, а право суда.

В зависимости от того, возлагаются ли на лицо, освобождаемое от наказания, какие-либо специальные обязанности, освобождение может быть условным и безусловным.

Условным является условно-досрочное освобождение от отбывания наказания и отсрочка отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей.

Остальные виды освобождения от наказания являются безусловными и окончательными (кроме освобождения по болезни, которое имеет специфическую юридическую природу).

## **1.1. Условное наказание и отмена условного наказания**

Если при назначении наказания в виде лишения свободы, содержания в дисциплинарной части, суд, учитывая характер и степень общественной опасности совершенного преступления, личность виновного и иные обстоятельства дела, придет к выводу о возможности исправления осужденного без отбывания наказания, но в условиях контроля за его поведением, он может постановить об условном не-применении наказания к виновному (ч. 1 ст. 63 УК КР).

В этом случае приговор не приводится в исполнение, если в течение определенного им испытательного срока осужденный не совершил нового преступления и выполнит возложенные на него судом обязанности.

По своей юридической природе одной из разновидностей условного освобождения от реального отбывания наказания, назначенного судом, является и условное осуждение (ст. 63 УК КР). В этом случае осуждение является не условным, а реальным: подсудимому выносится обвинительный приговор, назначается конкретный вид наказания и определяется его размер. Условным же объявляется лишь исполнение назначенного наказания.

Основанием применения условного осуждения служит установленная судом возможность исправления осужденного без реального отбывания назначенного наказания.

Хотя закон не ограничивает применение условного осуждения по кругу лиц, судам нужно проявлять особое внимание применению условного осуждения к лицам, которые хотя и совершили преступление небольшой тяжести, но в прошлом неоднократно совершали преступления.

Специфика данного вида освобождения от отбывания наказания состоит в том, что суд, применяя условное осуждение, указывает в приговоре не 1, а 2 срока:

- срок назначенного наказания и
- испытательный срок.

Испытательный срок означает контрольный период времени, в течение которого осужденный своим поведением должен доказать свое исправление. Его продолжительность зависит от вида и срока назначенного наказания.

Испытательный срок назначается продолжительностью от 1-го года до 3-х лет (ч. 3 ст. 63 УК КР).

При условном осуждении суд имеет право возложить на условно осужденного 2 группы обязанностей, способствующих достижению цели его исправления (ч. 4 ст. 63 УК КР).

Обязанности 1-ой группы прямо перечислены в законе:

- не менять постоянного места жительства, работы или учебы без уведомления уголовно-исполнительной инспекции, осуществляющей наблюдение за исправлением осужденного;
- не посещать определенные места;
- пройти курс лечения от алкоголизма, наркомании, токсикомании или венерического заболевания;
- осуществлять материальную поддержку семьи.

Эти обязанности могут быть возложены на осужденного в полном объеме или частично, причем без особой аргументации. Суд вправе возложить на осужденного исполнение и других обязанностей, исполнение которых будет способствовать исправлению условно осужденного. **Например:**

- обязать осужденного сообщать в уголовно-исполнительную инспекцию об изменении характера работы или занимаемой должности;
- в установленный судом срок загладить вред, причиненный преступлением;
- с предписанной периодичностью являться в уголовно-исполнительную инспекцию для отчета о своем поведении и т. д.

Возложение обязанностей этой группы суд должен аргументировать в приговоре тем, что их исполнение будет способствовать исправлению условно осужденного.

В качестве меры поощрения УК КР предусматривает возможность досрочной отмены условного осуждения со снятием с осужденного судимости.

Отмена применяется, если до истечения испытательного срока условно осужденный своим поведением доказал свое исправление:

- не совершал правонарушений;
- добросовестно относился к исполнению возложенных судом обязанностей;
- соблюдал общественный порядок и установленные правила общежития и т. д.

При наличии этих предпосылок по представлению органа, осуществляющего контроль за исправлением условно осужденного, по истечении не менее половины установленного приговором испытательного срока суд вправе отменить условное осуждение и снять с осужденного судимость (ч. 1 ст. 64 УК КР).

Отмена условного осуждения предусмотрена УК КР и как мера взыскания за нарушение условно осужденным предъявляемых к нему требований. Основанием такой отмены может быть систематическое или злостное неисполнение условно осужденным в течение испытательного срока возложенных на него судом обязанностей (ч. 3 ст. 64 УК КР).

При уклонении условно осужденного от исполнения возложенных на него судом обязанностей уголовно-исполнительная инспекция объявляет ему в письменной форме предупреждение о возможности отмены условного осуждения.

Если неисполнение обязанностей продолжается и после этого, инспекция вносит в суд представление об отмене наказания, назначенного условно, и обращении его к реальному исполнению.

Одним из оснований отмены условного осуждения является совершение условно осужденным нового преступления во время испытательного срока. В этом случае суд назначает наказание по правилам, предусмотренным ст. 60 УК КР.

Отменяя условное осуждение, суд считает неотбытym наказание по предыдущему приговору, за исключением предварительного заключения (ч. 4 ст. 64 УК КР).

## 2. Освобождение от наказания вследствие утраты лицом общественной опасности

В соответствии со ст. 68 УК КР, лицо, совершившее преступление, может быть по приговору суда освобождено от наказания, если будет признано, что вследствие безупречного поведения и добросовестного отношения к труду или обучению после совершения преступления, это лицо перестало быть общественно опасным. Это в основном касается условий жизни и деятельности лица в момент совершения им преступления.

Нередко об утрате опасности лицом, совершившим преступление, свидетельствуют не только объективные условия его жизни,

но и его раскаяние после совершения преступления, а также его примерное поведение и честное отношение к исполнению своих обязанностей.

Характер изменений, произошедших в обстановке, в которой находится лицо, совершившее преступление, может быть различным, но во всех случаях они должны разрывать ту совокупность причин и условий, в которых было совершенное преступление, и исключать возможность совершения новых преступлений данным лицом в дальнейшем.

Подобные изменения обстановки могут состоять:

- в увольнении виновного от должности, с использованием которой было совершено преступление;
- в призывае лица на действительную военную службу и разрыве связей с криминогенной средой, под влиянием которой было совершено преступление;
- в прекращении супружеских отношений, осложнение которых послужило психологической причиной преступления;
- в законопослушном и добропорядочном поведении в течение длительного времени и т.п.

*Например: было прекращено уголовное дело в отношении Ш., который после совершения преступления окончил институт и получил специальность врача, по работе и в быту характеризовался положительно, женился, стал отцом троих детей, никогда больше не преступал рамок закона, поэтому не может больше считаться опасным для общества.*

Освобождение лица, совершившего преступление, от уголовной ответственности вследствие утраты лицом общественной опасности, возможно при наличии 2-х дополнительных условий:

- 1) преступление должно быть совершено данным лицом впервые, что означает, что лицо не имеет судимости за совершенное ранее преступление, не находится под следствием или судом и не скрывается от следствия или суда в связи с совершением уголовно наказуемого деяния;
- 2) совершенное лицом преступление должно относиться к категории небольшой тяжести или менее тяжкого преступления.

Этот вид освобождения от уголовной ответственности факультативен, то есть его применение является не обязанностью, а правом

правоохранительных органов с учетом характера совершенного преступления, тяжести причиненного вреда, а также важности отпадения общественной опасности деяния лица его совершившего.

### 3. Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания

Лицо, отбывающее наказание в виде лишения свободы, содержания в дисциплинарной воинской части, исправительных работ или ограничения свободы может быть освобождено условно-досрочно, если судом будет признано, что для своего исправления оно не нуждается в полном отбывании назначенного судом наказания (ст. 69 УК КР). При этом лицо может быть полностью или частично освобождено от дополнительного наказания.

Исполнение назначенного наказания целесообразно лишь постольку, поскольку оно служит достижению целей наказания. Если социальная справедливость восстановлена и исправление осужденного достигнуто до истечения срока назначенного наказания, то дальнейшее его исполнение становится бесцельным, а потому нецелесообразным.

**Условно-досрочное освобождение** – самый распространенный вид освобождения от отбывания наказания, так как оно может применяться к лицам, совершившим любые преступления, и не ограничено какими-либо категориями осужденных.

Условно-досрочное освобождение может применяться к лицам, отбывающим 2 вида наказания: содержание в дисциплинарной воинской части или лишение свободы.

Основанием условно-досрочного освобождения от дальнейшего отбывания наказания является утрата осужденным общественной опасности и возможность его окончательного исправления без полного отбывания назначенного наказания.

Эта возможность определяется с помощью таких критерии, как примерное поведение осужденного и его добросовестное отношение к исполнению обязанностей, вытекающих из приговора суда и режима отбываемого наказания.

Вывод суда о возможности исправления осужденного должен основываться на учете данных о его поведении и отношении к исполнению обязанностей за весь период отбывания наказания, а не за

время, непосредственно предшествующее рассмотрению вопроса об условно-досрочном освобождении.

Критериями утраты общественной опасности осужденным являются сведения:

- о его примерном поведении во время отбывания наказания;
- о добросовестном отношении к труду и исполнению обязанностей осужденного;
- об отсутствии у лица взысканий и наличия поощрений и т. д.

Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания применяется к лицам, отбывающим только наказания срочного характера.

Поскольку сам процесс исправления осужденного является постепенным и требует определенного времени, обязательным условием применения условно-досрочного освобождения по закону является фактическое отбытие определенной части назначенного судом наказания. Величина этой части по закону определяется в основном категорией преступления, за которое осужденный отбывает наказание.

Согласно ч. 3 ст. 69 УК КР условно-досрочное освобождение от отбывания наказания может быть применено только после фактического отбытия осужденным:

- 1) не менее 1/3 срока наказания, назначенного за преступление небольшой тяжести и за менее тяжкое преступление, а в случае примирения с потерпевшим и возмещения причиненного вреда – по отбытии не менее 1/4 срока наказания;
- 2) не менее 1/2 срока наказания, назначенного за тяжкое преступление, а в случае примирения с потерпевшим и возмещения причиненного вреда – по отбытии не менее 2/5 срока наказания;
- 3) не менее 3/4 срока наказания, назначенного за особо тяжкое преступление, а также 3/4 срока наказания, назначенного лицу, ранее условно-досрочно освобождавшемуся, если условно-досрочное освобождение было отменено по основаниям, предусмотренным ч. 7 ст. 69 УК КР;
- 4) не менее 4/5 срока наказания за совершение преступления при особо опасном рецидиве;
- 5) не менее 5/6 срока наказания, которым пожизненное лишение свободы заменено в порядке помилования лишением свободы.

Величину фактически отбытой части наказания закон связывает с опасностью личности только в одном случае: применительно к лицам, к которым ранее применялось условно-досрочное освобождение, но было отменено по основаниям, предусмотренным законом.

Повторное условно-досрочное освобождение таких лиц от отбывания наказания допускается не ранее чем после фактического отбытия 3/4 срока наказания, назначенного за новое преступление, независимо от того, к какой категории оно относится.

Согласно ч. 4 ст. 69 УК КР фактически отбытый осужденным срок лишения свободы не может быть менее 6 месяцев. Данное положение касается только лишения свободы.

Основаниями для отказа в условно-досрочном освобождении могут служить только два обстоятельства:

- отбытие меньшей части назначенного срока наказания, чем предусмотрено ч. 3 ст. 69 УК КР;
- отсутствие данных об исправлении осужденного и утрате им общественной опасности.

Осуждение лица к пожизненному лишению свободы не является препятствием применения к нему условно-досрочного освобождения.

Оно возможно, если судом будет признано, что осужденный:

- не нуждается в дальнейшем отбывании этого наказания;
- фактически отбыл не менее 30 лет лишения свободы;
- во время отбывания наказания не совершил нового тяжкого или особо тяжкого преступления;
- в течение 3-х предшествующих лет не имел злостных нарушений установленного порядка отбывания наказания (ч. 5 ст. 69 УК КР).

При наличии предусмотренных законом условий суд выносит определение об условно-досрочном освобождении осужденного от отбывания точно обозначенного календарного срока наказания. При этом осужденному не назначается какой-либо специальный испытательный срок, поскольку его функцию выполняет не отбытая часть наказания. Этим же определением суд вправе полностью или частично освободить заключенного от отбывания дополнительного наказания, назначенного приговором суда.

Суд вправе возложить на осужденного обязанности, которые

должны им исполняться в течение неотбытой части наказания ч. 2 ст. 69 УК КР.

Перечень обязанностей, возлагаемых на условно-досрочно освобожденного, совпадает с перечнем обязанностей, которые могут возлагаться на лицо, осужденное условно (ч. 4 ст. 63 УК КР).

Контроль за поведением условно-досрочно освобожденного лица осуществляется:

- уголовно-исполнительной инспекцией;
- командованием воинских частей и учреждений – в отношении военнослужащих;
- инспекцией по делам несовершеннолетних – в отношении несовершеннолетних.

Нарушениями требований условно-досрочного освобождения признаются:

- 1) совершение умышленного преступления в течение не отбытой части наказания;
- 2) нарушение общественного порядка или злостное уклонение от исполнения возложенных на лицо обязанностей;
- 3) совершение по неосторожности нового преступления в течение того же времени.

Из перечисленных нарушений только первое является безусловным основанием отмены условно-досрочного освобождения (п. 3 ч. 7 ст. 69 УК КР). Два других являются факультативными основаниями.

В зависимости от характера и тяжести нового преступления, совершенного по неосторожности в течение не отбытой части наказания, суд, с учетом личности виновного и его поведения, может сохранить, либо отменить условно-досрочное освобождение.

В первом случае назначается и исполняется только наказание за новое преступление, а не отбытая часть наказания по предыдущему приговору по-прежнему продолжает выполнять роль испытательного срока при условно-досрочном освобождении от отбывания наказания. А во втором случае, как и при совершении нового умышленного преступления, наказание назначается по совокупности приговоров.

Нарушение общественного порядка означает совершение административного проступка, посягающего именно на общественный порядок, повлекшего законное и обоснованное наложение административного наказания. *Например, мелкое хулиганство, распитие спиртных напитков в общественных местах и т. п.*

При злостном уклонении осужденного от исполнения возложенных на него обязанностей (как и при нарушении общественного порядка) условно-досрочное освобождение от отбывания наказания может быть отменено только по представлению государственного органа, осуществляющего контроль за поведением условно-досрочно освобожденного.

Суд каждый раз обязан проверять обоснованность такого представления и устанавливать, что уклонение от исполнения обязанностей:

- продолжалось после письменного предупреждения, сделанного уголовно-исполнительной инспекцией;
- носило злостный характер (более 2-х нарушений в течение года или длительное, более 30 дней, неисполнение возложенных обязанностей);
- либо, что условно-досрочно освобожденный скрылся от контроля и его местонахождение неизвестно более 30 дней.

Только при обоснованности представления суд выносит определение об отмене условно-досрочного освобождения и об исполнении оставшейся не отбытой части наказания.

Нельзя рассматривать условно-досрочное освобождение от наказания как внесение корректива в приговор. Изменить приговор может только вышестоящий суд в порядке апелляционного, кассационного или надзорного производства, а не суд, вынесший приговор, или иной одноименный суд, который решает вопрос об условно-досрочном освобождении осужденного от отбывания наказания.

Условно-досрочное освобождение не затрагивает стабильности приговора. К тому же ошибки при его применении могут быть исправлены отменой условно-досрочного освобождения для реального исполнения не отбытой части срока наказания.

В ст. 69 УК РФ установлено 2 вида такого освобождения: полное и неполное (частичное). Полным условно-досрочное освобождение будет в том случае, когда осужденный отбывал только основное наказание. В такой ситуации невозможно условно-досрочно освободить от части неотбытого основного наказания, а другую оставить для реального исполнения. Условно-досрочное освобождение относится к неотбытой части основного наказания в целом.

Полным будет условно-досрочное освобождение осужденного от основного наказания и всего дополнительного наказания. Если же

при условно-досрочном освобождении судом применяется частичное освобождение от дополнительного наказания, то его оставшаяся часть исполняется реально.

Параллельно реализуется условно-досрочное освобождение от основного наказания и реальное исполнение части дополнительного наказания. Это неполное применение условно-досрочного освобождения.

Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания должно применяться к лицам, твердо вставшим на путь исправления. Только в этом случае можно считать, что для их окончательного исправления нет необходимости в полном отбывании назначенного судом наказания.

На практике при решении вопроса о том, встал ли осужденный на путь исправления, учитывается его поведение, осознание своей вины и т.п. *Например, при отбывании наказания в виде лишения свободы, учитывается дисциплинированность осужденного, его отношение к труду, к возмещению причиненного преступлением ущерба, к образовательному и профессионально-техническому обучению, к семье и т.д.*

#### **4. Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания**

Если при условно-досрочном освобождении главная цель наказания – исправление осужденного – практически уже достигнута, то при замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания такая цель еще не достигнута и необходимость в применении мер государственного принуждения еще не отпала.

Для замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания достаточно установить, что поведение осужденного и его отношение к исполнению обязанностей свидетельствуют об успешном протекании процесса исправления, который может эффективно продолжаться в условиях отбывания не первоначально назначенного наказания, а других, более мягких видов наказания.

Основанием замены неотбытой части наказания является твердое становление осужденного на путь исправления, о чем свидетельствуют его хорошее поведение и добросовестное отношение к исполнению обязанностей в период отбывания наказания.

Ч. 3 ст. 70 УК КР может применяться к лицам, отбывающим наказание за преступления любых категорий.

Единственным условием, необходимым для замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания, является фактическое отбытие определенной части назначенного судом срока наказания:

- за преступления небольшой тяжести или за менее тяжкое преступление – не менее 1/4 срока наказания, назначенного судом;
- за тяжкое преступление – не менее 1/3 срока наказания, назначенного судом;
- (ч. 2 ст. 70 УК КР).

Вопрос о применении ст. 70 УК КР рассматривается судом по месту отбывания наказания по представлению органа, ведающего исполнением наказания.

Установив наличие необходимых оснований и условий, суд может заменить неотбытую часть срока первоначально назначенного наказания любым более мягким видом наказания в соответствии с видами наказаний, перечисленными в ст. 42 УК КР.

Вид наказания, которым заменяется не отбытая часть наказания, назначенного приговором суда, избирается судом с учетом:

- характера совершенного преступления;
- размера причиненного ущерба и его возмещения;
- других обстоятельств;
- степени исправления осужденного.

При этом более мягкий вид наказания может назначаться только в пределах, установленных для него законом, даже если неотбытая часть первоначально назначенного наказания превышает эти сроки (ч. 3 ст. 70 УК КР).

*Например, если 1 год 6 месяцев неотбытого наказания в виде лишения свободы заменяются арестом, то его продолжительность не может превышать 6-ти (а для несовершеннолетних – 4-х) месяцев.*

При замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания осужденный по усмотрению суда может быть полностью или частично освобожден от отбывания дополнительного наказания, назначенного по приговору суда.

Лица, которым неотбытая часть наказания была заменена более мягким видом наказания, по основаниям и в порядке, установленным в ст. 69 УК КР, могут быть условно-досрочно освобождены от дальнейшего отбывания этого нового вида наказания.

Освобождение от отбывания оставшейся части назначенного судом наказания с заменой более мягким видом наказания является безусловным и не может быть отменено.

Если после такой замены лицо, при отбывании более мягкого вида наказания, совершает новое преступление, то ко вновь назначенному наказанию по второму приговору присоединяется неотбытая часть более мягкого наказания.

Срок погашения судимости при замене неотбытой части наказания в виде лишения свободы более мягким видом наказания исчисляется, исходя из фактически отбытого срока лишения свободы, но течение срока погашения судимости начинается с момента отбытия не только основного, но и дополнительного наказания.

Замена других видов наказания более мягким на исчисление срока погашения судимости не влияет, поскольку он во всех случаях равен 1-му году (п. 2 ч. 3 ст. 76 УК КР).

Согласно ст. 69 УК КР лицо, отбывающее наказание, может быть условно-досрочно освобождено, если судом будет признано, что для своего исправления оно не нуждается в полном отбывании назначенного судом наказания. Следовательно, для применения условно-досрочного освобождения от отбывания наказания не требуется, чтобы осужденный доказал свое исправление.

В качестве заменяющего наказания могут выступать лишь ограничение свободы, исправительные работы и общественные работы. Общественные работы в силу их кратковременного характера – до 360 часов (не более 4-х часов в день) – целесообразно назначать взамен не отбытой части лишения свободы.

Продолжительность срока наказания, назначенного в порядке замены, зависит от решения судьи, который учитывает все обстоятельства, характеризующие поведение осужденного во время отбывания наказания.

## 5. Освобождение от наказания в связи с тяжелой болезнью

Ст. 71 УК КР предусматривает 3 основания освобождения от наказания:

- психическое расстройство;
- заболевание иной тяжелой болезнью;

- военнослужащие, осужденные к направлению в дисциплинарную часть, в случае признания их негодными к военной службе по состоянию здоровья.

Лицо, заболевшее после вынесения приговора психическим заболеванием, лишающим его возможности осознавать значение своих действий или руководить ими, подлежит освобождению от его отбывания на основании заключения медицинской комиссии (ч. 1 ст. 71 УК КР).

Основанием освобождения от наказания лиц, у которых после совершения преступления наступило психическое расстройство, является невозможность исправления таких лиц из-за утраты способности осознавать характер и общественную опасность своих действий или способности руководить ими, вследствие чего они не в состоянии воспринимать принудительный характер и исправительно-воспитательный смысл применяемых к ним мер государственного принуждения.

Закон предусматривает 2 варианта, связанных с наступлением психического расстройства у лица после совершения преступления:

- 1) психическое расстройство наступает до вынесения приговора или до его обращения к исполнению: в этом случае лицо, совершившее преступление, освобождается, либо от назначения наказания, либо от его отбывания;
- 2) психическое расстройство наступает во время отбывания осужденным наказания: в этой ситуации лицо подлежит освобождению от дальнейшего отбывания наказания.

В обоих случаях лицу, освобожденному от наказания, могут быть назначены принудительные меры медицинского характера, предусмотренные ст. 91 УК КР.

Освобождение от наказания в связи с наступлением психического расстройства является обязательным, оно не зависит от усмотрения суда и применяется независимо от тяжести совершенного преступления, величины неотбытой части наказания и других обстоятельств.

Освобождение от дальнейшего отбывания наказания по данному основанию производится судом по представлению государственного органа, ведающего исполнением наказания. Одновременно с представлением в суд направляются заключение врачебной комиссии и личное дело осужденного.

В соответствии с ч. 1 ст. 71 УК КР лицо, заболевшее после совершения преступления не психической, а иной тяжелой болезнью, препятствующей отбыванию наказания, может быть судом освобождено от отбывания наказания. В этом случае невозможность отбывания наказания, которая и является основанием освобождения, определяется видом наказания и характером болезни. Данный вид освобождения носит факультативный характер.

При решении вопроса об освобождении суд учитывает:

- тяжесть совершенного преступления;
- степень исправления осужденного;
- срок отбытого наказания;
- в какой мере болезнь препятствует отбыванию назначенного наказания.

Освобождение от наказания в связи с психическим расстройством или заболеванием иной тяжелой болезнью не относится к условным видам освобождения, но все же не является окончательным.

В соответствии с ч. 3 ст. 71 УК КР эти лица в случае их выздоровления могут подлежать наказанию, если не истекли сроки давности, предусмотренные ст. 67 УК КР.

Согласно ч. 4 ст. 71 УК КР военнослужащие подлежат освобождению от дальнейшего отбывания наказания в случае заболевания, делающего их негодными к военной службе. Эта норма распространяется только на тех военнослужащих, которые отывают наказание в виде ареста или содержания в дисциплинарной воинской части.

Основанием освобождения военнослужащих от дальнейшего отбывания наказания является невозможность исполнения наказания, связанного со строгой изоляцией (арест) или с выполнением воинских обязанностей.

С учетом состояния здоровья, тяжести совершенного преступления, личности осужденного и его поведения во время отбывания наказания его неотбытая часть может быть заменена более мягким видом наказания, если суд сочтет нецелесообразным полностью освободить военнослужащего от дальнейшего отбывания наказания и если заболевание не препятствует отбыванию этого более мягкого вида наказания.

Поскольку закон предусматривает освобождение военнослужащих не вообще от наказания, а только от его дальнейшего отбывания, то

они должны рассматриваться как лица; отбывавшие наказание, и их судимость должна погашаться в соответствии со ст. 76 УК КР.

Лицо иногда может осознавать фактический характер своих действий, но не осознавать общественную опасность своих действий. *Например, лицо, страдающее психическим заболеванием, может понимать, что если горящую спичку положить на бумагу, то она загорится ярким светом, будет тепло и весело. Еще приятнее зажечь стог соломы.*

Различают 2 вида заболеваний:

- психическое заболевание, лишающее лицо возможности сознавать значение своих действий или руководить ими;
- иную тяжелую болезнь, препятствующую отбыванию наказания (ст. 71 УК КР).

Чаще всего такие заболевания являются хроническими, но могут быть и временными.

Перечень заболеваний, наличие которых является основанием для освобождения от наказания по болезни, утвержден приказом Министерства юстиции КР и Министерством здравоохранения КР от 21 ноября 2002 года № 175/484.

Наличие тяжелого заболевания устанавливается медицинской комиссией, заключение которой оценивается судом, решаяшим вопрос об освобождении заболевшего лица от отбывания наказания.

Лицо, у которого после вынесения приговора наступило психическое заболевание, лишающее его возможности сознавать значение своих действий или руководить ими, а также лицо, заболевшее иной тяжелой болезнью, препятствующей отбыванию наказания, подлежит освобождению от его отбывания на основании заключения медицинской комиссии (ч. 1 ст. 71 УК КР).

Ч. 3 ст. 71 УК КР определено, что в случае выздоровления наказание в отношении таких лиц может быть исполнено, если это последовало до истечения сроков давности, предусмотренных ст. 67 УК КР, которые исчисляются со дня применения судом принудительной меры медицинского характера.

Если тяжелое психическое расстройство в рассматриваемом случае неизлечимо, лицо, страдающее им, освобождается от уголовной ответственности. Если же такое заболевание возникает у лица, отбывающего наказание, применяется освобождение от неотбытой части наказания.

Освобождение от уголовной ответственности или отбывания на-

казания лиц, у которых наступило психическое расстройство, возможно лишь в тех случаях, когда такое расстройство носит тяжелый характер, ибо не всякое психическое расстройство сопряжено с тем, что больной перестает осознавать общественную значимость своих действий или руководить ими.

При освобождении от наказания лица вследствие психического расстройства решающее значение имеет характер заболевания, его тяжесть. Такое освобождение не связано ни с тяжестью совершенного преступления, ни с какими-либо иными обстоятельствами. Если это хроническое психическое заболевание, то каким бы ни было по своему характеру преступление, совершенное осужденным до заболевания, он уже не может отбывать наказание.

Не имеет значения для решения вопроса о досрочном освобождении психически больного срок отбытого им наказания, его поведение, наличие нарушений режима и т.д.

Суд, освобождая лицо в связи с психическим расстройством, может назначить ему принудительные меры медицинского характера (ч. 2 ст. 71 УК КР).

Выбор вида принудительных мер медицинского характера от амбулаторного принудительного наблюдения и лечения у психиатра до принудительного лечения в психиатрическом учреждении специализированного типа зависит от тяжести заболевания, от опасности заболевшего для себя и других лиц (ст. ст. 90-96 УК КР).

Досрочное освобождение от неотбытой части наказания осужденных, заболевших после совершения преступления иной тяжелой болезнью, предусмотрено ч. 1 ст. 71 УК КР. Этот вид освобождения от отбывания наказания имеет принципиальные отличия от освобождения от наказания вследствие психического расстройства.

Лицо, заболевшее иной тяжелой болезнью, остается в здравом уме и может подвергаться ряду мер карательно-воспитательного воздействия. На практике при решении вопроса о досрочном освобождении от наказания лиц, заболевших иной тяжелой болезнью, учитывается, какую часть срока отбыл осужденный (чем больше этот срок, тем более вероятным становится такое освобождение) и его дисциплинированность.

Лица, умышленно заражающие себя тяжелыми болезнями, например, туберкулезом, занимающиеся самолечением, не могут рассчитывать на освобождение от наказания по болезни.

В связи с тем, что досрочное освобождение от неотбытой части наказания лиц, заболевших иной тяжелой болезнью, осуществляется до окончательного достижения целей наказания, оно должно применяться особенно осторожно и обдуманно.

Нельзя забывать и о том, что в системе мест лишения свободы есть специальные лечебно-профилактические учреждения, в некоторых из которых могут содержаться тяжелобольные осужденные, не утратившие свою общественную опасность.

## 6. Отсрочка отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей

Возможность предоставления отсрочки отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей до 14 лет, кроме осужденных к лишению свободы на срок свыше 5 лет за особо тяжкие преступления, закон не связывает с каким-то конкретным видом наказания. Суд может отсрочить отбывание наказания до достижения ребенком 14 летнего возраста.

Отсрочка применяется к женщинам, осужденным к обязательным работам, исправительным работам, ограничению свободы и лишению свободы.

Основанием применения данного вида освобождения от наказания является нецелесообразность отбывания наказания беременной женщиной или женщиной, имеющей малолетнего ребенка, так как беременность и наличие маленького ребенка значительно затрудняют процесс исполнения наказания и достижение его целей.

Для предоставления отсрочки отбывания наказания необходимы 2 условия:

- 1) должен быть установлен факт беременности женщины или рождения (усыновления, принятия на воспитание) ее ребенка. Вопрос о предоставлении женщине отсрочки отбывания наказания может быть поставлен в любой момент после установления беременности или появления у нее ребенка. Прерывание беременности, рождение мертвого ребенка или его смерть во время отсрочки влечет отмену предоставленной отсрочки;
- 2) женщина не осуждена к лишению свободы на срок свыше 5 лет за тяжкое или особо тяжкое преступление против личности.

Однако к этим преступлениям нужно отнести и деяния, предусмотренные другими разделами Особенной части УК КР, но связанные с посягательством на жизнь или здоровье человека.

**Например:**

- *убийство лица, осуществляющего правосудие или следствие (ст. 319 УК КР);*
- *убийство сотрудника правоохранительного органа и военнослужащего (ст. 340 УК КР);*
- *терроризм (ст. 226 УК КР);*
- *захват заложника (ст. 227 УК КР) и др.*

Осуждение женщины за любое из преступлений, связанных с посягательством на личность, к менее строгому наказанию, чем 5 лет лишения свободы, не является препятствием к предоставлению отсрочки отбывания наказания.

Отсрочка может быть предоставлена осужденной, как при вынесении приговора, так и в период отбывания ею наказания.

Если наступила беременность или ребенок родился (был усыновлен, принят на воспитание) до вынесения приговора, то суд, принимая во внимание наличие необходимых условий и медицинское заключение о беременности, либо документы, подтверждающие наличие ребенка, постановляет отсрочить исполнение приговора до достижения ребенком 14-летнего возраста.

Если же названные обстоятельства возникли во время отбывания осужденной наказания, то государственный орган, ведающий исполнением наказания, вносит в суд представление об отсрочке дальнейшего отбывания наказания, направляя вместе с представлением медицинское заключение о беременности, либо документы, подтверждающие наличие ребенка, а также характеристику и личное дело осужденной.

Женщинам, отывающим лишение свободы, отсрочка может быть предоставлена независимо от срока беременности. В этом случае судом учитывается наличие у осужденной жилья и необходимых условий для проживания с ребенком, либо согласие родственников принять осужденную и ребенка и создать необходимые условия для проживания. Однако отсутствие такого согласия не является непреодолимым препятствием для предоставления отсрочки.

Женщинам, отывающим наказание в виде общественных работ, исправительных работ или ограничения свободы, отсрочка может

быть предоставлена только со дня предоставления отпуска по беременности и родам и до достижения ребенком 14-летнего возраста.

За поведением осужденной, которой предоставлена отсрочка отбывания наказания, осуществляется контроль со стороны уголовно-исполнительной инспекции.

Уклонение женщины от воспитания ребенка является нарушением условий отсрочки и влечет применение взыскания в виде письменного предупреждения. Если осужденная и после предупреждения продолжает уклоняться от воспитания ребенка, суд по представлению уголовно-исполнительной инспекции вправе отменить предоставленную отсрочку и направить осужденную для отбывания наказания в соответствии с приговором.

Отказ осужденной от ребенка и передача его в детское учреждение или другим лицам по закону являются достаточным основанием отмены предоставленной отсрочки. На основании этого факта уголовно-исполнительная инспекция без каких-либо предварительных мер воспитательного характера вносит в суд представление об отмене отсрочки отбывания наказания, которое, по общему правилу, должно судом удовлетворяться.

Отсрочка отбывания наказания не является окончательным освобождением от отбывания наказания, назначенного приговором. По достижении ребенком 14-летнего возраста суд обязан рассмотреть вопрос о последствиях истечения времени отсрочки.

Если отсрочка была предоставлена во время отбывания наказания, то закон предоставляет суду право либо окончательно освободить осужденную от отбывания оставшейся части наказания, либо заменить оставшуюся часть более мягким видом наказания.

Рассматриваемый вид освобождения от наказания является факультативным, так как применяется по усмотрению суда, и условным. Условный его характер проявляется в том, что:

- отсрочка может быть отменена по основаниям, предусмотренным в ч. 1 ст. 72 УК КР;
- по истечении отсрочки наказание, назначенное осужденной, в зависимости от конкретных обстоятельств может быть заменено более мягким видом наказания.

Закон предусматривает только 2 основания отмены предоставленной отсрочки:

- 1) уклонение от воспитания ребенка после письменного

предупреждения, объявленного уголовно-исполнительной инспекцией;

- 2) совершение нового преступления в период отсрочки.

Отмена отсрочки с исполнением назначенного наказания возможна лишь в пределах сроков давности обвинительного приговора, установленных ст. 73 УК КР.

Если одновременно с провозглашением приговора, в связи с беременностью, осужденной была предоставлена отсрочка отбывания наказания, назначенного за преступление небольшой или средней тяжести, либо за тяжкое преступление, то после истечения отсрочки, освобождение от наказания в соответствии с п.п. 1, 2 и 3 ч. 1 ст. 73 УК КР является обязательным в силу давности обвинительного приговора, срок которого истекает раньше окончания срока отсрочки. В случае совершения женщиной нового преступления в период отсрочки, наказание назначается по совокупности приговоров.

Если суд при рассмотрении уголовного дела придет к выводу о нецелесообразности исполнения лишения свободы, то он может принять решение об отсрочке исполнения наказания – разновидности условного осуждения. В тех же случаях, когда это решение принимается по отношению к женщинам, отывающим наказание, – это разновидность условно-досрочного освобождения от отбывания лишения свободы. Прямого указания на возможность применения ее в виде условного осуждения или условно-досрочного освобождения от наказания закон не содержит.

Отсрочка применяется только к женщинам, осужденным к лишению свободы, так как продолжительность испытательного срока исчисляется до наступления ребенком 14-летнего возраста, независимо от характера и степени общественной опасности содеянного, личности виновной и т.п.

Испытательный срок при условном осуждении назначается продолжительностью от 1-го года до 3-х лет.

Условное осуждение является значительно более льготным, чем отсрочка исполнения наказаний, поэтому при совершении преступлений небольшой тяжести следует применять именно его. При отсрочке исполнения наказания, условном осуждении уголовная ответственность реализуется без реального исполнения лишения свободы.

В отношении осужденной выносится обвинительный приговор и она в течение испытательного срока несет бремя судимости.

При безусловном отбывании назначенного наказания срок судимости, как правило, был бы менее продолжителен. Так, при отсрочке исполнения наказания беременной женщины за преступление не большой тяжести, за которое назначено наказание в виде лишения свободы на 1 год, испытательный срок будет исчисляться до достижения ребенком 14-летнего возраста, т.е. составит более 14 лет. При реальном исполнении этого наказания судимость погашается через 3 года после исполнения наказания.

Закон запрещает применять отсрочку исполнения наказания женщинам, осужденным к лишению свободы на срок свыше 5 лет за особо тяжкие преступления. Отсрочка исполнения наказания не применяется к женщинам, лишенным родительских прав.

Нельзя применять отсрочку к женщинам:

- злостно нарушающим порядок и условия отбывания наказания (режим);
- страдающим алкоголизмом, наркоманией, токсикоманией или иными тяжелыми заболеваниями (например, туберкулезом, сифилисом и т.д.), вплоть до излечения от них.

Отсрочка имеет один срок – до достижения ребенком 14-летнего возраста. В законе нет каких-либо указаний на то, с какого периода беременности такая отсрочка возможна.

По достижении ребенком 14-летнего возраста, либо в случае его смерти уголовно-исполнительная инспекция по месту жительства осужденной обращается с представлением в суд с вариантами решения вопроса об отсрочке исполнения наказания.

При этом инспекция должна учитывать:

- характер и степень общественной опасности совершенного преступления;
- поведение осужденной, ее отношение к воспитанию ребенка;
- отбытою и оставшуюся части срока наказания.

Предложения уголовно-исполнительной инспекции носят рекомендательный характер. Окончательное решение по рассматриваемому вопросу принимает суд.

Суд может освободить осужденную от отбывания наказания или от оставшейся части наказания. В подобных случаях женщина, к которой применялась отсрочка исполнения наказания, в соответствии со ст. 76 УК КР не считается судимой.

Если в период отсрочки отбывания наказания осужденная совер-

шила новое преступление, суд назначает ей наказание по правилам, предусмотренным ст. 60 УК КР.

Правила ч. 4 ст. 72 УК КР распространяются на лиц, осужденных до 1 января 1998 года с применением ст. 41-1 УК КР (в редакции Закона от 29 декабря 1960 года).

## 7. Освобождение от наказания вследствие истечения срока давности исполнения обвинительного приговора

Назначенное судом наказание обычно приводится в исполнение сразу же после вступления приговора в силу. Но имеют место случаи, когда обвинительный приговор, в силу различных причин, не приводится в исполнение. *Например, из-за халатности должностных лиц, ответственных за обращение приговора к исполнению; в связи с отсрочкой отбывания наказания; из-за стихийного или общественного бедствия и т. д.*

Если приговор не был исполнен в течение достаточно долгого времени, то его обращение к исполнению не всегда целесообразно. Исполнение наказания через большой промежуток времени после его назначения во многом утрачивает силу своего исправительного и предупредительного воздействия на осужденного. Поэтому в уголовном законодательстве предусмотрен институт давности обвинительного приговора.

Давность обвинительного приговора означает истечение установленных законом сроков, после чего вынесенный судом обвинительный приговор не приводится в исполнение и осужденный освобождается от отбытия назначенного ему наказания. Продолжительность сроков давности обвинительного приговора законом поставлена в зависимость от категории совершенного преступления: чем опаснее категория преступления, за которое назначено наказание, тем продолжительнее срок давности.

Лицо, осужденное за совершение преступления, освобождается от отбывания наказания, если обвинительный приговор суда не был приведен в исполнение в следующие сроки со дня его вступления в законную силу:

- 2 года – при осуждении к лишению на срок не свыше 2-х лет или наказанию, не связанному с лишением свободы;

- 4 года – при осуждении к лишению свободы на срок не свыше 5 лет;
- 7 лет – при осуждении к лишению свободы на срок не свыше 10 лет;
- 10 лет – при осуждении к более строгому наказанию, чем лишение свободы сроком на 10 лет (ч. 1 ст. 73 УК КР).

Срок давности обвинительного приговора исчисляется годами. Он начинает течь с 0 часов суток, следующих за днем вступления приговора в силу, и заканчивается через установленное в ч. 1 ст. 73 УК КР число лет в 00 часов последнего дня указанного срока.

Истечение указанных сроков исключает исполнение обвинительного приговора, лишь при условии, что течение давности не было нарушено.

По действующему УК КР течение давности исполнения обвинительного приговора, как и давности привлечения к уголовной ответственности, может быть нарушено только путем ее приостановления. Единственным основанием приостановления давности является уклонение осужденного от отбывания, назначенного наказания.

Под **уклонением от отбывания наказания** понимаются любые умышленные действия, совершенные с целью избежать отбывания назначенного наказания и вызвавшие необходимость осуществления специальных мер розыска осужденного.

Уклонение может выразиться в том, что осужденный до обращения приговора к исполнению скроется от суда, либо самовольно оставит место отбывания наказания, либо совершил побег из места лишения свободы и т. п.

**Срок давности прекращает течь на все время уклонения от отбывания наказания.** Его течение возобновляется с момента задержания осужденного или его явки с повинной, т. е. добровольного прибытия для отбывания наказания. Время, прошедшее с момента вступления приговора в законную силу до момента уклонения от отбывания наказания, засчитывается в срок давности.

Истечение срока давности обвинительного приговора является обязательным основанием освобождения от отбывания наказания, поскольку такое освобождение составляет не право, а обязанность суда и не зависит от его усмотрения.

Однако законом предусмотрен и такой случай, когда применение давности обвинительного приговора является факультативным.

Оно касается лиц, осужденных к пожизненному лишению свободы, для которых истечение 10-летнего срока не означает обязательного освобождения от отбывания наказания. Вопрос о применении или неприменении сроков давности к этим лицам решается по усмотрению суда.

Если суд решает применить давность, то приговор не приводится в исполнение. А если с учетом характера преступления, тяжести причиненного вреда, личности осужденного и других обстоятельств суд не сочтет возможным применить сроки давности, то в соответствии с законом он обязан заменить пожизненное лишение свободы, назначенное приговором суда, лишением свободы на определенный срок (ч. 3 ст. 73 УК КР).

Освобождение от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора является окончательным и не может быть отменено ни по каким основаниям.

Если факультативность применения давности обвинительного приговора, которым было назначено наказание в виде пожизненного лишения свободы, можно рассматривать как исключение из правила об обязательном освобождении осужденного от наказания в связи с давностью обвинительного приговора суда, то УК КР предусматривает исключение вообще из института давности.

В соответствии с общепризнанными принципами и нормами международного права законодатель предусмотрел случаи неприменения института давности обвинительного приговора.

**Сроки давности не применяются к лицам, осужденным за совершение наиболее опасных преступлений против мира и безопасности человечества:**

- геноцид;
- применение запрещенных средств и методов ведения войны;
- экоцид.

Обвинительный приговор, вынесенный за любое из этих преступлений, подлежит исполнению независимо от времени задержания осужденных за такие преступления. При этом законодатель делает исключение из правила о недопустимости исполнения наказаний в виде смертной казни или пожизненного лишения свободы по истечении сроков давности.

Смертная казнь или пожизненное лишение свободы, предусмотренные законом и назначенные судом лицам, осужденным за гено-

цид, могут быть исполнены в соответствии с приговором независимо от времени, истекшего после вынесения этого приговора.

## 8. Освобождение от наказания вследствие акта амнистии или помилования

### 8.1. Амнистия

В УК КР в редакции 1998 года была впервые включена отдельная статья, посвященная порядку объявления и правовым последствиям акта амнистии (ст. 74 УК КР). Правом издания такого акта, согласно Конституции КР, обладает Жогорку Кенеш КР.

Согласно ч. 1 ст. 74 УК КР амнистия объявляется в отношении индивидуально не определенного круга лиц, что означает, что в постановлении об амнистии не даются указания о ее применении к каким-либо конкретным физическим лицам. Акт амнистии рассчитан на применение к целым категориям лиц, совершивших преступления. *Например, к женщинам, имеющим несовершеннолетних детей, к мужчинам старше 60 лет, к инвалидам I или II группы и т.д.*

При этом лица, к которым амнистия будет применена, заранее индивидуально не определены. Эта особенность позволяет, в частности, ограничить амнистию от помилования, которое адресуется конкретному осужденному.

Правовые последствия амнистии могут быть различными:

- освобождение от уголовной ответственности;
- освобождение от наказания;
- сокращение назначенного наказания;
- замена назначенного наказания более мягким видом;
- освобождение от дополнительного вида наказания;
- снятие судимости.

Акт амнистии – специфический правовой документ. Его особенности, в первую очередь, связаны с порядком действия такого акта во времени. Действие акта амнистии распространяется на деяния, совершенные до его издания, при этом действие акта амнистии ограничено небольшими временными границами.

Акт амнистии может освобождать не только от уголовной, но и от административной ответственности.

Помимо акта амнистии Жогорку Кенеш КР издает постановление о порядке применения амнистии.

Содержание амнистии зависит от политических и экономических особенностей развития страны, оказывающих влияние на специфику борьбы с преступностью, что отражается на характере каждого конкретного акта амнистии, масштабе и формах его применения. Чаще всего в акте амнистии декларируется гуманная цель облегчения участия лиц, совершивших относительно не тяжкие преступления, несовершеннолетних, женщин, больных и т.п.

Акты амнистии можно условно разделить на:

- акты широкого применения, относящиеся к значительному числу лиц;
- акты, относящиеся к относительно узкому кругу лиц.

Амнистия распространяется на всех лиц, подпадающих под ее действие независимо от того, согласны ли они с ней или же не согласны. Однако, если лицо, освобожденное от уголовной ответственности, в соответствии с амнистией, считает себя невиновным в инкриминируемом ему деянии, оно может обратиться в суд с требованием рассмотрения дела. Если суд в этом случае придет к выводу о виновности данного лица, оно все-таки освобождается от уголовной ответственности по акту амнистии.

При совершении продолжаемых преступлений амнистия применима только в случае, если последний акт такого преступления был совершен до принятия акта амнистии.

По общему правилу, акт амнистии к лицам, совершившим длящееся преступление, применим, если их деяние было прекращено до вступления в силу акта амнистии. Из этого правила возможны исключения, установленные актом амнистии.

Акты амнистии не применяются к лицам, злостно нарушающим режимные правила отбывания наказания.

Злостными нарушителями установленного порядка отбывания наказания в местах лишения свободы при применении акта амнистии следует считать:

- 1) осужденных, имеющих в течение года более 3-х взысканий, наложенных в письменной форме, не снятых и не погашенных в установленном порядке на день принятия решения о применении акта амнистии, а также осужденных, допустивших в течение года одно из злостных нарушений установленного порядка отбывания наказания;
- 2) осужденных, содержащихся в колониях-поселениях и направ-

ленных в исправительные колонии других видов за злостные нарушения режима, если после вынесения постановления судьи о направлении указанных осужденных в учреждения, исполняющие наказания в виде лишения свободы, они находились под стражей менее 1-го года на день принятия решения о применении акта амнистии; при этом срок наказания исчисляется со дня заключения осужденного под стражу;

- 3) осужденных к исправительным работам, которым за злостное уклонение от отбывания наказания не отбытый срок исправительных работ был заменен судом наказанием в виде лишения свободы;
- 4) осужденных, совершивших умышленные преступления во время отбывания наказания, а также условно осужденных и осужденных, исполнение приговора которым было отсрочено;
- 5) осужденных, совершивших умышленное преступление в течение установленного судом испытательного срока, либо в период отсрочки;
- 6) осужденных, которым судом отменены условное осуждение или отсрочка исполнения приговора, если после вынесения постановления суда о направлении указанных осужденных в учреждения, исполняющие наказание в виде лишения свободы, они находились под стражей менее 1-го года на день вступления в силу постановления об амнистии.

Сам по себе акт амнистии не освобождает от уголовной ответственности или наказания, не смягчает наказание и не снимает судимости. Он является нормативным основанием реализации предписаний акта амнистии, распространяясь на индивидуально неопределенный круг лиц.

Освобождение от уголовной ответственности конкретных лиц на основании акта амнистии в соответствии с УПК КР определяется:

- на стадии возбуждения уголовного дела – постановлением об отказе в его возбуждении;
- на стадии производства следствия, либо в отношении дел, по которым закончено производство следствия, но не вынесен приговор – постановлением о прекращении уголовного дела;
- на стадии судебного разбирательства – определением суда о прекращении уголовного дела.

Амнистия может быть реализована:

- обвинительным приговором суда с освобождением от наказания и судимости;
- постановлением начальника исправительного учреждения;
- санкционированным прокурором;
- постановлением специальной комиссии по освобождению из мест лишения свободы.

Амнистия распространяется на женщин, ранее не содержащихся в исправительных учреждениях, имеющих несовершеннолетних детей, детей-инвалидов, беременных, женщин старше 50 лет, инвалидов I и II групп, жен инвалидов, вдов и матерей-одиночек, у которых при защите Отечества погибли мужья и сыновья.

Не амнистируются осужденные за убийство, изнасилование, торговлю несовершеннолетними, терроризм, бандитизм и другие тяжкие и особо тяжкие преступления. В качестве обязательного условия амнистирования предусмотрены осознание вины и положительная характеристика в период отбывания наказания.

## 8.2. Помилование

Лицо, осужденное за преступление, актом помилования может быть освобождено от дальнейшего отбывания наказания, либо назначенное ему наказание может быть сокращено или заменено более мягким видом наказания (ч. 2 ст. 75 УК КР).

Акт помилования в отличие от акта амнистии не несет нормативный характер, а имеет индивидуальный характер, так как в отличие от амнистии применяется к конкретному лицу или конкретным лицам. Акт помилования является юридическим основанием для освобождения от уголовной ответственности, наказания и т.д.

С просьбой о помиловании к Президенту КР обращаются сами осужденные, их родные, близкие, администрация учреждений, предприятий, общественные организации и т.д.

Если осужденный отбывает лишение свободы, то рассмотрение ходатайства может возбуждаться и администрацией места лишения свободы. Обычно это осуществляется в отношении тех осужденных, которые не имеют нарушений режима исполнения наказания, отбывших при этом более или менее значительную часть срока наказания, совершившим какой-либо значимый общественно полезный поступок и т.д.

Каких-либо ограничений, определяемых тяжестью совершенного

преступления или преступлений, для применения помилования не существует.

Ходатайства о помиловании поступают в Администрацию Президента КР, которая подготавливает необходимую документацию для решения вопроса по существу. Для этого могут быть истребованы необходимые документы, например, приговор суда, характеристика осужденного и т.д. Эти материалы направляются в Комиссию по вопросам помилования при Президенте КР, которая предлагает то или иное решение вопроса. Рекомендация Комиссии не имеет обязательного значения. Через администрацию Президента КР предложенное решение поступает Президенту КР, который и принимает окончательное решение о помиловании и его характере.

В УК КР предусмотрен широкий перечень различных видов освобождения от уголовной ответственности и наказания:

- освобождение от уголовной ответственности в связи с утратой лицом общественной опасности (ст. 65 УК КР);
- в связи с примирением с потерпевшим (ст. 66 УК КР);
- в связи с передачей на поруки (ст. 66-1 УК КР);
- в связи с истечением сроков давности (ст. 67 УК КР);
- условное осуждение (ст. 63 УК КР);
- условно-досрочное освобождение от отбывания наказания (ст. 69 УК КР);
- замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания (ст. 70 УК КР);
- отсрочка отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей (ст. 72 УК КР);
- освобождение от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности исполнения обвинительного приговора (ст. 73 УК КР).

Из этого следует, что помилование должно применяться в исключительных случаях к лицам, его заслуживающим.

С амнистией и помилованием нельзя смешивать реабилитацию. Амнистия и помилование применяются к лицам, совершившим преступления, а реабилитация провозглашает невиновность несправедливо репрессированных лиц. Реабилитация применяется как к отдельным лицам, так и к большим группам лиц.

**С. Т. Таитанбеков,**  
судья Бишкекского  
городского суда

## ГЛАВА 4.

# ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ЖИЗНИ И ЗДОРОВЬЯ

## СОДЕРЖАНИЕ

1. Убийство (ст. 97 УК КР).....	112
2. Убийство в состоянии сильного душевного волнения (ст. 98 УК КР) .....	114
3. Убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны, либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление (ст. 99 УК КР) .....	118
4. Убийство матерью новорожденного ребенка (ст. 100 УК КР) .....	120
5. Причинение смерти по неосторожности (ст. 101 УК КР) .....	122
6. Доведение до самоубийства (ст. 102 УК КР) .....	124
7. Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью (ст. 104 УК КР) .....	126
8. Умышленное причинение менее тяжкого вреда здоровью (ст. 105 УК КР) .....	136
9. Умышленное причинение тяжкого или менее тяжкого вреда здоровью в состоянии сильного душевного волнения (ст. 106 УК КР) .....	137
10.Истязание (ст. 111 УК КР) .....	137
11.Умышленное причинение легкого вреда здоровью (ст. 112 УК КР) .....	138
12.Угроза убийством (ст. 113 УК КР) .....	139
13.Принуждение к изъятию органов или тканей человека для трансплантации (ст. 114 УК КР) .....	140
14.Незаконное производство аборта (ст. 116 УК КР) .....	141
15.Заражение ВИЧ-инфекцией (ст. 117 УК КР) .....	142
16.Заражение венерической болезнью (ст. 118 УК КР) .....	144
17.Ненадлежащее исполнение профессиональных обязанностей медицинским работником (ст. 119 УК КР) .....	145
18.Оставление в опасности (ст. 121 УК КР).....	146

## НОРМАТИВНО-ПРАВОВАЯ БАЗА

1. Конституция Кыргызской Республики, принятая референдумом (всенародным голосованием) 27 июня 2010 года.
2. Уголовный кодекс Кыргызской Республики от 1 октября 1997 года № 68, в редакции Закона от 8 мая 2012 года № 48.
3. Уголовно-процессуальный кодекс Кыргызской Республики от 30 июня 1999 года № 62, в редакции от 8 мая 2012 года № 48.
4. Постановление Пленума Верховного суда Кыргызской Республики «О судебном приговоре» от 27 февраля 2009 г. № 8.
5. Постановление Пленума Верховного Суда СССР «О судебной практике по делам об автотранспортных преступлениях» от 6 октября 1970 года № 11.
6. Постановление Пленума Верховного Суда СССР «О судебной практике по делам о заражении венерической болезнью» от 8 октября 1973 года № 15.
7. Постановление Пленума Верховного Суда СССР «О применении судами законодательства, обеспечившего право на необходимую оборону от общественно опасных посягательств» от 16 августа № 14.
8. Постановление Пленума Верховного Суда РФ «О судебной практике по делам об убийстве», 1999 год № 1.

## 1. Убийство (ст. 97 УК КР)

Под убийством понимается умышленное лишение жизни другого человека.

Объектом преступления является жизнь другого человека. Для квалификации преступления не имеют значения состояние здоровья потерпевшего, его возраст и другие обстоятельства.

Посыгательство на мертвого человека, по ошибке принятого за живого, следует квалифицировать как покушение на убийство.

Объективная сторона может характеризоваться как действием, так и бездействием.

Действия виновного могут принимать форму и физического, и психического воздействия на потерпевшего (испуг, душевная травма).

*Например, С., был осужден за убийство посредством психического воздействия на потерпевшего, когда угроза насилием во взаимодействии с причиняющей обстановкой (естественными силами природы) повлекла гибель человека. С. затянул Т. в наполненный водой котлован и стал отпускать его голову в воду. Когда потерпевший вырвался и отплыл на середину котлована, С., демонстрируя нож, не давал ему выбраться на берег до тех пор, пока тот не утонул. Т. несколько раз пытался выбраться из воды, но С. с ножом в руках препятствовал этому и Т. снова отплывал к середине котлована. Вода после таяния была холодная, что повлекло гибель потерпевшего.*

Убийство путем бездействия возможно в тех случаях, когда виновный не исполняет возложенную на него, под угрозой уголовного преследования, обязанность совершить действия, либо воспрепятствовать наступлению преступных последствий при наличии реальной возможности ее исполнения, что повлекло гибель человека.

Между смертью потерпевшего и действием (бездействием) виновного необходимо установить причинную связь.

Субъективная сторона убийства может характеризоваться как прямым, так косвенным умыслом. Мотивы и цели совершения преступления влияют на квалификацию преступления только применительно к ч. 2 ст. 97 УК КР.

Субъектом преступления является лицо, достигшее возраста 14 лет.

В ч. 1 ст. 97 УК КР предусматривается ответственность за убийство без отягчающих обстоятельств, указанных в ч. 2 ст. 97 УК КР. Судебная практика относит к ним убийства в драке (без признаков

хулиганства), из ревности, из мести на почве личных неприязненных взаимоотношений, из сострадания и некоторых других случаев убийства.

Убийство в драке или ссоре, как правило, характеризуется не конкретизированным (неопределенным) умыслом, здесь отсутствует заранее обдуманное намерение лишить конкретное лицо жизни.

При квалификации такого убийства следует иметь в виду, что драка или ссора – это конкретная ситуация, способствующая совершению убийства, то есть обстановка убийства. Мотивы совершения убийства при этом могут быть самыми разнообразными: ненависть, месть, ревность, зависть, неприязнь и т. д.

Не всегда убийство в драке влечет за собой ответственность по ч. 1 ст. 97 УК КР. Если зачинщиком драки был сам потерпевший, убийство в драке, в зависимости от конкретных обстоятельств дела, может быть квалифицировано или как простое убийство или убийство в состоянии аффекта, или как убийство при превышении пределов необходимой обороны.

Убийство из ревности в большинстве случаев имеет место тогда, когда виновный, терзаемый недоверием к любимому человеку, сомнениями и подозрением в неверности, убивает действительного или мнимого соперника или любимого человека, возбудившего в нем чувство ревности.

*Например: суд признал наличие состава простого убийства в действиях Т., который встречался и дружил со своей односельчанкой Б. Отец Б. препятствовал их вступлению в брак. Узнав, что Б. по настоянию отца выходит замуж за другого, Т. проник в дом к Б. и убил ее.*

По ч. 1 ст. 97 УК КР следует квалифицировать убийство из мести на почве личных неприязненных взаимоотношений. Поводами для мести являются обида, оскорблении со стороны потерпевшего, отказ вернуть долг, аморальные и противоправные поступки со стороны потерпевшего в прошлом и т. п.

К простому виду убийства следует также отнести убийство по просьбе потерпевшего из сострадания к нему, а также убийство в состоянии так называемой мнимой обороны, когда общественно опасного посягательства не только не существовало в реальности, но и обстоятельства не давали виновному лицу абсолютно никаких оснований полагать, что оно происходит.

## 2. Убийство в состоянии сильного душевного волнения (ст. 98 УК КР)

Уголовная ответственность в случае убийства в состоянии сильного душевного волнения смягчается с учетом психического состояния виновного в момент совершения преступления, обусловленного поведением потерпевшего.

Состояние сильного душевного волнения (физиологический аффект) представляет собой стремительный и бурно протекающий эмоциональный процесс, который может дать не подчиненную сознательному волевому контролю разрядку в действии.

Аффекты по преимуществу связаны с шоками-потрясениями, выражющимися в дезорганизации психической деятельности. Аффективное состояние проявляется в заторможенности поведенческих актов. В состоянии аффекта человек «теряет голову», поэтому при аффекте в определенной мере может быть нарушен сознательный контроль в выборе действия, которое как бы вырывается у человека и не вполне регулируется им.

Уголовная ответственность обусловлена тем, что у виновного не наступает глубокого помрачения сознания и частично сохраняется самообладание и возможность сдерживать себя, несмотря на наличие повода, вызвавшего бурную аффектную реакцию. Этим физиологический аффект отличается от аффекта патологического, исключающего вменяемость лица.

Для решения вопроса о том, совершен ли деяние в состоянии физиологического или патологического аффекта, назначается комплексная психолого-психиатрическая экспертиза, однако ее заключение не имеет для суда обязательной силы.

Суд должен делать вывод о соответствующей квалификации действий виновного лица на основании всей совокупности добывших доказательств по делу.

Уголовно-правовая квалификация аффекта предполагает:

- оценку его источника;
- оценку его внезапного возникновения;
- оценку его интенсивности.

Для наличия состава преступления необходимо, чтобы аффект был вызван:

- насилием, издевательством или тяжким оскорблением со стороны потерпевшего;

- иными противоправными или аморальными действиями (бездействием) потерпевшего;
- длительной психотравмирующей ситуацией, возникшей в связи с систематическим противоправным или аморальным поведением потерпевшего.

Под насилием следует понимать как физическое насилие (побои, телесные повреждения, истязание, лишение свободы), так и угрозу применения такого насилия.

Под издевательством следует понимать длящиеся насильственные действия, характеризующиеся особым цинизмом; обращение с кем-либо крайне оскорбительно, подвергая всевозможным унижениям, причиняя физические страдания.

Как насилие, так и издевательство могут проявляться в психическом давлении и в угрозе расправы или оглашения каких-либо существующих или вымышленных сведений, компрометирующих виновного, либо других лиц, в судьбе которых виновный заинтересован.

Под тяжким оскорблением следует понимать грубое унижение чести и достоинства личности, носящее в отличие от издевательства разовый характер, которое явилось достаточным поводом для возникновения аффекта.

*Например, суд не признал тяжким нанесенное оскорбление, выразившееся в том, что потерпевший назвал виновного «козлом» и выражался нецензурно, в том числе и в отношении жены виновного.*

При оценке тяжести оскорблений следует учитывать индивидуальные особенности виновного в убийстве: болезненное состояние, состояние беременности и т. д.

Возникновению состояния аффекта у виновного могут способствовать особенности его личности, ранимость, теплые доверительные отношения, ориентация на принятые нормы поведения.

Объектом насилия, издевательства или тяжкого оскорблений со стороны потерпевшего при убийстве в состоянии аффекта могут выступать как виновный, так и его близкие. Так, Д. был осужден за убийство в состоянии аффекта, которое было вызвано насилием потерпевшего по отношению к бабушке виновного.

К иным противоправным или аморальным действиям (бездействию) следует относить случаи причинения имущественного ущерба, нарушения права пользования имуществом, факты самоуправства, отказ вернуть долг, супружескую измену, обман, лицемерие и т. п.

Противоправными и аморальными являются такие действия (бездействие) потерпевшего, которые нарушают нравственные нормы. При этом известность виновному о безнравственном поведении потерпевшего не исключает состояния аффекта при очередном совершении аморальных действий. Так, Г., заставший свою жену полностью обнаженной в квартире своего соседа в компании пьяных мужчин, был признан виновным в убийстве, совершенном в состоянии аффекта, несмотря на то, что виновный до того знал о супружеской неверности жены.

Длительная психотравмирующая ситуация, возникшая в связи с систематическим противоправным или аморальным поведением потерпевшего, как источник возникновения состояния аффекта тесно связан с предыдущим, поскольку травмирование психики происходит в результате систематического противоправного или аморального поведения потерпевшего.

Такая ситуация представляет собой постепенное накопление психической напряженности во взаимоотношениях в результате поведения потерпевшего, когда последнее событие или совершенное им действие переполняет чашу терпения и внезапно вызывает сильное душевное волнение.

Например, у виновной с потерпевшим сложились крайне неприязненные отношения: он систематически пьянствовал, тратил заработную плату на приобретение спиртного, устраивал в доме скандалы и драки, плохо относился к детям, оскорблял и избивал, довел до самоубийства сына. В день убийства С. узнала от старшей дочери о том, что 10 лет назад муж попытался ее изнасиловать, а 5 лет назад изнасиловал младшую dochь.

В состоянии потрясения, испугавшись потерять кого-либо из детей, схватила топор, находившийся в прихожей, и нанесла мужу, лежавшему на кровати лицом к стене, несколько ударов по шее, после чего попросила детей вызвать милицию.

Суд правильно сделал вывод, что систематические противоправные и аморальные поступки потерпевшего обусловили длительную психотравмирующую ситуацию в семье и последнее известие о совершенном изнасиловании младшей дочери переполнило чашу терпения С. и внезапно вызвало у нее состояние аффекта.

Для квалификации убийства по ст. 98 УК КР необходимо установить, что аффективная насилиственная ответная реакция виновного

имела место внезапно, то есть мгновенно и неожиданно, при отсутствии разрыва во времени между действиями (бездействием) потерпевшего (или получением сведений о них), вызвавшими сильное душевное волнение виновного и убийством. Однако, следует отметить, что незначительный разрыв во времени между поведением потерпевшего, спровоцировавшим убийство, и убийством не исключает возможности квалификации содеянного по ст. 98 УК КР.

К примеру, В. была изнасилована не установленными следствием лицами; при этом присутствовал потерпевший Г., который говорил, чтобы она не сопротивлялась. Когда неизвестные ушли, она, считая Г. виновным в ее изнасиловании, взяла на кухне нож и, возвратившись через 3-5 минут в комнату, нанесла несколько ударов ножом в шею и грудь Г.

Суд признал убийство совершенным в состоянии аффекта, указав, что действия насильника вызвали у В. состояние сильного душевного волнения, а разрыв во времени между этими действиями и убийством был незначительным.

Таким образом, при определении продолжительности разрыва во времени между обстоятельствами, вызвавшими сильное душевное волнение, и убийством следует учитывать конкретные особенности дела.

Длительный промежуток времени между обстоятельствами, вызвавшими сильное душевное волнение, и убийством исключает применение ст. 98 УК КР.

К примеру, в ходе драки, длившейся от 15 до 30 минут, инициированной погившим, суд не констатировал у виновного состояния аффекта, поскольку в ходе драки К. убегал в квартиру за ножом, которым впоследствии совершил убийство, что свидетельствовало о том, что К. действовал не импульсивно, а вполне осознанно, с заранее обдуманным намерением.

Для квалификации убийства по ст. 98 УК КР следует установить, что аффективная реакция была сильной, т. е. в значительной мере ограничивала сознательный контроль в выборе действия и возможность руководить им.

Состояние аффекта не исключается, даже если сразу, после совершения преступления в состоянии аффекта, лицо приходит в себя и ведет себя нормально.

Субъективная сторона характеризуется прямым или косвенным внезапно возникшим умыслом.

Убийство в состоянии аффекта следует отличать от простого убийства на почве личных неприязненных отношений, когда противоправное или аморальное поведение потерпевшего (реальное или надуманное) является всего лишь прикрытием заранее обдуманного умысла.

*Например, Ш. был осужден по ст. 97 УК КР за убийство своей жены, брак с которой фактически распался и последняя проживала с другим мужчиной. Преступление было совершено заранее приспособленным орудием убийства в ссоре на почве личных неприязненных отношений, в отсутствие поводов для возникновения у виновного состояния аффекта.*

Квалифицирующий признак преступления – причинение смерти 2-м и более лицам, причем совершающий преступление должен находиться в состоянии аффекта по отношению ко всем потерпевшим.

### **3. Убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны, либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление (ст. 99 УК КР)**

Лишение жизни нападающего при защите личности, прав обороняющегося или других лиц, охраняемых законом интересов общества или государства от общественно опасного посягательства, т. е. совершенное в состоянии необходимой обороны не является преступлением, если при этом не было допущено превышения пределов необходимой обороны.

Понятие превышения пределов необходимой обороны применимо только к последствиям по отражению посягательства, не связанного с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица или непосредственной угрозой применения такого насилия.

Убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны, а также при превышении пределов, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, не исключает уголовной ответственности, а смягчает ее на том основании, что, совершая данное преступление, лицо стремится защитить себя или других

лиц, либо охраняемые законом интересы общества или государства от преступного посягательства.

Зачастую виновный действует в состоянии крайнего нервного напряжения, сильного душевного волнения, а порой находится в состоянии испуга и испытывает чувство страха и, в силу этого, лишен возможности адекватно воспринимать сложившуюся ситуацию, а также в полной мере контролировать свои действия.

Квалификация содеянного по ст. 99 УК КР не должна иметь места в отдельных случаях несвоевременной (запоздалой) обороны, когда убийство нападающего было осуществлено после прекращения нападения, по окончании посягательства, когда оно было предотвращено, или если в применении средств защиты явно отпадла необходимость.

Если обороняющемуся стал очевиден факт прекращения нападения, вопрос о квалификации содеянного по ст. 99 УК КР отпадает, а ответственность в подобных ситуациях может наступать по ст. 98 УК КР (если лицо, подвергшееся нападению, по окончании нападения находилось в состоянии аффекта).

В этих случаях ответственность наступает на общих основаниях, однако в целях правильной юридической оценки таких действий подсудимого необходимо с учетом всей обстановки происшествия выяснить, не совершены ли им эти действия в состоянии внезапно возникшего сильного душевного волнения, вызванного общественно опасным посягательством.

По ст. 99 УК КР могут квалифицироваться только действия, связанные с нарушением такого условия правомерности причинения вреда при задержании лица, совершившего преступление, как превышение мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление.

Убийство, связанное с нарушением иных условий правомерности причинения вреда при задержании лица, совершившего преступление, следует квалифицировать по ч. 1 ст. 97 УК КР, либо по специальной норме.

Субъективная сторона характеризуется прямым или косвенным умыслом.

Убийство нападающего при превышении пределов необходимой обороны является не целью виновного, а средством отражения посягательства. Поэтому это преступление может быть совершено и с не-

конкретизированным умыслом, так что содеянное следует квалифицировать в зависимости от фактически наступивших последствий.

Убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны и при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, в тех случаях, когда виновный при совершении преступления находился одновременно в состоянии аффекта, следует квалифицировать не по ст. 98, а по ст. 99 УК КР.

Следует также отличать убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны и при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление от убийства, совершенного в состоянии аффекта, для которого характерно причинение вреда потерпевшему не с целью защититься и не с целью задержания.

#### 4. Убийство матерью новорожденного ребенка (ст. 100 УК КР)

Объективная сторона данного преступления характеризуется лишением жизни новорожденного ребенка.

Закон предусматривает 3 самостоятельные разновидности детоубийства:

- во время родов или сразу после родов, когда основанием смягчения ответственности является особое психофизическое состояние роженицы;
- в условиях психотравмирующей ситуации, то есть при стечении неблагоприятных внешних обстоятельств;
- в состоянии психического расстройства, не исключающего вменяемости; в этом случае основанием смягчения ответственности является пониженная способность осознавать свои действия или руководить ими.

Убийство во время родов предполагает убийство рождающегося ребенка, т. е. причинение смерти появляющемуся на свет и пока что не дышащему, либо появившемуся на свет и пока что не дышащему ребенку, а равно родившемуся и дышащему ребенку вплоть до отделения пуповины включительно.

Лишение жизни ребенка в утробе матери не является убийством, а представляет собой прерывание беременности. Женщина, добровольно прервавшая беременность, уголовной ответственности не подлежит.

Убийство сразу же после родов имеет место в относительно небольшой промежуток времени после рождения ребенка. Закон не устанавливает жесткой временной грани, так что вопрос о том, имело ли место убийство сразу же после родов, необходимо решать в каждом конкретном случае в зависимости от обстоятельств дела.

Убийство матерью ребенка, спустя продолжительное время после родов, не дает основания квалифицировать содеянное по ст. 100 УК КР. Ответственность в этих случаях наступает по п. 3 ч. 2 ст. 97 УК КР.

Убийство в условиях психотравмирующей ситуации сопряжено как с обстановкой, связанной с самим процессом родов, так и обстоятельствами, имевшими место до их начала (например, заявление отца ребенка о нежелании признать последнего своим, информация о неприятных событиях дома, смерть или болезнь близкого человека, моральная травля со стороны окружающих, связанная с беременностью и рождением ребенка и т. п.). При этом психотравмирующая ситуация должна непосредственно обуславливать убийство ребенка, иначе ответственность должна наступать по п. 3 ч. 2 ст. 97 УК КР.

Убийство в состоянии психического расстройства, не исключающего вменяемости, представляет собой единственный пример использования понятия ограниченной вменяемости в УК КР.

По общему правилу ограниченная вменяемость лишь учитывается судом при назначении наказания, однако, в данном случае, факт психического расстройства влияет на квалификацию содеянного.

Следует учитывать, что убийство матерью новорожденного ребенка может быть совершено в состоянии психического расстройства, как во время родов или непосредственно после них, так и через какое-то время. Однако, в последнем случае промежуток времени после родов, в течение которого роженица продолжает оставаться в особом психическом состоянии, вызывающем убийство младенца, непродолжителен.

Квалификация по ст. 100 УК КР исключается, если ребенок вышел из состояния новорожденности (т. е. первого этапа в жизни ребенка, в течение которого происходит приспособление его организма к условиям внешней среды, а функции внутренних органов остаются неустойчивыми), что связывается с достижением им возраста нескольких недель – 1-го месяца.

Субъективная сторона характеризуется прямым или косвенным умыслом.

Следует обратить внимание на особенности квалификации соучастия в убийстве матерью новорожденного ребенка. Соисполнитель или иной соучастник преступления несет ответственность по п. 3 ч. 2 ст. 97 УК КР (со ссылкой при необходимости на ст. 30 УК КР). Если же мать являлась соучастником (не соисполнителем), то исполнитель несет ответственность по п. 3 ч. 2 ст. 97 УК КР, а действия матери квалифицируются по ст. 100 УК со ссылкой на ст. 30 УК КР.

## 5. Причинение смерти по неосторожности (ст. 101 УК КР)

Признаки объекта и объективной стороны данного состава преступления совпадают с соответствующими признаками состава убийства.

Субъективная сторона причинения смерти по неосторожности характеризуется как легкомыслием, так и небрежностью и чаще всего имеет место в результате нарушения элементарных правил общежития.

Следует отметить, что причинение смерти по легкомыслию воплощает большую степень общественной опасности, чем причинение смерти по небрежности.

Лицо, действующее легкомысленно, рассчитывает на то, что смерть потерпевшего не наступит. При этом субъект надеется на свои силы, опыт, навыки, мастерство, на особенности личности потерпевшего, его поведение, а также на другие обстоятельства, которые способны предотвратить смерть потерпевшего.

Субъект предвидит абстрактную возможность наступления такого тяжкого последствия, как смерть человека, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает на ее предотвращение.

Следует отличать легкомысленное отношение к последствию в виде смерти человека от убийства с косвенным умыслом. Преступное легкомыслие имеется тогда, когда виновный совершает действия, потому что рассчитывает на то, что смерть не наступит. Отношение субъекта к последствиям своих действий таково, что, если бы он считал смерть потерпевшего неизбежной или в высокой степени вероятной, он воздержался бы от своих действий, так как такой результат для него не желателен.

Убийство с косвенным умыслом, напротив, характеризуется предвидением возможности наступления смерти потерпевшего и

совершением действий вопреки такому предвидению. В этом случае виновный сознательно допускает смерть потерпевшего или относится к ней безразлично. Часто при косвенном умысле лицо рассчитывает на случайность, «на авось».

*Например, Т. подключил к ограждению склада – забору из колючей проволоки – электрический ток с напряжением 220 В. Потерпевшая К., во время поисков своей коровы, прикоснулась к забору руками и была убита. Т. предвидел возможность наступления смерти от совершенных им действий, так как вывесил специальное предупреждающее объявление. Однако, его расчет на то, что люди могут подойти к складу лишь со стороны дороги, где было вывешено объявление (с трех остальных сторон склад окружало болото), оказался легкомысленным, поскольку К. подошла к складу именно со стороны болота.*

Причинение смерти по небрежности может иметь место тогда, когда виновный не предвидит возможности наступления последствий в виде смерти потерпевшего, хотя по обстоятельствам дела должен и может это предвидеть.

При установлении факта возможности предвидения лицом наступления смерти потерпевшего необходимо руководствоваться как субъективным, так и объективным критериями небрежности.

При причинении смерти, в результате преступной небрежности, виновный, действуя с большей осмотрительностью, в подавляющем большинстве случаев, может избежать наступления рокового последствия.

*Например, К. с силой нанес удар В. кулаком в лицо, отчего тот упал навзничь на бетонные плиты и получил телесные повреждения, от которых скончался. Нанося В. один удар по лицу, К. не предвидел тяжких последствий и смерти потерпевшего и не желал их наступления, хотя должен был и мог предвидеть, как возможность падения потерпевшего, так и возможность наступления смерти в результате падения и удара головой о каменный пол.*

Причинение смерти по небрежности следует отличать от случайного причинения смерти (казуса), когда лицо не осознавало и по обстоятельствам дела не могло осознавать общественной опасности своих действий (бездействия), либо не предвидело возможности наступления общественно опасных последствий и по обстоятельствам дела не должно было или не могло их предвидеть.

Так, суд не усмотрел признаков причинения смерти по неосторожности в действиях Л., который бегал вокруг зимовья, чтобы согреться, с заряженным оружием, а, пробегая мимо окна, споткнулся, упал и в падении непроизвольно нажал на курок пистолета, следствием чего стала гибель С.

#### Квалифицирующие признаки:

- причинение смерти по неосторожности вследствие ненадлежащего исполнения лицом своих профессиональных обязанностей, которые связаны с родом трудовой деятельности (занятий) человека, владеющего комплексом специальных теоретических знаний и практических навыков, приобретенных в результате обучения, специальной подготовки, работы и пр.;
- причинение смерти по неосторожности 2-м или более лицам.

В тех случаях, когда наступление смерти потерпевшего является признаком основного или квалифицированного состава преступления, предусмотренного специальной нормой, содеянное квалифицируется по специальной норме, а квалификация по ч. 2 ст. 101 УК КР исключается. То есть, при конкуренции общей и специальной норм, предпочтение отдается специальной норме.

Субъект причинения смерти по неосторожности – лицо, достигшее 16 лет.

## 6. Доведение до самоубийства (ст. 102 УК КР)

С объективной стороны преступление характеризуется альтернативно предусмотренными действиями в виде угроз, жестокого обращения или систематического унижения человеческого достоинства потерпевшего, приведшими другое лицо к самоубийству или покушению на него.

Угрозы по своему содержанию и направленности могут быть разными, причем виновный угрожает совершением действий, способных оказать существенное влияние на будущую жизнь потерпевшего.

Угрозы могут касаться:

- лишения жизни потерпевшего или его близких;
- лишения жилища или работы;
- создания искусственных доказательств по обвинению в совершении преступления;
- разглашения как правдивых, так и ложных сведений, позорящих

потерпевшего (но не содержащих информации о совершенных им противоправных деяниях) и т. п.

*Например, жестокое обращение с потерпевшим может выражаться в избиении, издевательстве, глумлении, мучении, истязании, лишении потерпевшего свободы, пищи, содержании его в сыром или холодном помещении и т. п.*

Важно установить, что жестокое обращение с потерпевшим не является единичным и случайным, а представляет собой систему целенаправленных, продолжаемых действий виновного. Единичные случаи нанесения побоев не могут рассматриваться как жестокое обращение с потерпевшим.

Систематическое унижение человеческого достоинства может выражаться в постоянных оскорблении, травле, необоснованных придирках по службе, в распространении порочащих потерпевшего слухов и т. д. К систематическому унижению личного достоинства следует также относить изуверские обряды, навязываемый образ жизни, требования бесчеловечных пожертвований.

*Так, за доведение до самоубийства были осуждены Ф., С. и др., втянувшие К. и Н. в религиозную sectу «пятидесятников», где моления сопровождались выполнением изуверских обрядов, доводящих людей до исступления. Под воздействием таких обрядов К. и Н., доведенные до истерического психоза, покончили жизнь самоубийством.*

Квалификация по ст. 102 УК КР исключается в тех случаях, когда к самоубийству лицо побудили чьи-либо правомерные действия, либо угроза их совершения. *Например, возбуждение уголовного дела в связи с фактом совершения преступления.*

Преступление признается оконченным с момента самоубийства потерпевшего или его покушения на самоубийство.

Покушение на самоубийство будет иметь место тогда, когда потерпевший, пытаясь лишить себя жизни под воздействием угроз, жестокого обращения или систематического, со стороны виновного, унижения достоинства, по не зависящим от себя обстоятельствам, не реализовал свое намерение.

Жестокое обращение и систематическое унижение человеческого достоинства потерпевшего должны находиться в причинной связи с фактом самоубийства или покушения на него.

Уголовной ответственности за доведение до самоубийства подлежит лицо, совершившее это преступление с прямым или косвенным

умыслом. При совершении данного преступления вина может быть как умышленной, так и неосторожной.

В тех случаях, когда имеет место содействие или подговор к самоубийству несовершеннолетних или лиц, неспособных отдавать себе отчет в своих поступках или руководить ими, если в результате самоубийство имело место, то лицо отвечает за убийство с прямым умыслом.

Субъект преступления – лицо, достигшее возраста 16 лет.

## 7. Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью (ст. 104 УК КР)

Объектом преступления является здоровье другого человека. Здоровье представляет собой состояние полного физического, психического и социального благополучия, а не только отсутствие болезней или физических дефектов.

Под вредом, причиненным здоровью другого человека, понимают либо телесные повреждения, т. е. нарушение анатомической целости органов и тканей или их физиологических функций, либо заболевания или патологические состояния, возникшие в результате воздействия различных факторов внешней среды: механических, физических, химических, биологических, психических.

Причинение вреда собственному здоровью не может рассматриваться как преступление, за исключением причинения себе телесного повреждения с целью уклонения от исполнения обязанностей военной службы путем симуляции болезни или причинения себе какого-либо повреждения (членовредительства) (ст. 361 УК КР).

Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью является самым тяжким преступлением против здоровья, связанным с причинением здоровью другого человека достаточно серьезного по своим последствиям вреда.

Объективная сторона причинения тяжкого вреда здоровью характеризуется:

- действием (бездействием);
- последствием в виде тяжкого вреда здоровью;
- наличием причинной связи между причиненным вредом здоровью и действием (бездействием) виновного.

Способы причинения вреда здоровью при совершении данно-

го преступления могут быть самыми разнообразными и на квалификацию не влияют. Исключение составляют способы, указанные в п. 3 ч. 2 и п. 2 ч. 3 ст. 104 УК КР.

Квалифицирующие признаки тяжести вреда здоровью:

- 1) опасность вреда здоровью для жизни человека;
- 2) длительность расстройства здоровья;
- 3) стойкая утрата общей трудоспособности;
- 4) потеря какого-либо органа или потеря органом его функций;
- 5) потеря зрения, речи, слуха;
- 6) полная потеря профессиональной трудоспособности;
- 7) прерывание беременности;
- 8) неизгладимое обезображивание лица;
- 9) психическое расстройство, заболевание наркоманией или токсикоманией.

Наличие того или иного признака позволяет юридически оценить вред здоровью как тяжкий, менее тяжкий или легкий, либо отнести совершенные действия к не повлекшим вреда здоровью.

Из девяти квалифицирующих признаков тяжести вреда здоровью 1-ый, 4-9-ый связаны исключительно с тяжким вредом здоровью, т. е. их установление позволяет квалифицировать причиненный вред здоровью как тяжкий. Второй и третий признаки могут варьироваться по степени своей вредоносной выраженности, свидетельствуя о причинении вреда здоровью различных степеней тяжести.

В случае сочетания нескольких квалифицирующих признаков причинение вреда здоровью определяется по тому признаку, который соответствует большей тяжести.

Установление всех квалифицирующих признаков тяжести вреда здоровью относится к компетенции судебно-медицинской экспертизы, хотя заключение эксперта и не имеет для суда предопределяющего значения, а оценивается в совокупности с другими доказательствами по делу.

Исключением является неизгладимое обезображивание лица, при котором эксперт определяет лишь неизгладимость повреждения (т. е. его неустранимость без применения хирургических средств), а суд – обезображивание лица.

Во всех случаях между действиями лица и тяжким вредом здоровью необходимо устанавливать наличие причинной связи. В подавляющем большинстве случаев установление причинной связи

между деянием и наступлением последствий в виде тяжкого вреда здоровью не вызывает особых затруднений, ибо совершение действий и наступление результата, по сути дела, совпадают по времени. *Например, при нанесении ножом удара в грудь, ударе топором по голове и т. п.*

Однако, в отдельных случаях, когда травма обнаруживается не сразу, могут иметь место какие-то побочные моменты, которые являются подлинной причиной наступивших последствий.

*Например, П. из чувства мести нанес Б. удар кулаком по лицу. Последний, опасаясь повторного удара, пытался убежать, но споткнулся, упал на твердый предмет, что вызвало тяжкий вред здоровью. В данном случае причиной тяжкого вреда здоровью был не удар П., а падение на твердый предмет, то есть отсутствовала причинная связь между действиями П. и тяжким вредом здоровью, причиненным Б.*

С субъективной стороны преступление может быть совершено как с прямым, так и с косвенным умыслом. Кроме того, умысел может быть и не конкретизированным. *Например, тяжкий вред здоровью, ставший следствием драки,*

Прямой умысел при причинении тяжкого вреда здоровью характеризуется тем, что лицо, совершая это действие, осознает общественно опасный характер своего действия или бездействия, предвидит возможность или неизбежность наступления тяжкого вреда здоровью потерпевшего и желает наступления такого вреда.

*Так, Г. ударил ножом в грудную клетку П., причинив ранение грудной клетки, проникающее в плевральную полость. Ч. предвидел, что в результате удара ножом в грудь будет причинен тяжкий вред здоровью П., и желал этого результата, а стало быть, и осознавал развитие причинной связи, за что был правильно осужден по ч. 1 ст. 104 УК КР.*

Причинение тяжкого вреда здоровью с косвенным умыслом характеризуется тем, что лицо, совершая это действие, не может не предвидеть возможности причинения тяжкого вреда здоровью и, хотя и не желая этого, относится к этому безразлично.

*Например, К. присутствуя на вечере в доме у знакомого, схватил со стола кухонный нож и, желая выяснить, можно ли им проткнуть телогрейку, начал тыкать ножом в бок сидящего рядом с ним в телогрейке Б. Когда потерпевший встал, намереваясь уйти из*

*дома, К. ударил его ножом в грудь, прорезав телогрейку и нанеся Б. проникающее ранение грудной клетки с причинением тяжкого вреда здоровью.*

Следует ограничивать умышленное причинение тяжкого вреда здоровью от покушения на убийство. Критерий ограничения включен в направленность умысла виновного. Это означает, что если в результате действий виновного потерпевшему будет причинен тяжкий вред здоровью, а умысел виновного был направлен на убийство, то квалифицировать содеянное надлежит как покушение на убийство.

Субъект преступления – лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, совершенное при квалифицирующих признаках, предусмотренных несколькими пунктами ч. 2 и 3 ст. 104 УК КР, должно квалифицироваться по всем этим пунктам. Наказание в таких случаях не должно назначаться по каждому пункту в отдельности, однако при назначении его необходимо учитывать наличие нескольких квалифицирующих признаков.

Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, совершенное в отношении лица или его близких, в связи с осуществлением этим лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга, квалифицируются по мотиву (цели) совершения преступления в отношении потерпевшего, выполняющего служебную деятельность или общественный долг.

Данный признак предполагает цель воспрепятствования law-мерному осуществлению лицом его служебной деятельности или выполнению общественного долга, либо по мотивам мести за такую деятельность.

Под осуществлением служебной деятельности следует понимать действия лица, входящие в круг его обязанностей, вытекающих из трудового договора (контракта) с государственными, муниципальными, частными и иными зарегистрированными в установленном порядке предприятиями и организациями, независимо от формы собственности, с предпринимателями, деятельность которых не противоречит действующему законодательству.

Под выполнением общественного долга понимается осуществление гражданином, как специально возложенных на него обязанностей в интересах общества или законных интересах отдельных лиц и совершение других общественно полезных действий (пресечение правонарушений, сообщение органам власти о совершенном или го-

тования преступлении, либо о местонахождении разыскиваемого в связи с совершением преступления и др.).

Специально оговоренная законом служебная деятельность (например, судьи, сотрудники правоохранительных органов) квалифицируется по специальным нормам УК КР.

Потерпевшими также могут быть близкие лица, осуществляющие служебные обязанности или выполняющего общественный долг, т. е. его родственники (в том числе близкие), лица, состоящие в свойстве с таким лицом и иные лица, жизнь, здоровье и благополучие которых дороги такому лицу в силу сложившихся личных отношений.

При квалификации умышленного причинения тяжкого вреда здоровью по п. 2 ч. 2 ст. 104 УК КР не обязательно, чтобы оно было совершено непосредственно в процессе осуществления указанных в законе обязанностей или долга. Достаточно установить, что оно мотивом (целью) связано с осуществлением потерпевшим служебной деятельности или выполнением общественного долга.

Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, совершенное с особой жестокостью, издевательством или мучениями для потерпевшего, квалифицировано по способу причинения тяжкого вреда здоровью, а также по обстановке его причинения.

Под особой жестокостью следует понимать умышленное причинение тяжкого вреда здоровью в присутствии близких потерпевшему лиц, когда виновный осознавал, что своими действиями причиняет им особые страдания.

Под издевательствами и мучениями следует понимать пытки, истязание или глумление над потерпевшим, унизительное с ним обращение, причинение ему страданий путем длительного лишения пищи, питья или тепла, либо помещение жертвы во вредные для здоровья условия или оставление ее в этих условиях, а также другие сходные действия.

Квалификация умышленного причинения тяжкого вреда здоровью, как совершенного с особой жестокостью предполагает, что целью действий виновного является причинение потерпевшему или его близким особых страданий (или осознание того, что причиняют потерпевшему страдания).

Сама по себе множественность нанесенных потерпевшему телесных повреждений еще не свидетельствует об особой жестокости, издевательствах и мучениях.

Беспомощное состояние лица означает, что потерпевший, в силу психических или физиологических причин, был лишен возможности оказать сопротивление или каким-либо иным способом спастись от угрожавшей ему опасности, а виновный, заведомо осознавая факт беспомощности потерпевшего, использовал это для совершения преступления.

К лицам, находящимся в беспомощном состоянии, могут быть отнесены, в частности, тяжелобольные и престарелые, малолетние дети, лица, страдающие психическими расстройствами, лишающие их способности правильно воспринимать происходящее.

Не могут квалифицироваться как умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, совершенное в отношении лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии, те случаи, когда в процессе причинения тяжкого вреда здоровью потерпевший приводится в беспомощное состояние (избивается, связывается и т. п.), поскольку в таком случае приведение в беспомощное состояние является частью объективной стороны данного преступления.

Судебная практика не относит к беспомощному состоянию нахождение потерпевшего в состоянии сна или алкогольного опьянения.

Как умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, совершенное по найму, надлежит квалифицировать преступление, обусловленное получением исполнителем материального или иного вознаграждения.

Лица, организовавшие совершение данного преступления за вознаграждение, подстрекавшие к его совершению или оказавшие пособничество в его совершении, несут ответственность по соответствующей части ст. 30 и п. 10 ч. 2 или п. 3 ч. 3 ст. 104 УК КР.

Если заказчик совместно с исполнителем совершает данное преступление, совершенное ими деяние квалифицируется по п. 3 ч. 3 ст. 104 УК КР с указанием в описательно-мотивированной части приговора это, что преступление совершено по найму.

Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, совершенное из хулиганских побуждений, представляет собой преступление, совершенное на почве явного неуважения к обществу, принятым моральным нормам, когда поведение виновного сопровождается открытым вызовом общественному порядку и обусловлено желанием противопоставить себя окружающим, продемонстрировать пренебрежительное к ним отношение.

Потерпевшим квалифицированного причинения тяжкого вреда здоровью может выступать как посторонний для виновного человек, так и его родственник, если в основе совершения преступления в отношении него лежат хулиганские побуждения.

Нередко умышленное причинение тяжкого вреда здоровью из хулиганских побуждений совершается без повода или с использованием незначительного повода как предлога для причинения вреда здоровью.

Однако не всякое умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, совершенное в общественном месте, следует рассматривать как содеянное из хулиганских побуждений. В частности, умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, совершенное виновным из ревности, мести и других побуждений, возникших на почве личных неприязненных отношений, независимо от места его совершения, не должно квалифицироваться как содеянное из хулиганских побуждений.

Сложности при квалификации по п. 5 ч. 2 ст. 104 УК КР имеют место при умышленном причинении тяжкого вреда здоровью в сквере или драке.

Судебная практика считает, что если зачинщиком явился потерпевший, а также, когда поводом к конфликту послужило его противоправное поведение, виновный ни при каких условиях не может нести ответственность за умышленное причинение тяжкого вреда здоровью из хулиганских побуждений.

Если же зачинщиком явился виновный или поводом к конфликту послужило его противоправное поведение, он может нести ответственность за умышленное причинение тяжкого вреда здоровью из хулиганских побуждений, но лишь при условии, что в основе его действий лежали именно хулиганские побуждения.

Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, совершенное с целью получения органов или тканей потерпевшего, предполагает совершение преступления для пересадки нуждающемуся лицу, либо для продажи донорского материала заинтересованным лицам и организациям.

Квалификация по п. 7 ч. 2 ст. 104 УК КР должна иметь место не только при бескорыстном причинении вреда здоровью с целью спасти жизнь другого человека, который нуждается в пересадке конкретного органа, но и при причинении вреда здоровью из корыстных соображений.

К умышленному причинению тяжкого вреда здоровью в целях ис-

пользования органов или тканей потерпевшего не относится совершение преступления на почве каннибализма, ритуальных действий и тому подобного.

Субъектом данной разновидности умышленного причинения тяжкого вреда здоровью могут быть как медики, так и иные лица, действующие с прямым умыслом и преследующие указанную цель.

Под умышленным причинением тяжкого вреда здоровью, совершенным группой лиц, следует понимать совместное совершение этого преступления двумя или более лицами без предварительного сговора. Каждый из соучастников выполняет функции соисполнителя, т. е. реализовывает объективную сторону причинения вреда здоровью (например, один наносит удары ножом в спину, а другой – в грудь). При этом не исключается сложное соучастие, когда в процессе осуществления преступления соисполнителей появляется пособник (или подстрекатель), либо когда преступление, совершающееся при соучастии, является следствием внезапного видоизменения первоначально существовавшего замысла.

*Например, в процессе драки у виновных внезапно возникает умысел на умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, и при этом с совершением преступления связан подстрекатель или пособник.*

Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью признается совершенным группой лиц по предварительному сговору, если в нем участвовали лица, являющиеся соисполнителями и заранее договарившиеся о его совместном совершении.

Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, совершенное организованной группой, следует квалифицировать относительно всех участников организованной группы только по п. 3 ч. 3 ст. 104 УК КР без ссылки на ст. 30 УК КР, поскольку все участники организованной группы признаются соисполнителями.

К соисполнительству относятся не только те случаи, когда телесные повреждения причиняются каждым из соисполнителей, но и случаи «технического» распределения ролей между соучастниками, когда фактически те или иные из них оказывают помощь в совершении преступления, не выполняя непосредственно объективную сторону причинения вреда здоровью.

*Например, соисполнителем в причинении вреда здоровью признается удерживающий потерпевшего, в то время как соучастник наносит телесные повреждения.*

Как умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, совершенное в отношении 2-х или более лиц, следует квалифицировать 2 возможные ситуации совершения преступления:

- случаи умышленного причинения тяжкого вреда здоровью двум или более лицам, если действия виновного охватывались единственным умыслом и были совершены, как правило, одновременно;
- случаи повторности в совершении лицом убийств, независимо от единства умысла на их совершение.

Квалификация преступления здесь имеет следующие особенности:

- 1) совершается тождественно в отношении 2-х и более потерпевших, причем для преступления важно, чтобы действия в отношении них охватывались прямым умыслом;
- 2) преступные роли и стадии совершения совершенных преступлений тождественны;
- 3) виновное лицо не осуждено за ранее совершенное преступление.

Если виновный совершил два и более умышленных причинения тяжкого вреда здоровью, независимо от того, охватывались ли они единственным умыслом или нет, и ни за одно из них не был судим, содеянное в целом должно квалифицироваться только по п. 1 ч. 3 ст. 104 УК КР и дополнительной квалификации не требует.

Если виновный был ранее осужден за умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, то вновь совершенное им преступление не может квалифицироваться по п. 1 ч. 3 ст. 104 УК КР.

По п. 1 ч. 3 ст. 104 УК преступление может квалифицироваться лишь в том случае, если виновный во всех совершенных им преступлениях исполнял тождественные преступные роли.

Осуществление в одном преступлении роли исполнителя, а в другом – роли пособника (подстрекателя, организатора) исключает квалификацию по п. 1 ч. 3 ст. 104 УК КР и должно квалифицироваться отдельно по соответствующим частям ст. 104 УК КР со ссылкой при необходимости на соответствующую часть ст. 30 УК КР.

Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью одного человека и покушение на умышленное причинение тяжкого вреда здоровью другого не может рассматриваться как оконченное преступление по п. 1 ч. 3 ст. 104 УК КР. В таких случаях, независимо от последовательности преступных действий, содеянное следует квалифицировать по ч.ч. 1, 2 или 3 ст. 104 УК КР и по ст. 28, п. 1 ч. 3 ст. 104 УК КР.

При совершении виновным двух покушений на умышленное при-

чинение тяжкого вреда здоровью, за которые он не был судим, все действия надлежит квалифицировать по ст. 28 и п. 3 ч. 3 ст. 104 УК и по соответствующим пунктам ч. 2 или 3 ст. 104 УК КР, предусматривающим квалифицирующие признаки обоих покушений на умышленное причинение тяжкого вреда здоровью.

Для наличия квалифицирующего признака – наступление по неосторожности смерти потерпевшего – необходимо установить:

- был ли умышленно причинен тяжкий вред здоровью потерпевшего;
- явилась ли смерть потерпевшего результатом этого вреда, т. е. имеется ли причинная связь между смертью потерпевшего и причиненным вредом;
- какова форма вины лица, причинившего потерпевшему тяжкий вред здоровью, по отношению к факту смерти.

Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшего, относится к преступлениям с двумя формами вины.

Необходимо ограничивать убийство от умышленного причинения тяжкого вреда здоровью, повлекшего смерть потерпевшего, имея в виду, что при убийстве умысел виновного направлен на лишение потерпевшего жизни, а при совершении преступления, предусмотренного ч. 4 ст. 104 УК КР, отношение виновного к наступлению смерти потерпевшего выражается в неосторожности.

При решении вопроса о направленности умысла виновного следует исходить из совокупности всех обстоятельств содеянного и учитывать:

- способ и орудие преступления;
- количество, характер и локализацию телесных повреждений (например, ранения жизненно важных органов человека);
- предшествующее преступлению и последующее поведение виновного и потерпевшего, их взаимоотношения.

Необходимо также обратить внимание на владение виновным приемами единоборства и специальными навыками, поскольку обладающее таковыми лицо, по сравнению с обычным человеком, способно за меньшее количество ударов умышленно лишить потерпевшего жизни, создав лишь видимость умышленного причинения тяжкого вреда здоровью, повлекшего по неосторожности смерть потерпевшего.

Например, действия виновных У. и Г. правильно были квалифи-

цированы как убийство, поскольку нанесение ударов бейсбольной битой, руками и ногами в жизненно важную часть тела (голову) потерпевшего с причинением опасных для жизни телесных повреждений свидетельствует не о неосторожной форме вины, а об умысле в отношении смерти. Правильно как убийство были квалифицированы и действия С., который использовал как орудие преступления боевую гранату с зоной поражения около 25 метров в радиусе, поскольку он был осведомлен о ее поражающих свойствах, знал правила обращения с ней и имел опыт ее применения.

Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшего, следует отличать и от причинения смерти по неосторожности.

Ответственность по ч. 4 ст. 104 УК КР наступает только при условии, если виновный умышленно причинял именно тяжкий вред здоровью и безразлично относился к последствию в виде смерти потерпевшего, тогда как причинение смерти по неосторожности предполагает отсутствие умысла виновного как на причинение смерти потерпевшему, так и на причинение тяжкого вреда здоровью.

Например, К. нанес потерпевшему с силой два удара кулаком в грудь, что повлекло рефлекторную остановку сердца и смерть потерпевшего. Суд указал, что за отсутствием намерения причинить потерпевшему вред здоровью К. должен нести ответственность по ч. 1 ст. 101 УК КР.

Нанесение ударов в область жизненно важных органов само по себе не может свидетельствовать об умысле на причинение тяжкого вреда здоровью.

## 8. Умышленное причинение менее тяжкого вреда здоровью (ст. 105 УК КР)

Объективная сторона преступления характеризуется действиями (бездействием), состоящими в причинении менее тяжкого вреда здоровью.

Квалифицирующие признаки:

- длительность расстройства здоровья (свыше 21 дня);
- значительная стойкая утрата общей трудоспособности (от 10% до 30% включительно).

С объективной стороны преступление характеризуется прямым или косвенным умыслом. Если умысел виновного был направлен на

убийство или на причинение тяжкого вреда здоровью, а фактически был причинен менее тяжкий вред здоровью, ответственность должна наступать за покушение на убийство или на причинение тяжкого вреда здоровью.

Содержание квалифицирующих признаков, предусмотренных ч. 2 ст. 105 УК КР, аналогично квалифицирующим признакам, предусмотренным ч.ч. 2, 3 ст. 104 УК КР.

Субъект – лицо, достигшее возраста 14 лет.

## 9. Умышленное причинение тяжкого или менее тяжкого вреда здоровью в состоянии сильного душевного волнения (ст. 106 УК КР)

Признаки объективной стороны и субъективной стороны данного состава преступления схожи с соответствующими признаками составов преступлений, предусмотренных ст.ст. 98, 104, 105 УК КР.

Субъект – лицо, достигшее возраста 16 лет.

## 10. Истязание (ст. 111 УК КР)

Объект – здоровье человека и его телесная неприкосновенность.

Объективная сторона характеризуется причинением физических и психических страданий особым способом – путем систематического нанесения побоев, либо иными насильственными действиями, связанными с длительным причинением боли (щипки, укусы, избиение розгами, плетью, сечение, нанесение множественных, в том числе небольших, повреждений тупыми, острыми предметами, воздействие термических факторов и т. п.), либо причиняющими страдания как следствие длительного лишения воды, пищи, тепла.

Систематичность побоев предполагает многократное (не менее 3-х раз) совершение указанных действий.

Истязание относится к преступлениям с формальным составом.

Если в результате истязания наступают последствия, указанные в ст. 104 или ст. 105 УК КР, то действия виновного следует квалифицировать по п. 3 ч. 2 ст. 104 УК КР или п. 3 ч. 2 ст. 105 УК КР соответственно.

Причинение в процессе истязания легкого вреда здоровью полностью охватывается диспозицией ст. 111 УК КР и не требует дополнительной квалификации по ст. 112 УК КР.

**Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.**

**Субъект – лицо, достигшее возраста 16 лет.**

Содержание квалифицирующих признаков в целом совпадает с аналогичными квалифицирующими признаками, предусмотренными ч. 2, 3 ст. 104 УК КР.

Истязание женщины, заведомо для виновного, находящейся в состоянии беременности, в плане квалификации требует достоверного знания субъектом того, что потерпевшая находится в состоянии беременности, его субъективной уверенности в этом. При этом срок беременности и источник осведомленности о ней на квалификацию не влияют.

Если виновный совершает преступление, ошибочно полагая, что потерпевшая беременна, квалифицировать содеянное следует как покушение на истязание женщины, заведомо для виновного, находящейся в состоянии беременности.

Истязание заведомо несовершеннолетнего предполагает, что факт недостижения потерпевшим возраста 18 лет охватывался умыслом виновного. Минимальный порог возраста здесь не установлен, поэтому по данному пункту квалифицируется и истязание малолетнего.

Совершение истязания в отношении лица, заведомо для виновного, находящегося в материальной или иной зависимости от виновного, а равно лица, похищенного, либо захваченного в качестве заложника, предполагает, что виновный заведомо использует зависимость указанных лиц.

Под материальной или иной зависимостью понимается, например, зависимость малолетних детей от родителей или престарелых родителей от взрослых детей, должника от кредитора, подчиненного от начальника и др.

Под истязанием, совершенным с применением пытки, следует понимать причинение физических или иных страданий в целях погнуждения к даче показаний или иным действиям, противоречащим воле человека, а также в целях наказания, либо в иных целях.

## **11. Умышленное причинение легкого вреда здоровью (ст. 112 УК КР)**

Объективная сторона преступления характеризуется действиями (бездействием), состоящими в причинении легкого вреда здоровью.

**Квалифицирующими признаками являются:**

- кратковременность расстройства здоровья (до 21 дня включительно);
- незначительная стойкая утрата общей трудоспособности (от 5% до 10% включительно).

Субъективная сторона характеризуется прямым или косвенным умыслом.

**Субъект – лицо, достигшее возраста 16 лет.**

## **12. Угроза убийством (ст. 113 УК КР)**

Объектом данного преступления являются жизнь или здоровье человека, которые ставятся под угрозу причинения вреда.

Объективная сторона характеризуется высказыванием в адрес потерпевшего угрозы лишить его жизни или причинить тяжкий вред здоровью. Угроза может быть высказана в устной, письменной и даже конклюдентной форме, с использованием средств электронной коммуникации. *Например, по электронной почте, в телефонном разговоре, передана по почте или телеграфу может быть высказана непосредственно потерпевшему, передана ему через близких или через третьих лиц.*

Для квалификации преступления важен не способ передачи угрозы, а то, что о ней стало известно потерпевшему.

Угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью составляет собой психическое насилие.

Состав данного преступления налицо тогда, когда имеются основания опасаться осуществления этой угрозы. Угроза должна быть реальной, т. е. выражена в таких словах и действиях виновного, которые свидетельствуют о ее выполнимости, заставляют потерпевшего серьезно ее опасаться.

Для признания угрозы убийством реальной необходимо установить, что виновный совершил такие действия, которые давали потерпевшему основание опасаться ее осуществления и что поведение виновного, его взаимоотношения с потерпевшим объективно свидетельствовали о реальности угрозы. Реальность угрозы может подтверждаться демонстрацией оружия, жестами устрашающего воздействия, предшествующим поведением виновного и др.

Данное преступление считается оконченным в момент высказы-

вания угрозы, являющейся для потерпевшего реальной, независимо от того, действительно ли виновный намеревался осуществить угрозу. Решающее значение имеет субъективное восприятие реальности угрозы самим потерпевшим.

В отдельных случаях угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью является способом совершения другого, более тяжкого преступления, что не требует квалификации по совокупности преступлений, либо образует самостоятельный состав преступления, предусмотренный специальной нормой (например, ст. 320 УК КР).

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъект – лицо, достигшее возраста 16 лет.

### **13. Принуждение к изъятию органов или тканей человека для трансплантации (ст. 114 УК КР)**

Объект преступления – жизнь или здоровье человека, которые ставятся под угрозу причинения вреда.

Объективная сторона преступления заключается в принуждении лица дать согласие на пересадку его органов или тканей и в зависимости от способа совершения преступления может проявляться в 2-х формах:

- принуждение с применением физического насилия к потерпевшему ( побои, пытки, истязание, причинение телесных повреждений и т. п.), чтобы вопреки его воле добиться согласия на пересадку его органов или тканей;
- угроза применения физического насилия (психическое принуждение) с целью получить согласие потерпевшего на трансплантацию.

Если в результате применения физического насилия потерпевшему будет причинен вред здоровью, квалифицируемый как тяжкий, менее тяжкий или легкий, квалификация должна быть осуществлена по совокупности преступлений.

Преступление считается оконченным в момент самого факта домогательства со стороны виновного.

Если путем насилия или угрозы применения насилия виновному удалось добиться согласия потерпевшего на изъятие у него органа

или ткани, ответственность наступает по совокупности совершенных преступлений, т. е. по ст. 114 УК КР и соответствующей статье, предусматривающей ответственность за причинение вреда здоровью в зависимости от наступившего результата.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъект – лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицирующий признак – совершение в отношении лица, заведомо для виновного, находящегося в материальной или иной зависимости от виновного.

Лицом, находящимся в материальной зависимости от виновного, может являться родственник виновного или лицо, находящееся на его иждивении, либо содержание, а также лицо, задолжавшее виновному определенную сумму денег и неспособное возвратить долг.

Под иной зависимостью от виновного следует понимать служебную зависимость, зависимость, обусловленную известными виновному обстоятельствами, компрометирующими потерпевшего. Это вопрос конкретного факта, который суд должен всесторонне оценить, признав за ним значение указанного квалифицирующего признака.

### **14. Незаконное производство аборта (ст. 116 УК КР)**

Объект – жизнь или здоровье потерпевшей, которые ставятся под угрозу причинения вреда.

Объективная сторона этого преступления характеризуется незаконным производством аборта. Незаконность аборта сводится к совершению аборта лицом, не имеющим высшего медицинского образования соответствующего профиля.

Уголовная ответственность связывается не с самой по себе незаконностью операции, не с местом или способом ее проведения, а только отсутствием у субъекта этого преступления гинекологической специальности.

Преступление считается оконченным с момента изгнания плода, независимо от того, причинен ли при этом иной вред здоровью беременной женщины.

С субъективной стороны незаконное производство аборта характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления – специальный: лицо, достигшее возрас-

та 16 лет и не имеющее высшего медицинского образования соответствующего профиля.

Насильственное производство абортов вопреки желанию беременной женщины следует квалифицировать как причинение тяжкого вреда здоровью.

Квалифицирующий признак – незаконное производство абортов, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшей, либо причинение тяжкого вреда ее здоровью. В данном случае имеет место преступление с двумя формами вины. При этом психическое отношение виновного к незаконному производству абортов характеризуется прямым умыслом, а к смерти потерпевшей или причинению тяжкого вреда ее здоровью – неосторожностью в виде легкомыслия либо, небрежности.

## 15. Заражение ВИЧ-инфекцией (ст. 117 УК КР)

С точки зрения объективной стороны предусмотрены 3 самостоятельных состава преступления:

- заведомое поставление другого лица в опасность заражения ВИЧ-инфекцией;
- заражение другого лица ВИЧ-инфекцией лицом, знаяшим о наличии у себя этой болезни;
- заражение другого лица ВИЧ-инфекцией, вследствие ненадлежащего выполнения медицинским работником своих профессиональных обязанностей.

Объективная сторона характеризуется действием, способ которого определяется характером распространения вируса иммунодефицита человека:

- путем полового сношения;
- через кровь в процессе ее переливания;
- в результате попадания инфекции на поврежденную ткань человеческого тела;
- посредством использования для инъекций нестерильных шприцев.

Попадание вируса в кровь создает реальную угрозу заболевания. Преступление считается оконченным в момент создания для другого лица ситуации, способной привести к заражению вирусом иммунодефицита человека, независимо от последствий, т. е. от того, разилось ли лицо в действительности.

Субъективная сторона характеризуется только прямым умы

слом, поскольку закон говорит о заведомом поставлении другого лица в опасность заражения вирусом иммунодефицита человека.

Субъект – лицо, достигшее возраста 16 лет, являющееся носителем ВИЧ-инфекции или иное лицо, не являющееся носителем ВИЧ-инфекции, однако, подвергающее других опасности заражения (например, через использование для инъекций нестерильных шприцев).

Объективная сторона – заражение другого лица ВИЧ-инфекцией лицом, знаяшим о наличии у себя этой болезни.

Способ передачи ВИЧ-инфекции может быть различным: от полового сношения, переливания крови, через использование для инъекций нестерильных шприцев и т. д.

Квалифицирующие признаки:

- заражение ВИЧ-инфекцией 2-х или более лиц, либо заведомо несовершеннолетнего. С субъективной стороны преступление характеризуется прямым или косвенным умыслом, а также легкомыслием или небрежностью. Осознание лицом того, что оно является носителем ВИЧ-инфекции, не исключает не предвидения им возможности заражения потерпевшего;
- заражение другого лица ВИЧ-инфекцией вследствие ненадлежащего выполнения медицинским работником своих профессиональных обязанностей. Следовательно, объективная сторона характеризуется действием (бездействием), заключающимся в нарушении медицинским работником своих профессиональных обязанностей, надлежащее выполнение которых исключило бы заражение другого лица ВИЧ-инфекцией. Субъективная сторона характеризуется неосторожной формой вины в виде легкомыслия или небрежности; умышленное совершение указанных действий следует, как представляется, квалифицировать по направленности умысла, либо как приготовление к убийству, либо как умышленное причинение тяжкого вреда здоровью по признаку его опасности для жизни.

Субъектом может быть только медицинский работник, т. е. лицо, которое ненадлежащим образом выполняет свои профессиональные обязанности (врач, медсестра, фельдшер и другие представители медицинского персонала, осуществляющие переливание крови, делающие внутримышечные или внутривенные инъекции).

Примечание к статье предусматривает освобождение от уголовной ответственности, если потерпевший добровольно согласился со

вершить действия, создавшие опасность заражения. Необходимым условием для применения примечания выступает добровольность и осознанность даваемого согласия, а также своевременная осведомленность потерпевшего о наличии у виновного лица этой болезни.

## 16. Заражение венерической болезнью (ст. 118 УК КР)

Объектом данного преступления является здоровье человека.

Объективная сторона характеризуется действием – введением в организм потерпевшего посредством полового сношения или бытовым путем возбудителей заразной венерической болезни. К венерическим болезням относятся, в частности, сифилис, гонорея, мягкий шанкр, паховый лимфогрануломатоз.

На квалификацию содеянного по ст. 118 УК КР не влияют вид, характер, методы и продолжительность лечения венерического заболевания.

Заражение иными инфекционными заболеваниями не дает основания квалифицировать содеянное по ст. 118 УК КР.

Согласие потерпевшего на поставление его в опасность заражения венерической болезнью не является основанием для освобождения от уголовной ответственности лица, знавшего о наличии у него венерического заболевания и заразившего потерпевшего венерической болезнью.

Преступление признается оконченным с момента фактического заражения потерпевшего.

С субъективной стороны данное преступление может быть совершенено с прямым или косвенным умыслом, а также по легкомыслию или по небрежности, так как осознание лицом того, что оно больно венерической болезнью, не исключает не предвидения им возможности заражения потерпевшего. Убежденность лица в том, что оно полностью излечилось от венерической болезни, исключает состав преступления.

Субъект преступления – лицо, достигшее возраста 16 лет и страдающее венерическим заболеванием.

Квалифицирующие признаки:

- совершение лицом, ранее судимым за заражение венерической болезнью;
- заражение 2-х или более лиц, либо несовершеннолетнего.

При заражении венерической болезнью несовершеннолетнего виновный должен заведомо осознавать, что потерпевший не достиг 18-летнего возраста

## 17. Ненадлежащее исполнение профессиональных обязанностей медицинским работником (ст. 119 УК КР)

Объект данного преступления – здоровье, а также и жизнь человека.

Объективная сторона характеризуется действиями или бездействием – невыполнение медицинским работником своих профессиональных обязанностей, вызвавшее длительное расстройство здоровья, соединенное со стойкой утратой трудоспособности не менее, чем на 1/3.

Невыполнение своих обязанностей может выразиться в неявке врача к больному по вызову, в отказе принять больного в поликлинике, провести необходимое лечение в стационаре, в отказе хирурга сделать в экстренном порядке операцию.

Под уважительными причинами, оправдывающими бездействие лица, не оказавшего помощи больному, следует понимать:

- непреодолимую силу (наводнение, обвалы, снежные заносы и прочие стихийные бедствия, а также военные действия, эпидемии и другие чрезвычайные и неотвратимые события);
- состояние крайней необходимости (например, случаи, когда врач вынужден был оказывать помощь другому тяжелобольному);
- болезнь самого врача, лишающая его возможности оказать помощь больному;
- недостаточный профессионализм и компетентность самого врача и т. п.

Установление уважительной причины в каждом конкретном случае – вопрос факта.

Преступление следует считать оконченным в случае наступления последствий, указанных в статье.

С субъективной стороны рассматриваемое преступление характеризуется виной в форме неосторожности в виде легкомыслия или небрежности.

Субъект преступления специальный – лицо, достигшее возраста

16 лет и являющийся медицинским работником (врачи, медсестры, фельдшеры).

Квалифицирующий признак – наступление смерти потерпевшего.

## 18. Оставление в опасности (ст. 121 УК КР)

Объектом являются жизнь или здоровье человека, которые ставятся под угрозу причинения вреда.

Объективная сторона характеризуется бездействием, выражающимся в заведомом оставлении без помощи лица в опасном для жизни или здоровья состоянии, лишенного возможности принять меры к самосохранению по малолетству, старости, болезни или вследствие своей беспомощности, в случаях, когда виновный имел возможность оказать помощь этому лицу и был обязан иметь о нем заботу, либо сам поставил его в опасное для жизни состояние.

Опасное для жизни и здоровья потерпевшего состояние может быть вызвано как личными свойствами потерпевшего (он лишен возможности принять меры к самосохранению по малолетству, старости, болезни), так и его беспомощностью, возникающей в конкретной ситуации по причинам, не зависящим от виновного:

- ухудшение состояния здоровья;
- обморочное состояние;
- стихийное бедствие (например, пожар, ураган, затопление жилища);
- судороги в воде, лишающие возможности доплыть до берега и влекущие с неизбежностью гибель, и т. п.

Такое состояние беспомощности может быть также результатом предшествующих действий виновного, поставившего потерпевшего в опасное для его жизни и здоровья состояние.

Опасная для жизни и здоровья потерпевшего ситуация может налицовываться или создаться как сама по себе (когда требуется установить лежавшую на лице до того обязанность заботиться о потерпевшем), так и поведением виновного (и тогда наступление уголовной ответственности обуславливается возникающей уже из предшествующего поведения виновного обязанностью заботиться о потерпевшем).

Обязанность оказать помощь лицу, находящемуся в опасном для жизни и здоровья состоянии, вытекает:

- из родственных отношений: *например, родители должны забот-*

*титься о несовершеннолетних детях, а взрослые дети – о своих престарелых родителях, опекуны – об опекаемых;*

- из служебного долга: *например, воспитателя в детском саду, учителя в школе, инструктора туристической группы, спортивного тренера;*
- из договора: *например, домработницы, совершающей прогулки с ребенком, частного телохранителя;*
- из добровольно принятой на себя внедоговорной обязанности заботиться о ком-либо: *например, такая обязанность возникает у виновного и тогда, когда своими действиями он создал ситуацию, опасную для жизни и здоровья потерпевшего.*

Для наступления уголовной ответственности по ст. 121 УК КР требуется установить не только то, что лицо было обязано оказать помощь потерпевшему, но и то, что оно имело возможность оказать такую помощь без реальной опасности для своей жизни или здоровья.

Уголовно наказуемого бездействия не будет, если лицо своевременно сообщает о необходимости оказания помощи потерпевшему в службу «Скорой помощи», милицию, пожарную охрану, но помощь не оказывается вовремя вследствие упущений в работе соответствующих служб.

Действия водителя, виновного в нарушении Правил безопасности движения и эксплуатации транспортных средств, повлекшем причинение потерпевшей вреда здоровью, и заведомо оставившего без помощи потерпевшего, находящегося в опасном для жизни состоянии, надлежит квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных ст.ст. 121 и 281 УК КР.

Ответственность за оставление в опасности не исключается, если в опасное для жизни или здоровья состояние потерпевший был поставлен предшествующими невиновными действиями лица, поскольку в ряде случаев законодательство устанавливает прямую обязанность оказать помощь тому, кто находится в опасном для жизни или здоровья состоянии, независимо от предшествующей виновности или невиновности бездействующего.

*Например, если водитель не был виновен в преступном нарушении Правил безопасности движения и эксплуатации транспортных средств, но жизнь или здоровье потерпевшего были поставлены под угрозу в результате происшествия с управляемым им транспортом*

ным средством, то невыполнение водителем обязанности по оказанию помощи потерпевшему влечет ответственность по ст. 121 УК КР.

Преступление считается оконченным с момента оставления потерпевшего в опасности, независимо от наступления или не наступления последствий в виде смерти или причинения вреда здоровью.

Наступление смерти или причинение тяжкого вреда здоровью при неосторожном отношении к наступлению этих последствий со стороны виновного полностью охватывается ст. 121 УК КР и дополнительной квалификации не требует.

Субъективная сторона данного преступления характеризуется прямым умыслом, поскольку оставление в опасности предполагает наличие заведомости.

Оставление в опасности, сопровождающееся предвидением реальной возможности или неизбежно смертельного исхода, либо причинения вреда здоровью и желанием, либо сознательным допущением (или безразличным отношением) таких последствий, следует квалифицировать как причинение смерти или вреда здоровью посредством бездействия.

Преступление, предусмотренное ст. 121 УК КР, может быть совершено только специальным субъектом, которым могут быть лица, достигшие возраста 16 лет, обязанные заботиться о потерпевшем или поставившие его в опасное для жизни или здоровья состояние.

**П. А. Абакирова,**  
судья Верховного суда  
Кыргызской Республики

## ГЛАВА 5.

### ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ПОЛОВОЙ НЕПРИКОСНОВЕНОСТИ И ПОЛОВОЙ СВОБОДЫ ЛИЧНОСТИ

## **СОДЕРЖАНИЕ**

1. Общая характеристика .....	153
2. Посягательства на половую свободу и половую неприкосновенность личности .....	156
2.1. Изнасилование (ст. 129 УК КР) .....	156
2.2. Насильственные действия сексуального характера (ст. 130 УК КР) .....	159
2.3. Понуждение к действиям сексуального характера (ст. 131 УК КР) .....	161
3. Посягательства на половую свободу, половую неприкосновенность, нравственное и физическое здоровье несовершеннолетних .....	163
3.1. Половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим 16-летнего возраста (ст. 132 УК КР) .....	163
3.2. Развратные действия (ст. 133 УК КР) .....	165

## **НОРМАТИВНО-ПРАВОВАЯ БАЗА**

1. Конституция Кыргызской Республики, принятая референдумом (всенародным голосованием) 27 июня 2010 года.
2. Уголовный кодекс Кыргызской Республики от 1 октября 1997 года № 68, в редакции Закона от 8 мая 2012 года № 48.
3. Уголовно-процессуальный кодекс Кыргызской Республики от 30 июня 1999 года № 62, в редакции от 8 мая 2012 года № 48.
4. Закон Кыргызской Республики «Об органах внутренних дел Кыргызской Республики» от 11 января 1994 года № 1360-XII, в редакции Закона от 23 мая 2012 года № 63.
5. Закон Кыргызской Республики «О профилактике СПИДа в Кыргызской Республике» от 19 декабря 1996 года № 62, утратил силу Законом от 13 августа 2005 года № 149.
6. Всеобщая декларация прав человека, принятая на третьей сессии Генеральной Ассамблеи ООН 10 декабря 1948 года.

## **СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ**

1. Кигишиян В.А. Уголовное право КР (Особенная часть) / Учебное пособие. Альбом схем. – Бишкек, 2001.
2. Комментарий к УК КР под ред. Асаналиева Т.А. – Бишкек, 2002.
3. Комментарий к УК КР под ред. Курманова К.Ш. – Бишкек, 2003.
4. Комментарий к УК РФ под ред. Кузнецовой Н.Ф. – Москва, 1998.
5. Комментарий к УК РФ под ред. Скуратова Ю.И. – Москва, 1997.
6. Комментарий к уголовному кодексу РФ. С постатейными материалами и судебной практикой. Под общей редакцией С.И. Никулина. – М., 2001.
7. Арцыбашев Н.Я. Преступления против жизни, здоровья, свободы, чести и достоинства граждан. – Бишкек, 1994.
8. Джоробекова А.М., Бобушев С.Р. Практикум по уголовному праву КР / Под общей ред. В.А. Кигишиян. – Бишкек, 2004.
9. Жижиленко А.А. Преступления против личности. – Москва, 1967.
10. Новое уголовное право России / Учебное пособие. Особенная часть. – Москва, 1995.
11. Стачис В.В., Бажанов М.И. Уголовно-правовая охрана личности. – Харьков, 1979.

12. Джоробекова А.М., Джоробеков З.М., Кенешбек уулу А. под общей редакцией Кигишиян В.А. – Бишкек, 2007.
13. Уголовное право РФ (Особенная часть) / Учебник под ред. Игнатова А.И. – Москва, 1998.
14. Уголовное право РФ (Особенная часть) / Учебник под ред. Здравомыслова Б.В. – Москва, 1996.
15. Уголовное право РФ (Особенная часть) / Учебник под ред. Рарога А.И. – Москва, 1998.
16. Уголовное право. Общая и Особенная части / Интенсивный полный курс. А.А. Асаналиева, Р.Т. Исмаилов, Д.Ж. Молоев. – Бишкек, 2006.
17. Чечель Г.И. Жестокий способ совершения преступлений против личности. – Нальчик, 1991.
18. Шаргородский М.Д. Преступления против личности. – Ленинград, 1983.

## 1. Общая характеристика

В Кыргызской Республике права и свободы человека неотчуждаемы и принадлежат каждому от рождения. Личность и достоинство человека святы и неприкосновенны.

Все в Кыргызской Республике равны перед законом и судом. Никто не может подвергаться какой-либо дискриминации, ущемлению прав и свобод по мотивам происхождения, пола, расы, национальности, языка, вероисповедания, политических и религиозных убеждений или по каким-либо иным условиям и обстоятельствам личного или общественного характера (ст. 16 Конституции КР).

Охрана свободы чести и достоинства, половой неприкосновенности и половой свободы граждан – это важное направление государственной деятельности. Охране прав личности в той или иной степени подчинена и вся система права. Уголовное право ставит охрану личности на первое место по сравнению с другими объектами.

Особенная часть Уголовного кодекса Кыргызской Республики (УК КР) начинается с раздела «Преступления против личности», в который входят преступления против половой неприкосновенности и половой свободы личности.

Систему преступлений, посягающих на половую неприкосновенность и половую свободу по уголовному законодательству КР, образуют следующие составы:

- изнасилование (ст. 129 УК КР);
- насильственные действия сексуального характера (ст. 130 УК КР);
- понуждение к действиям сексуального характера (ст. 131 УК КР);
- половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим 16-летнего возраста (ст. 132 УК КР);
- развратные действия (ст. 133 УК КР).

Эти преступления являются посягательствами, направленными на специфический объект уголовно-правовой охраны и во многом обусловлены негативными свойствами личности субъектов, совершающих их.

В основном, половые преступления не сводятся лишь к совершению полового сношения или удовлетворению половой страсти в иных формах, а включают в себя элементы других преступлений, то есть деяний, посягающих на другие объекты. *Например, причинение различной степени тяжести вреда здоровью, истязание, оскорблениe.*

В основном эти деяния являются составной частью половых пре-

ступлений и не требуют выделения в самостоятельные составы (то есть дополнительной квалификации по иным уголовно-правовым нормам).

Рассматриваемый вид преступлений характеризуется высокой латентностью, поскольку потерпевшие, в силу различных причин, скрывают факт совершенного в отношении них насилия, что нередко позволяет преступнику совершать подобные преступления вновь.

*К примеру, согласно некоторым исследованиям более 50 % несовершеннолетних, состоящих на учете в органах внутренних дел за проституцию, указали, что впервые половой акт с ними был совершен насильственно, однако в правоохранительные органы по этому поводу они не обращались.*

Объектом при сексуальных посягательствах выступают половая неприкосновенность и половая свобода.

Под половой свободой понимается право лица самостоятельно, без какого-либо принуждения, реализовывать свои половыe интересы, удовлетворять свои сексуальные личные потребности без принудительного воздействия на соответствующие интересы других лиц.

Объектом сексуальных посягательств в отношении лиц, не достигших 16-летнего возраста, является именно половая неприкосновенность, а не половая свобода.

Совершая преступление в отношении таких лиц, виновный знает, что они ни при каких условиях не могут быть партнерами в осуществлении его половых потребностей.

Преступник посягает на те общественные интересы, которые находятся под безусловным запретом и нарушают половую неприкосновенность лиц, не достигших 16-летнего возраста.

Половая неприкосновенность – обеспеченный законом запрет вступать в половую связь и совершать любые сексуальные действия с лицами, не достигшими 16-летнего возраста, призванный охранять их нравственное и физическое развитие.

Объективная сторона рассматриваемых преступлений характеризуется совершением общественно опасного деяния, которое чаще выражается в форме активного поведения – действия, однако, возможны ситуации совершения отдельных посягательств путем бездействия. *Например, не воспрепятствование женщиной, достигшей 18-летнего возраста, половому сношению с лицом мужского пола, не достигшим 16-летнего возраста, инициировавшим половой акт.*

Основные составы всех половых преступлений считаются окончательными с момента совершения общественно опасного деяния.

Квалифицированные составы некоторых половых преступлений – материальные, то есть для признания их окончательными преступлениями необходимо наступление определенных указанных в законе общественно опасных последствий. *Например, изнасилование, повлекшее заражение потерпевшей венерическим заболеванием.*

Субъективная сторона половых преступлений выражается в умышленной форме вины в виде прямого умысла.

Виновный осознает общественную опасность совершающего им сексуального посягательства и желает совершить его.

Отдельные квалифицированные составы характеризуются двумя формами вины. *Например, изнасилование, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшей.*

Субъектам рассматриваемых преступлений присущи специфические особенности:

- так, изнасилование может совершить только лицо мужского пола (специальный субъект), достигшее 14-летнего возраста;
- женщина может выступать лишь в качестве соисполнителя или иного соучастника (организатора, подстрекателя, пособника) изнасилования;
- в качестве субъекта насильтвенных действий сексуального характера могут выступать лица как мужского, так и женского пола, достигшие 14-летнего возраста;
- за понуждение к действиям сексуального характера к уголовной ответственности привлекаются лица, достигшие 16-летнего возраста, независимо от половой принадлежности;
- субъектом развратных действий может быть как мужчина, так и женщина, достигшие 16-летнего возраста;
- за половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим 16-летнего возраста, могут быть привлечены к уголовной ответственности лица мужского и женского пола, достигшие 18-летнего возраста.

Посягательства на свободу женщины, на половую неприкосновенность и нормальное развитие несовершеннолетних относятся к тяжким и особо тяжким преступлениям.

Исходя из этой направленности уголовного законодательства, половые преступления можно разделить на 2 группы:

- посягательства на половую свободу и половую неприкосновенность личности (изнасилование, насильственные действия сексуального характера, понуждение к действиям сексуального характера);
- посягательства на половую свободу, половую неприкосновенность, нравственное и физическое здоровье несовершеннолетних (половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим 16-летнего возраста, развратные действия).

## **2. Посягательства на половую свободу и половую неприкосновенность личности**

### **2.1. Изнасилование (ст. 129 УК КР)**

Потерпевшим от изнасилования может быть только лицо женского пола.

Объектом изнасилования является половая свобода женщины или половая неприкосновенность лица женского пола, не достигшего 14 и 16-летнего возраста.

Малолетней считается девочка, не достигшая 14 лет.

Объективная сторона выражается в применении насилия в отношении потерпевшей, которое может быть в форме:

- физического насилия над потерпевшей с целью подавления её сопротивления, которое может выражаться в побоях, причинении менее тяжкого, легкого вреда здоровью потерпевшей, в ограничении свободы, связывании, затыкании рта кляпом, и т.д.;
- психического насилия, выражающегося в угрозе, как средство подавления воли потерпевшей, то есть запугивание такими действиями или высказываниями, которые выражают намерение немедленно применить силу к самой потерпевшей или к другим лицам.

Угроза может быть словесной, символической или обусловленной обстановкой совершения преступления.

Угроза должна быть реальной и свидетельствовать о немедленном её воплощении в случае, если потерпевшая не совершил с насильником половой акт.

Угроза шантажа, то есть заявление виновного распространять компрометирующие потерпевшую сведения необходимо рассматривать как понуждение к действиям сексуального характера.

Изнасилование признается совершенным с использованием беспомощного состояния потерпевшей в тех случаях, когда она в силу

своего физического или психического состояния (малолетний возраст, физические недостатки, расстройство душевной деятельности, иное болезненное, бессознательное состояние и т.п.), не могла понимать характера значения совершенных с нею действий или не могла оказать сопротивления виновному. При этом виновный должен осознать, что потерпевшая находится в таком беспомощном состоянии.

При оценке обстоятельств изнасилования потерпевшей, находящейся в состоянии опьянения, следует исходить из того, что беспомощным состоянием может быть признана лишь такая степень беспомощности, которая физически лишила ее возможности осознать характер действия виновного или оказывать ему сопротивление.

При этом не имеет значения, сам ли виновный привел женщину в такое состояние (напоил спиртными напитками, давал наркотики, снотворное и т.п.) или воспользовался им.

Вступление с женщиной в половое сношение путем обмана, ложного обещания жениться, оказать какие-либо услуги или предоставить какие-либо выгоды («сексуальное мошенничество») не образует состава данного преступления. Однако, не исключается уголовная ответственность за изнасилование женщины её мужем.

*Например, Н. состоял в браке с Д., однако фактически расстался с ней по инициативе Д. О прекращении между Н. и Д. intimных отношений знали соседи, родственники и друзья. Юридический брак расторгнут не был. Однажды вечером, несмотря на сопротивление Д., Н. изнасиловал её и был осужден за изнасилование.*

Изнасилование считается оконченным преступлением в момент начала насильственного полового акта.

Приготовление к изнасилованию может выражаться в создании соответствующих условий или использовании благоприятной обстановки. Приготовление к изнасилованию должно квалифицироваться по ч. 2 ст. 27 и ч. 1 ст. 129 УК КР.

Покушение на изнасилование, в отличие от приготовления, заключается в действиях, непосредственно направленных на совершение преступного деяния, если оно при этом не было доведено до конца, по независящим от виновного обстоятельствам.

При разрешении дел о покушении на изнасилование с применением физического или психического насилия следует устанавливать, действовал ли виновный с целью совершения полового акта и являлось ли применение насилия средством достичь этой цели.

В связи с этим необходимо отличать покушение на изнасилование от других преступных посягательств, затрагивающих честь, достоинство и неприкосновенность личности женщины (развратные действия, хулиганство, оскорбление, причинение вреда здоровью и др.).

Покушение на изнасилование следует квалифицировать по ст. 28 ч. 1 ст. 129 УК КР.

Добровольный отказ от совершения изнасилования является обстоятельством, исключающим уголовную ответственность, если лицо осознавало возможность довести преступление до конца.

Лицо в таких ситуациях может нести уголовную ответственность за фактически совершенные действия, которые содержат состав иного преступления (например, легкий вред здоровью и др.).

Не может быть признан отказ от совершения изнасилования добровольным и устраниющим уголовную ответственность, если он был вызван невозможностью продолжения преступных действий вследствие причин, возникающих помимо воли виновного.

Если первоначально потерпевшая была изнасилована, а последующие половые акты совершались с её согласия, это также не исключает уголовной ответственности.

Субъектом изнасилования может быть только лицо мужского пола, достигшее 14-летнего возраста.

Соучастниками этого преступления могут быть и женщины.

Субъективная сторона изнасилования характеризуется только прямым умыслом.

При этом умыслом виновного охватывается как конечная цель преступления (половое сношение с женщиной вопреки её воле и согласию), так и действия по достижению этой цели с применением физического насилия, угроз или с использованием беспомощного состояния потерпевшей.

При назначении наказания за изнасилование суды должны учитывать:

- характер и степень общественной опасности совершенного преступления;
- личность виновного;
- обстоятельства дела, смягчающие и отягчающие ответственность;
- роль и степень участия каждого обвиняемого при совершении изнасилования группой лиц;

• предшествовавшие изнасилованию отношения потерпевшей с подсудимым.

Половую связь, осуществленную в области наружных половых органов малолетних детей из-за невозможности введения мужского полового органа во влагалище, следует квалифицировать не как покушение на изнасилование, а как насильтственные действия сексуального характера.

В примечании к ст. 129 УК КР даны определения понятиям иных тяжких последствий и особо тяжких последствий.

Под иными тяжкими последствиями, предусмотренными в п. 1 ч. 3 ст. 129 УК КР, следует понимать:

- самоубийство или покушение на самоубийство потерпевшей (совершеннолетней или несовершеннолетней);
- ее психическое расстройство;
- причинение виновным любого вида тяжелого вреда здоровью потерпевшей (прерывание беременности, возникновение внemаточной беременности в результате изнасилования), в том числе и опасного для жизни в момент нанесения.

Под особо тяжкими последствиями, предусмотренными ч. 4 ст. 129 УК КР, следует понимать:

- самоубийство или покушение на самоубийство малолетней потерпевшей;
- ее психическое расстройство;
- причинение виновным любого вида тяжкого вреда здоровью малолетней потерпевшей (возникновение внemаточной беременности, потеря способности к деторождению, утрата возможности половой жизни в результате изнасилования), в том числе и опасного для жизни в момент нанесения;
- причинение по неосторожности смерти малолетней потерпевшей;
- заражение ее ВИЧ-инфекцией.

## 2.2. Насильственные действия сексуального характера (ст. 130 УК КР)

К насильственным действиям сексуального характера относятся:

- мужеложство;
- лесбиянство;
- иные действия сексуального характера.

При этом во всех 3-х случаях для привлечения лица к уголовной ответственности требуется, чтобы они были сопряжены с насилием или угрозой его применения к потерпевшему (потерпевшей) или другим лицам, либо с использованием беспомощного состояния потерпевшего (потерпевшей).

Мужеложство и лесбиянство представляют собой разновидности гомосексуализма – нетипичного сексуального поведения, проявляющегося в достижении субъектом (как мужчиной, так и женщиной) сексуального удовлетворения путем сексуальных контактов с лицами одноименного пола.

Мужеложство – это мужской гомосексуализм, а лесбиянство – женский гомосексуализм.

Установление уголовной ответственности не только за насильственное мужеложство, но и за насильственное лесбиянство способствует обеспечению равной защиты половой свободы и половой неприкосновенности, как мужчин, так и женщин.

Следует отметить, что уголовная ответственность теперь устанавливается за эти деяния не в связи с их аморальностью или извращенностью, а только за те их проявления, которые сопряжены с насилием.

Объект данного преступления – отдельные сферы половой свободы и половой неприкосновенности несовершеннолетних.

Объективная сторона мужеложства состоит в том, что для удовлетворения сексуальной страсти мужской половой орган активного партнера вводится в анальное отверстие пассивного.

Характер действий при лесбиянстве может носить самый разнообразный характер, но они также направлены на удовлетворение половой страсти.

Добровольное согласие партнеров-гомосексуалистов не образует состава рассматриваемого преступления.

Под иными действиями следует принимать различные действия подобного характера между мужчиной и женщиной или между мужчинами, либо женщинами, в том числе и совершение в извращенных формах.

Обязательным признаком объективной стороны рассматриваемого преступления является способ его совершения:

- физическое насилие;
- угроза его применения по отношению к потерпевшему (потер-

певшей) или к другим лицам.

При этом угроза должна восприниматься как реальная. Как и при изнасиловании, физическое или психическое насилие направлено на подавление воли потерпевшего (потерпевшей).

Другими лицами, к которым может быть применено насилие, подразумеваются дети потерпевшей и другие близкие родственники, а также друзья, сослуживцы и т.п. То есть имеются в виду лица, применение насилия к которым вызовет страдания потерпевшего (потерпевшей).

Вопрос о беспомощном состоянии следует решать так же, как при изнасиловании (ст. 129 УК КР).

Добровольные сексуальные действия, если им предшествовало насилие, уголовную ответственность по ст. 130 УК КР не исключают. Для признания данного преступления оконченным следует установить факт начала насильственного сексуального действия.

Субъектом мужеложства может быть только мужчина, достигший 14-летнего возраста, а лесбиянства – женщина, достигшая этого же возраста. Субъектом же иных насильственных действий сексуального характера могут быть как мужчина, так и женщина.

Субъективная сторона данного преступления характеризуется только прямым умыслом. Виновный осознавал противоправность своих действий и желал совершить их.

В отличие от изнасилования насильственные действия сексуального характера относятся к делам публичного обвинения, то есть для их возбуждения не требуется заявления потерпевшего.

Дело должно быть возбуждено, если правоохранительным органам стал известен факт совершения данного преступления.

Квалифицированные виды данного преступления схожи с квалифицированными видами изнасилования.

### **2.3. Понуждение к действиям сексуального характера (ст. 131 УК КР)**

В ст. 131 УК КР значительно расширен как круг потерпевших при совершении данного преступления, так и условия наступления уголовной ответственности за него.

Если ранее в качестве потерпевшего выступала только женщина, то теперь потерпевшими могут быть и представитель мужского пола,

либо в законе говорится о понуждении лица к вступлению не только в половое сношение, но и к мужеложству, лесбиянству или совершению иных действий сексуального характера.

Ранее в законе говорилось только об одном обстоятельстве, обуславливающем уголовную ответственность, а именно нахождение женщины, понуждаемой к вступлению в половую связь, в материальной или служебной зависимости от виновного.

В ст. 131 УК КР закреплены следующие условия (способы понуждения):

- 1) шантаж;
- 2) угроза уничтожения, повреждения или изъятия имущества;
- 3) использования материальной или иной зависимости потерпевшего (ей) от виновного.

Объектом являются отдельные сферы половой свободы и половой неприкосновенности.

Объективная сторона данного преступления характеризуется активными действиями, которые представляют собой психическое воздействие на потерпевших с целью заставить, вопреки их воле, совершить действия, изложенные в ст. 131 УК КР.

Позорящими являются сведения, которые, с точки зрения общественной морали, порочат, умаляют честь потерпевшего в глазах других лиц.

Под материальной зависимостью следует понимать нахождение потерпевшего (потерпевшей) на полном или частичном иждивении виновного. Сюда же можно отнести зависимость должника от кредитора и др.

Под иной зависимостью можно понимать как служебную, так и другие формы зависимости потерпевших от виновных. Это означает, что в случае отказа удовлетворить желание виновного (виновной) он может совершить такие действия, которые приведут к ущемлению законных прав и интересов потерпевших. *Например, угроза уволить с работы, лишить крова, покровительства и т.п.*

Данное преступление считается оконченным в момент понуждения совершить половой акт, акт мужеложства или лесбиянства, либо иные действия сексуального характера.

Нельзя относить к понуждению сам по себе факт предложения мужчине или женщине, находящимся в определенной зависимости от какого-то лица, вступить в половую связь или совершить действия

сексуального характера, если такое предложение не сопровождается соответствующими угрозами или противоправными действиями.

Не может рассматриваться как понуждение и угроза лица выполнить свои законные функции в отношении субъекта, с которым он желает вступить в сексуальную связь.

Преступление считается оконченным с момента, когда виновный своими словами или действиями начал осуществлять воздействие на волю потерпевшего (потерпевшей), независимо от того, согласился ли он (она) на половую связь (совершение сексуальных действий), либо такое согласие не было получено.

Действия виновного по исполнению угрозы в отношении потерпевшего выходят за рамки данного состава. При наличии в них признака другого преступления, содеянное следует квалифицировать по совокупности преступлений.

Субъектом преступления, предусмотренного ст. 131 УК КР, могут быть как представители мужского, так и женского пола, вменяемые, достигшие 16-летнего возраста.

Субъективная сторона данного преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный сознает, что понуждает других к действиям сексуального характера и желает этого.

### **3. Понуждательства на половую свободу, половую неприкосновенность, нравственное и физическое здоровье несовершеннолетних**

Общественная опасность данных преступлений, входящих в эту группу объясняется тем, что раннее начало половой жизни наносит вред как физическому, так и нравственному развитию несовершеннолетних.

#### **3.1. Половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим 16-летнего возраста (ст. 132 УК КР)**

Потерпевшими от данного преступления могут быть лица обоего пола, не достигшие 16-летнего возраста.

Недостижение 16-летнего возраста следует разграничивать от недостижения половой зрелости. В последнем случае требуется в каждом конкретном случае проведение экспертизы на этот предмет.

Объектом данного преступления является половая неприкосновенность, нравственное и физическое здоровье несовершеннолетних.

Объективная сторона рассматриваемого преступления состоит в половом сношении, мужеложстве, лесбиянстве или иных действиях сексуального характера взрослого человека с лицом, не достигшим 16 лет.

Указанные действия являются отклонением, именуемым в сексологии педофилией, т.е. стремлением к сексуальным действиям с подростком. В этом смысле пол ребенка не имеет значения.

Оконченным данное преступление признается с начала полового сношения, мужеложства, лесбиянства или иного действия сексуального характера.

Если указанные действия сопряжены с применением к потерпевшему физического или психического насилия, то квалифицировать содеянное надлежит либо по ч. 2 или ч. 3 ст. 129 УК КР, либо по ч. 2 или ч. 3 ст. 130 УК КР.

Если, в силу малолетнего возраста, умственной отсталости и т.д. потерпевшая (ий) была лишена этой способности, понимать характер и значение совершаемых с ней (с ним) действий, содеянное следует рассматривать как изнасилование или насильственные действия сексуального характера и квалифицировать по соответствующим частям ст. 129 УК КР или ст. 130 УК КР.

Для установления того, осознавал ли потерпевший характер совершаемых с ним действий или нет, должны быть оценены все обстоятельства дела, а при необходимости прибегнуть к помощи специалистов путем назначения психолого-психиатрической экспертизы.

В случаях, когда первоначально в отношении лица, не достигшего 16 лет имели место изнасилование и насильственные действия сексуального характера, то последующие добровольные контакты жертвы с виновным дают основание привлечь его к ответственности по совокупности преступлений.

Субъектом преступления, предусмотренного ст. 131 УК КР, может быть лицо любого пола, достигшее 18-летнего возраста.

Субъективная сторона данного преступления характеризуется только прямым умыслом.

Виновный сознает, что совершает половое сношение или иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим 16-летнего возраста и желает совершить такие действия.

При добросовестном заблуждении относительно возраста потерпевшего ответственность по ст. 132 УК КР исключается.

### 3.2. Развратные действия (ст. 133 УК КР)

Объектом данного преступления является половая неприкосновенность, нравственное и физическое, здоровье несовершеннолетних, нормальное половое развитие лиц, не достигших 14-летнего возраста.

Объективная сторона характеризуется различными действиями сексуального характера, направленными на удовлетворение половой страсти виновного или на возбуждение полового инстинкта у потерпевшего (шей), но без совершения полового акта и применения какого-либо насилия.

Одним из проявлений развратных действий сексуального характера является эксгибиционизм – демонстрация собственных половых органов знакомым лицам, зачастую малолетним, с целью полового удовлетворения.

К развратным действиям следует также отнести и дотрагивание до половых органов мальчиков или девочек или же совершение полового акта в присутствии детей, а также циничные беседы с подростками, демонстрация им порнографических изображений (фотографий или эротических видеофильмов) и т.п.

Если совершение развратных действий сопровождалось распространением порнографической литературы, то имеет место совокупность преступлений, предусмотренных ст.ст. 133 и 262 УК КР.

Данное преступление окончено в момент начала развратных действий.

Потерпевшими от данного преступления могут быть как мальчики, так и девочки, не достигшие 14-летнего возраста.

Развратные действия, соединенные с насилием, причинившим вред здоровью потерпевшего, или с заражением венерическими болезнями или ВИЧ-инфекцией, следует квалифицировать по совокупности ст. 133 УК КР и статьей, предусматривающей ответственность за перечисленные преступления.

Субъективная сторона рассматриваемого преступления характеризуется прямым умыслом, которым охватывается сознание того, что потерпевший не достиг 14-летнего возраста.

Субъектом преступления является лицо, достигшее 16-летнего возраста.

## **СОДЕРЖАНИЕ**

1. Общая характеристика .....	170
2. Преступления против политических прав и свобод человека и гражданина .....	171
2.1. Воспрепятствование осуществлению избирательных прав или работе избирательных комиссий (ст. 139 УК КР).....	171
2.2. Фальсификация избирательных документов, документов референдума или неправильный подсчет голосов (ст. 141 УК КР) .....	174
2.3. Подкуп голосов избирателей (ст. 140 УК КР).....	177
2.4. Нарушение порядка финансирования избирательной кампании кандидата политической партии, деятельности инициативной группы по проведению референдума (ст. 140-1 УК КР).....	178
2.5. Фальсификация итогов голосования (ст. 141-1 УК КР) .....	180
2.6. Воспрепятствование деятельности Омбудсмена (Акыйкатчы) КР (ст. 146-1 УК КР).....	181
3. Преступления против социальных прав и свобод человека и гражданина .....	181
3.1. Нарушение правил охраны труда (ст. 142 УК КР).....	181
3.2. Отказ в предоставлении гражданину информации (ст. 138 УК КР) .....	183
3.3. Нарушение законодательства о труде (ст. 143 УК КР).....	184
3.4. Использование денежных средств, предназначенных для выплаты заработной платы, пенсий, пособий и иных социальных выплат (ст. 152 УК КР) .....	185
3.5. Воспрепятствование законной профессиональной деятельности журналистов (ст. 151 УК КР).....	186
3.6. Необоснованный отказ в приеме на работу или необоснованное увольнение беременной женщины, а также женщины, имеющей детей в возрасте до 3-х лет (ст. 144 УК КР) .....	187
4. Преступления против личных прав и свобод человека и гражданина .....	188
4.1. Воспрепятствование проведению собрания, митинга, демонстрации, шествия, пикета или участию в них (ст. 148 УК КР) .....	188

## **ГЛАВА 6.**

### **ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ КОНСТИТУЦИОННЫХ ПРАВ И СВОБОД ЧЕЛОВЕКА И ГРАЖДАНИНА**

4.2. Нарушение равноправия граждан (ст. 134 УК КР) .....	190
4.3. Нарушение неприкосновенности частной жизни человека (ст. 135 УК КР) .....	191
4.4. Нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений (ст. 136 УК КР).....	192
4.5. Нарушение неприкосновенности жилища (ст. 137 УК КР).....	194
4.6. Разглашение врачебной тайны (ст. 145 УК КР) .....	195
4.7. Воспрепятствование осуществлению права на свободу совести и вероисповеданий (ст. 146 УК КР).....	196
4.8. Невыполнение закона о всеобщем обязательном образовании (ст. 149 УК КР).....	197
4.9. Нарушение авторских, смежных прав и прав патентообладателей (ст. 150 УК КР).....	197
<b>4.10. Понятие на личность и права граждан под видом исполнения религиозных обрядов (ст. 147 УК КР).....</b>	<b>198</b>

## НОРМАТИВНО-ПРАВОВАЯ БАЗА

1. Конституция Кыргызской Республики, принятая референдумом (всенародным голосованием) 27 июня 2010 года.
2. Уголовный кодекс Кыргызской Республики от 1 октября 1997 года № 68, в редакции Закона от 8 мая 2012 года № 48.
3. Уголовно-процессуальный кодекс Кыргызской Республики от 30 июня 1999 года № 62, в редакции от 8 мая 2012 года № 48.

## 1. Общая характеристика

Человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Поэтому их защита – главнейшая обязанность государства (ст. 16 Конституции КР).

Глава 19 УК КР включает в себя преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина.

Родовым объектом названных преступлений является совокупность прав и свобод человека и гражданина.

С объективной стороны преступления, посягающие на конституционные права граждан, совершаются, как правило, путем активных действий. Однако, в некоторых случаях, возможно совершение таких преступлений и путем бездействия. *Например, нарушение правил охраны труда, выразившееся в не проведении должного инструктажа по технике безопасности.*

Момент окончания рассматриваемых деяний различен:

- отказ в предоставлении гражданину информации будет окончен лишь при наличии таких последствий, как причинение вреда правам и законным интересам граждан (ст. 138 УК КР);
- воспрепятствование же осуществлению права на свободу совести и вероисповедания признается оконченным с момента осуществления такого действия, как воспрепятствование (ст. 146 УК КР).

Наступившие же в этих случаях последствия (например, вред здоровью) данным составом преступления не охватываются и влекут за собой квалификацию по совокупности преступлений.

С субъективной стороны все преступления против конституционных прав граждан, за исключением нарушения правил охраны труда (ст. 142 УК КР), совершаются умышленно. При этом, в некоторых случаях, умысел может быть только прямым. Это касается таких преступлений, которые осуществляются путем принуждения, воспрепятствования или совершаются с конкретной целью (ст.ст. 135, 139, 157 УК КР и др.). В остальных случаях умысел может быть как прямым, так и косвенным.

Нарушение же правил охраны труда предполагает только неосторожную вину в виде легкомыслия или небрежности.

Субъектом преступлений может быть вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

В некоторых случаях в статьях данной главы обозначены признаки специального субъекта, например должностного лица.

В ряде статей законодатель в качестве квалифицирующего признака соответствующих преступлений выделил лицо, использующее свое служебное положение.

Потерпевшим от указанных преступлений следует считать любого человека и гражданина, то есть граждан КР, иностранных граждан, лиц без гражданства, апатридов.

Критерием для классификаций анализируемых преступлений может быть видовой объект.

В зависимости от видового объекта все преступления главы 19 УК КР, можно подразделить на 3 группы:

- преступления против политических прав и свобод человека и гражданина (ст.ст. 139, 140, 140-1, 141, 141-1, 146-1 УК КР);
- преступления против социальных прав и свобод человека и гражданина (ст.ст. 138, 142, 143, 152 УК КР);
- преступления против личных прав и свобод человека и гражданина (ст.ст. 134, 135, 137, 145, 146, 148, 149, 150 УК КР).

## 2. Преступления против политических прав и свобод человека и гражданина

### 2.1. Воспрепятствование осуществлению избирательных прав или работе избирательных комиссий (ст. 139 УК КР)

Названные права относятся к конституционным правам и свободам и соответственно образуют объект посягательства рассматриваемого состава преступления – конституционное избирательное право гражданина.

Объективная сторона преступления состоит из совершения одного из 4-х деяний:

- воспрепятствование свободному осуществлению гражданином своих избирательных прав или права на участие в референдуме, то есть любые умышленные действия, посягающие на эту свободу;
- нарушение тайны голосования, заключающееся в контроле или возможности осуществления контроля за волеизъявлением избирателей, участников референдума;
- воспрепятствование работе избирательных комиссий, комиссий референдума, которое представляет собой создание помех и пре-

пятствий их законной деятельности безотносительно к мотивам и целям совершения деяния;

- воспрепятствование деятельности члена избирательной комиссии, комиссии референдума, связанной с исполнением им своих обязанностей.

В состав комиссий входят члены, как с решающим, так и с совещательным голосом. Воспрепятствование однозначно порождает признаки преступления при совершении деяния в отношении любого из членов этих комиссий.

Конституционные права граждан на свободное осуществление своих избирательных прав, работы избирательных комиссий, конкретизируются в действующем избирательном законодательстве.

Рассматриваемый состав преступления считается оконченным с момента совершения предусмотренных в диспозиции уголовного закона действий и в некоторых случаях бездействия, независимо от наступления каких-либо последствий.

По своей субъективной стороне состав преступления характеризуется наличием прямого умысла. Мотивы и цели деяния не имеют значения для квалификации, но могут быть учтены при назначении наказания.

Субъектом преступления является вменяемое физическое лицо, достигшее 16-ти лет, по п. 2 ч. 2 и 3 ст. 139 УК КР – специальный субъект.

Квалифицирующими признаками являются:

- использование должностного или служебного положения в осуществление избирательной комиссией, комиссией по проведению референдума ее полномочий, установленных законодательством о выборах и референдумах, с целью повлиять на ее решения, а именно требование или указание должностного лица по вопросам регистрации кандидатов, списков кандидатов, подсчета голосов избирателей, участников референдума и т.д.;
- то же деяние, соединенное с подкулом, обманом, принуждением, применением насилия, либо с угрозой его применения.

Все перечисленные признаки ограничивают свободу волеизъявления граждан, посягают на нормальную работу избирательных комиссий, комиссий референдума и их членов.

Подкуп охватывает собой:

- как предоставление денег, иных материальных ценностей и прав

на имущество (действительных или предполагаемых, например, лотерей);

- обещание или предложение их предоставления за совершение конкретных действий, либо за воздержание от их совершения.

Эти материальные блага могут предоставляться или быть обещаны за:

- голосование определенным образом;
- снятие кандидатом своей кандидатуры;
- передачу голосов другому кандидату;
- совершение действий или бездействия, препятствующих работе избирательных комиссий, комиссий референдума, их членов и т.п.

Обман – это умышленное введение избирателей, участников референдума в заблуждение относительно тех обстоятельств выборов, референдума, которые могут повлиять на их исход.

Обманом также следует считать и преднамеренное умолчание в тех же целях о сведениях, которые субъект обязан сообщить избирателям, участникам референдума.

К видам принуждения следует отнести угрозы уничтожения или повреждения имущества, шантаж в форме угроз распространения порочащих сведений, независимо от их достоверности, угрозы лишения каких-либо материальных или личных благ и т.п.

Под насилием понимается любое физическое воздействие, препятствующее осуществлению избирательного права или препятствующее работе избирательных комиссий по проведению референдума. Оно может выразиться в задержании избирателей, членов указанных комиссий, в побоях, причинении вреда их здоровью.

Если при воспрепятствовании в отношении потерпевшего было допущено причинение умышленного тяжкого вреда здоровью при отягчающих обстоятельствах, содеянное квалифицируется по совокупности преступлений.

Совершение преступления с использованием своего служебного положения означает не только использование полномочий должностного лица. Это может быть использование любых полномочий в связи с работой на предприятии, в учреждении, независимо от формы собственности, а также использование полномочий служащего в органах государственной власти и местного самоуправления.

Субъект – специальный, но его разновидности чрезвычайно широки.

**Субъективная сторона** характеризуется наличием только прямого умысла. Цели воздействия на ход избирательной кампании и, в конечном итоге, на результаты выборов, референдума предопределяют совершение преступления только с прямым умыслом.

*Например, это требование или указание должностного лица по вопросам регистрации кандидатов, списков кандидатов, избирательных блоков, подсчета голосов избирателей, участников референдума и по иным вопросам, относящимся к исключительной компетенции избирательной комиссии, комиссии референдума.*

**Квалифицирующим** признаком преступления является неправомерное вмешательство в работу избирательной комиссии, комиссии референдума.

Неправомерное вмешательство образует признаки рассматриваемого состава преступления. Вмешательство в деятельность этой системы должно осуществляться с прямым умыслом и с целью воспрепятствовать или иным образом помешать нормальному течению избирательного процесса.

Субъектом преступления может быть только должностное лицо.

## **2.2. Фальсификация избирательных документов, документов референдума или неправильный подсчет голосов (ст. 141 УК КР)**

Данная уголовно-правовая норма введена специально в целях предотвращения умышленного искажения волеизъявления избирателей или участников референдума.

Непосредственным предметом посягательства являются избирательные документы или документы референдума.

Под избирательными документами имеются в виду:

- списки избирателей;
- подписные листы;
- открепительное удостоверение;
- избирательные бюллетени;
- бюллетени для голосования на референдуме;
- протокол избирательной комиссии или комиссии референдума об итогах голосования и др.

Фальсификация включает в себя подделку, искажение, подлог избирательного документа или документа референдума.

**Подделка документа** – форма фальсификации, когда виновный уже в правильно составленные избирательные документы вносит исправления.

**Искажение** – форма фальсификации, когда в избирательный документ или документ референдума вносятся заведомо ложные сведения. *Например, если виновный заведомо неправильно составляет подписные листы или списки избирателей.*

**Подлог** – это замена подлинного документа заведомо ложным документом.

**Объективная сторона** выражается в заведомо неправильном подсчете голосов или заведомо неправильном установлении результатов выборов, референдума.

**Субъективная сторона** рассматриваемого состава преступления характеризуется прямым умыслом и специальной целью.

Субъект сознает общественно опасный характер своих действий, фальсифицируя избирательные документы, предвидит возможность или неизбежность искажения результатов выборов или референдума и желает совершения названных деяний.

Сущность действий заключается в достижении виновным специальной цели – добиться нужных результатов выборов или референдума путем искажения действительного волеизъявления избирателей или участников референдума.

Мотивы совершения деяния на квалификацию не влияют и могут быть учтены только при назначении наказания.

Преступление считается оконченным с момента умышленной фальсификации хотя бы части одного избирательного документа.

Субъект данного состава преступления специальный:

- члены избирательной комиссии, комиссии референдума;
- кандидат или его уполномоченные представители;
- доверенные лица;
- уполномоченные представители политической партии, инициативной группы по проведению референдума.

Все указанные лица должны иметь полномочия в соответствии с действующим избирательным законодательством. Только в этом случае они являются надлежащим субъектом преступления.

В ч. 2 ст. 141 УК КР предусмотрен специальный субъект:

- председатель;
- заместитель председателя;

- секретарь избирательной комиссии или комиссии по проведению референдума.

В ч. 3 ст. 141 УК КР предусмотрен квалифицирующий признак – подделка подписей избирателей, участников референдума в поддержку выдвижения кандидата, избирательного объединения, избирательного блока, инициативы проведения референдума или заверение заведомо подделанных подписей (подписных листов).

Данное деяние достаточно распространено на начальной стадии избирательной кампании и может осуществляться:

- группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;
- сопряжено с подкупом, принуждением, применением насилия или угрозой его применения, а также с уничтожением имущества или угрозой его уничтожения.

Подписные листы являются избирательным документом, наиболее уязвимым для фальсификации:

- их могут отсканировать, а затем внести в них заведомо ложные сведения, что влечет их недействительность;
- в них могут вноситься изменения уже после их сдачи и это делает их недостоверными.

Фальсификацию подписных листов может осуществить и сборщик подписей, который под влиянием подкупа или иных уголовно наказуемых действий, может заведомо неправильно составлять эти подписные листы с тем, чтобы затем они были признаны недействительными.

Перечень фальсификаций в процессе осуществления избирательных действий достаточно широк и не может носить исчерпывающий характер. Главное при этом – умышленная фальсификация избирательных документов, перечень и форма которых установлены избирательным законодательством на день совершения избирательных действий.

Квалифицирующим признаком деяния (ч. 4 ст. 141 УК КР) является незаконное изготовление, а равно хранение, либо перевозка незаконно изготовленных избирательных бюллетеней, бюллетеней для голосования на референдуме.

Изготовление бюллетеней будет незаконным, если таковые изготавливались любым способом, не в соответствии с действующим законодательством.

Для хранения или перевозки таких бюллетеней необходимо наличие осведомленности субъекта о том, что бюллетени были незаконно изготовлены.

Мотивы совершения преступления на квалификацию не влияют.

### **2.3. Подкуп голосов избирателей (ст. 140 УК КР)**

Объектом преступления являются конституционные избирательные права граждан, поскольку его совершение ограничивает свободу волеизъявления граждан, посягает на нормальную работу избирательных комиссий, комиссий референдума и их членов.

Объективная сторона преступления выражается в подкупе голосов избирателей.

Подкуп охватывает собой как предоставление денег, иных материальных ценностей и прав на имущество (действительных или предполагаемых, например, лотерей), так и обещание или предложение их предоставления за совершение конкретных действий, либо за воздержание от их совершения.

Эти материальные блага могут предоставляться или быть обещаны за голосование определенным образом, снятие кандидатом своей кандидатуры, передачу голосов другому кандидату.

Кроме подкупа голосов в объективной стороне присутствует признак – способствование в получении какой-либо должности.

Преступление считается оконченным с момента обещания материальных благ, предоставление должностей или самого подкупа.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Виновный осознавал, что незаконно подкупает голоса, обещает материальные ценности или должности с целью повлиять на результаты выборов и желает совершить данные действия.

В субъективной стороне присутствует так же признак цели – повлиять на результаты референдума или выборов.

Субъект преступления – специальный:

- кандидаты в Президенты КР;
- кандидаты в депутаты Жогорку Кенеша КР или местного кенеша;
- кандидаты в другие выборные органы государственной власти и органы местного самоуправления;
- их близкие родственники;
- доверенные лица;
- уполномоченные представители.

**Квалифицирующий признак – голосование избирателем за другое лицо или группу лиц во время референдума, выборов Президента КР, депутатов Жогорку Кенеша КР или местных кенешей, а также глав местного самоуправления.**

Общественная опасность данного состава связана с реальной возможностью повлиять на результаты выборов.

Объективные и субъективные признаки аналогичны ч. 1 ст. 140 УК КР.

#### **2.4. Нарушение порядка финансирования избирательной кампании кандидата политической партии, деятельности инициативной группы по проведению референдума (ст. 140-1 УК КР)**

Объект посягательства рассматриваемого состава преступления – конституционные избирательные права граждан – избирать и быть избранным.

Объективная сторона деяния состоит в действиях по оказанию финансовой, а также иной материальной поддержки в крупных размерах избирательной кампании кандидата, избирательного объединения, избирательного блока, минуя избирательный фонд:

- 1) передача кандидату, политической партии в целях достижения определенного результата на выборах денежных средств в крупных размерах, минуя соответствующий избирательный фонд;
- 2) расходование в целях достижения определенного результата на выборах не перечисленных в избирательные фонды денежных средств в крупных размерах;
- 3) передача кандидату, политической партии в целях достижения определенного результата на выборах материальных ценностей в крупных размерах без компенсации за счет средств соответствующего избирательного фонда;
- 4) выполнение оплачиваемых работ, реализация товаров, оказание платных услуг, прямо или косвенно связанных с выборами, осуществленные в крупных размерах без оплаты из соответствующего избирательного фонда или с оплатой из соответствующего избирательного фонда по необоснованно заниженным расценкам;

- 5) передача инициативной группе по проведению референдума в целях достижения определенного результата на референдуме денежных средств в крупных размерах, минуя соответствующий фонд референдума; или расходование в целях достижения определенного результата на референдуме не перечисленных в фонды референдума денежных средств в крупных размерах;
- 6) передача инициативной группе по проведению референдума в целях достижения определенного результата на референдуме материальных ценностей в крупных размерах без компенсации за счет средств соответствующего фонда референдума;
- 7) выполнение оплачиваемых работ, реализация товаров, оказание платных услуг, прямо или косвенно связанных с референдумом и направленных на выдвижение инициативы проведения референдума, осуществленные в крупных размерах без оплаты из соответствующего фонда референдума, с оплатой из соответствующего фонда референдума по необоснованно заниженным расценкам, а также внесение пожертвований в крупных размерах в избирательный фонд, фонд референдума через подставных лиц.

В примечании определен обязательный признак крупный размер.

Крупным размером в настоящей статье признаются размер суммы денег, стоимость имущества или выгод имущественного характера, которые превышают одну десятую предельной суммы всех расходов средств избирательного фонда соответственно кандидата, политической партии, фонда референдума, установленной законодательством о выборах и референдумах на момент совершения деяния, предусмотренного настоящей статьей, но при этом составляют не менее пятисот тысяч сомов.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом со специальной целью. Виновный осознает, что совершает незаконные финансовые операции и желает совершить данные действия. Целью данного преступления является получение определенного результата на выборах.

Субъектом преступления является вменяемое лицо, достигшее 16 летнего возраста.

В ч. 2 ст. 140-1 УК КР описан самостоятельный состав преступле-

ния, который логически вытекает из вышеуказанного и предусматривает ответственность за:

- 1) незаконное использование финансовой (материальной) поддержки для проведения избирательной кампании кандидата, политической партии кандидатом;
- 2) использование финансовой (материальной) поддержки для выдвижения инициативы проведения референдума, получения определенного результата на референдуме;
- 3) расходование пожертвований, запрещенных законодательством о выборах и референдумах и перечисленных на специальный избирательный счет, специальный счет фонда референдума.

Обязательным признаком выступает крупный размер.

**Субъективная сторона** аналогична ч. I ст. 140-1 УК КР.

Субъектом преступления может быть кандидат, его уполномоченным представителем по финансовым вопросам, уполномоченным представителем по финансовым вопросам политической партии.

## **2.5. Фальсификация итогов голосования**

(ст. 141-1 УК КР)

Объектом посягательства рассматриваемого состава преступления являются конституционные избирательные права граждан избирать и быть избранным.

Объективная сторона выражается в совершении действий, заключающихся в незаконных действиях с избирательными документами и документами референдума, в целях повлиять на итоги выборов или референдума. При этом законодатель четко расписал в диспозиции статьи все признаки объективной стороны. Состав по законодательной конструкции формальный.

Преступление считается оконченным с момента совершения одного из предусмотренных в диспозиции статьи действия. Например, порча бюллетеней, приводящая к невозможности определить волеизъявление избирателей, участников референдума.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что совершает незаконные действия – фальсифицирует итоги голосования и желает совершить эти действия. Обязательный признак – цель повлиять на итоги голосования.

Субъект преступления – специальные члены избирательных ко-

миссий или лица, имеющие возможность совершить действия, перечисленные в диспозиции статьи.

## **2.6. Воспрепятствование деятельности Омбудсмена (Акыйкатчы) КР (ст. 146-1 УК КР)**

Омбудсмен – в некоторых государствах должностное лицо, на которое возлагаются функции контроля за соблюдением законных прав и интересов граждан в деятельности органов исполнительной власти и должностных лиц.

Деятельность Омбудсмена (Акыйкатчы) КР предусмотрена Законом КР «Об Омбудсмене (Акыйкатчы) Кыргызской Республики», от 31 июля 2002 года N 136.

Объективную сторону преступления составляет воспрепятствование реализации полномочий Омбудсмена (Акыйкатчы) КР и представляет собой создание помех и препятствий их законной деятельности безотносительно к мотивам и целям совершения деяния, совершенное в любой форме.

Преступление считается оконченным с момента совершения действий по воспрепятствованию деятельности Омбудсмена.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что создает помехи и препятствия законной деятельности Омбудсмена и желает их совершить.

Субъект преступления вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

## **3. Преступления против социальных прав и свобод человека и гражданина**

### **3.1. Нарушение правил охраны труда**

(ст. 142 УК КР)

Объектом преступления является конституционное право человека на безопасные условия труда.

По делам о нарушении правил охраны труда всякий раз необходимо обращаться к законам и другим нормативным актам, регламентирующим безопасные условия трудовой деятельности.

Устанавливая признаки преступления, суд обязан указать, какие конкретно пункты (параграфы) нормативных актов были нарушены и в чем выражается существо таких нарушений.

**Объективная сторона** может выражаться в действии, то есть сознательном нарушении правил техники безопасности или охраны труда, так и путем бездействия, когда соблюдение этих правил субъект игнорирует или им не принимаются меры к их соблюдению.

При рассмотрении каждого уголовного дела о нарушении правил охраны труда и безопасности работ особое внимание необходимо уделять тщательному и всестороннему исследованию причинной связи между этими нарушениями и наступившими вредными последствиями, что и должно быть обосновано в приговоре.

Суд обязан в приговоре сослаться на конкретные пункты действующих правил безопасности работ и охраны труда, нарушение которых повлекло указанные в законе последствия.

Для наступления ответственности по ч. 1 ст. 142 УК КР необходимо, чтобы в результате нарушения правил охраны труда наступили вредные последствия в виде менее тяжкого вреда здоровью.

Потерпевшими при этом могут быть как работники предприятия, так и иные лица, постоянная или временная деятельность которых связана с данным производством (например, лица, командированные на данное предприятие).

Если в результате нарушения правил техники безопасности или иных правил охраны труда вред причиняется здоровью посторонних лиц, то виновные, в зависимости от характера преступных деяний, несут ответственность по статьям о преступлениях против государственной власти, интересов государственной службы в органах местного самоуправления или о преступлениях против личности.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется неосторожной формой вины (в форме легкомыслия или небрежности) по отношению к наступившим последствиям.

Если будет установлено, что виновный относится к наступлению указанных последствий умышленно и нарушение правил техники безопасности или иных правил охраны труда явилось способом реализации такого умысла, содеянное квалифицируется по соответствующим статьям УК КР, предусматривающим ответственность за совершение умышленного преступления, например, убийства или причинения соответствующей тяжести вреда здоровью человека.

**Субъект преступления** – специальный. Это лицо, на которое были возложены обязанности по соблюдению правил техники безопасности или иных правил охраны труда. Такие обязанности возникают

в силу служебного положения или по специальному распоряжению.

Субъектами уголовной ответственности могут быть:

- руководители предприятий и организаций, их заместители;
- главные инженеры;
- главные специалисты предприятий и организаций, если они не приняли мер к устранению заведомо известного им нарушения правил техники безопасности или иных правил охраны труда, либо дали указания, противоречащие этим правилам, либо, взяв на себя непосредственное руководство отдельными видами работ, не обеспечили соблюдение тех же правил.

В ч. 2 ст. 142 УК КР устанавливается повышенная уголовная ответственность за то же деяние, повлекшее по неосторожности тяжкие последствия. Однако, необходимо установить причинную связь между нарушением правил охраны труда и наступившими тяжкими последствиями (например, смерть человека).

### **3.2. Отказ в предоставлении гражданину информации (ст. 138 УК КР)**

По особенностям конструкции **объективной стороны** данный состав преступления – материальный.

Объективная сторона преступления включает:

- деяние;
- вредные последствия;
- причинную связь между деянием и последствиями.

Деяние может быть совершено в форме:

- неправомерного отказа предоставить гражданину документы и материалы, в том числе архивные, непосредственно касающиеся его прав и законных интересов;
- в форме предоставления неполной или заведомо ложной информации.

Неправомерный отказ означает отказ в нарушение закона, либо иного нормативного акта, выраженный в письменной или устной форме, проявляющийся в действии (это может быть резолюция, либо заявление об отказе), так и в бездействии (невыполнение своей конституционной обязанности и игнорирование чужого конституционного права и просьбы о предоставлении соответствующей информации).

**Неправомерность** отказа означает его незаконность, противоречие нормативным актам, предписывающим предоставлять информацию.

Предоставление **заведомо ложной информации** – сообщение гражданину сведений, не соответствующих содержащимся в документах, иных материалах сведениям, при условии, что такое несоответствие очевидно для виновного.

Предоставление **неполной информации** – ознакомление гражданина с частью сведений или частью документов, либо материалов.

Вред законным правам и интересам может быть:

- **материальным** (недополучение или неполучение стипендии, пенсии, заработной платы, пособия, тех или иных благ, льгот и т.п.);
- **моральным** (например, при необоснованном отказе в присвоении почетного звания).

Необходимо установление причинной связи между деянием и вредными последствиями.

**Субъектом** данного преступления является любое вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста и занимающее определенное служебное положение в государственном учреждении, либо органе местного самоуправления, то есть обладающее признаками специального субъекта.

**Субъективная сторона** характеризуется прямым или косвенным умыслом. Лицо осознает, что неправомерно нарушает конституционное право гражданина на получение информации, предвидит, что это может, либо должно повлечь вред правам и законным интересам граждан, и желает этого, либо не желает, но сознательно допускает такие последствия или безразлично к ним относится.

В случае предоставления ложной информации сознанием виновного охватывается и то, что предоставляемые сведения не соответствуют реальному положению дел.

### **3.3. Нарушение законодательства о труде (ст. 143 УК КР)**

**Объективная сторона** преступления выражается в заведомо незаконном увольнении лица с работы, а равно иное существенное нарушение законодательства о труде.

Обязательным признаком объективной стороны является личная заинтересованность, которая может заключаться в желании извлечь

материальную выгоду, либо назначить своего знакомого на место уволенного.

**Субъективная сторона** характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что незаконно увольняет или существенно нарушает законодательство о труде и желает совершить данные действия.

**Субъект** – специальный. Это лицо, на которое в силу служебного положения возложена обязанность по кадровой работе, а также руководители, принимающие решение в сфере законодательства о труде.

### **3.4. Использование денежных средств, предназначенные для выплаты заработной платы, пенсий, пособий и иных социальных выплат (ст. 152 УК КР)**

**Объектом** посягательства являются общественные отношения в сфере обеспечения ежемесячных, предусмотренных конкретными законами, выплат.

Необходимым условием наступления уголовной ответственности является использование не по назначению денежных средств, предназначенных для выплаты заработной платы.

**Объективная сторона** преступления состоит в не осуществлении указанных в диспозиции выплат в течение периода, превышающего 2 месяца.

Деяние может совершаться как в форме действий, так и бездействия.

По смыслу закона состав преступления образуется при полном отсутствии положенных выплат свыше 2-х месяцев подряд.

Трудовой кодекс КР предусматривает, что выплата заработной платы осуществляется не реже, чем каждые полмесяца в день, установленный правилами внутреннего трудового распорядка, коллективным договором, трудовым договором.

Частичные невыплаты или полные невыплаты за отдельные месяцы года сами по себе не образуют признака рассматриваемого преступления, но могут повлечь иную юридическую ответственность.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом. Субъект сознает, что незаконно использует не по назначению денежные средства, предназначенные для выплаты заработной платы, пенсий, пособий и иных социальных выплат и желает поступать именно таким образом.

Мотивы преступления – корыстная или иная личная заинтересованность – имеют важное уголовно-правовое значение.

Субъект преступления специальный – руководитель организации. Не имеет значения, государственное ли это предприятие, учреждение, организация, муниципальное или частное, коммерческая или некоммерческая организация.

Субъектом преступления является также работодатель – физическое лицо, *например, индивидуальный предприниматель*.

### **3.5. Воспрепятствование законной профессиональной деятельности журналистов (ст. 151 УК КР)**

Объективная сторона – воспрепятствование законной профессиональной деятельности журналистов путем принуждения их к распространению, либо к отказу от распространения информации.

Воспрепятствование может выражаться и в волевых незаконных административных действиях путем:

- установления цензуры;
- приостановления выпуска средства массовой информации;
- конфискации тиража печатной продукции;
- закрытия телеканала или канала радиовещания и т.п.;
- если эти действия преследуют цель принуждения журналистов к отказу от распространения информации или понуждения к распространению желательной для виновного информации.

Под принуждение подпадают и действия по отношению к профессиональному журналисту, которые выражаются в неправомерных угрозах, таких как:

- дисциплинарное преследование по работе;
- лишение или понижение по работе;
- ущемление в выплатах авторского вознаграждения;
- перевод в другую местность и т.п.

Любой из способов воздействия на журналиста подлежит оценке с точки зрения конкретных обстоятельств.

Преступление является оконченным с момента совершения действий, направленных на воспрепятствование законной деятельности журналистов путем принуждения, независимо от того, удалось ли виновному достигнуть желаемого результата.

Субъективная сторона преступления характеризуется наличием прямого умысла и специальной цели. Мотивы для квалификации значения не имеют.

Субъектом основного состава преступления является вменяемое физическое лицо, достигшее 16 лет.

В ч. 2 ст. 151 УК КР использование своего служебного положения – специальный субъект. Специальным субъектом могут выступать не только должностные лица, но и служащие, а также лица, осуществляющие управленческие функции в коммерческих и некоммерческих организациях.

Под использованием служебного положения следует понимать не только использование своих должностных полномочий, но и использование возможностей и связей, определяемых служебным положением.

### **3.6. Необоснованный отказ в приеме на работу или необоснованное увольнение беременной женщины, а также женщины, имеющей детей в возрасте до 3-х лет (ст. 144 УК КР)**

Объективная сторона преступления состоит из совершения хотя бы одного из предусмотренных в диспозиции действий.

Объективная сторона может быть осуществлена только в форме действия, не обязательно юридически оформленного каким-либо видом документа. *Например, это могут быть отказ в приеме на работу или увольнение, выраженное в словесной форме, в конклюдентных действиях – создании ограничений в допуске к работе.*

Преступление считается оконченным с момента совершения одного из действий, указанных в диспозиции и не требует наступления каких-либо последствий. Наступление вредных последствий может быть учтено лишь при назначении наказания.

С субъективной стороны преступление может быть совершено только с прямым умыслом. Виновный сознает, что необоснованно отказывает в трудоустройстве названной категории женщин, либо необоснованно увольняет их и желает поступить именно таким образом.

Мотив и цель в рассматриваемом составе совпадают: это нежелание брать на работу или иметь на работе эти категории женщин.

Субъект преступления специальный – это лицо, обладающее

правом приема на работу и увольнения, как правило, руководитель организации независимо от формы собственности.

#### 4. Преступления против личных прав и свобод человека и гражданина

##### 4.1. Воспрепятствование проведению собрания, митинга, демонстрации, шествия, пикета или участию в них (ст. 148 УК КР)

Объектом преступления признается конституционное право граждан на мирные собрания.

Объективная сторона преступления может выражаться в 2-х формах:

- 1) действия или бездействие, направленные на незаконное воспрепятствование проведению собрания, митинга, демонстрации, шествия, пикетирования или участию в них, совершаемых должностным лицом;
- 2) действия или бездействие, совершаемые не должностным лицом.

В обеих формах – с применением насилия или угрозой применения насилия.

Незаконное воспрепятствование проведению собрания, митинга, демонстрации, шествия, пикетирования или участию в них может выражаться в:

- незаконном запрете должностным лицом проведения какого-либо из указанных мероприятий;
- незаконном указании должностного лица о выставлении заслонов демонстрации или шествию из работников милиции, военнослужащих внутренних войск, Вооруженных сил или иных воинских формирований;
- незаконном не предоставлении должностным лицом помещения для проведения собрания и т.п.

Если перечисленные выше действия или бездействие совершаются не должностным лицом, обязательным признаком объективной стороны является применение физического насилия или угроза таким насилием, которые могут являться средством незаконного воспрепятствования проведению собрания, митинга, демонстрации, шествия, пикетирования или участию в них.

Митинг – это собрание граждан для публичного выражения отношения к действиям лиц, организаций, событиям общественно-политической жизни.

Демонстрация – это публичное выражение группой людей общественно-политических настроений с использованием во время шествия плакатов, транспарантов и иных наглядных средств.

Шествие (уличное) – это организованное массовое движение по пешеходной или проезжей части улицы с целью привлечения внимания к какой-либо проблеме общественно-политического, экономического, военного или социального значения.

Пикет – это наглядная демонстрация группой граждан своих намерений и взглядов без шествия и звуковых сигналов, при этом могут использоваться плакаты и иные наглядные средства.

Применение насилия, как одного из обязательных способов незаконного воспрепятствования (принуждения), означает умышленное причинение легкого вреда здоровью.

Более опасные случаи насилия одновременно охватываются составами преступлений против здоровья и свободы граждан и должны квалифицироваться по совокупности преступлений.

Угроза применения насилия в качестве способа воспрепятствования (или принуждения) проведению собрания, митинга, демонстрации, шествия, пикетирования или участию в них предполагает угрозу применения любого физического насилия, вплоть до угрозы убийством.

Содержание физического насилия или угрозы его применения является аналогичным тому, что и при воспрепятствовании осуществлению избирательных прав или работ избирательных комиссий.

Преступление считается оконченным при использовании лицом своих должностных полномочий в целях незаконного воспрепятствования массовому мероприятию или принуждению к участию в нем, независимо от достигнутых результатов, либо с момента применения физического насилия или угрозы его применения.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный осознает, что незаконно воспрепятствует проведению собрания, митинга, демонстрации, шествия, пикета или принуждает к участию в них и желает так поступить.

Субъектом преступления могут выступать как вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста, так и должностное лицо.

## **4.2. Нарушение равноправия граждан**

(ст. 134 УК КР)

Под дискриминацией понимается прямое или косвенное нарушение или ограничение прав и свобод человека и гражданина, в зависимости от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного или должностного положения, местожительства, религиозных и других убеждений, принадлежности к общественным объединениям.

В качестве потерпевшего, согласно диспозиции уголовного закона, может выступать как гражданин КР, так и гражданин иного государства и лицо без гражданства.

С объективной стороны деяние может быть совершено как в форме действия, так и бездействия.

В форме действия оно совершается путем умышленного создания каких-либо препятствий в реализации прав и свобод человека и гражданина, его законных интересов в зависимости от наличия необходимых вышеуказанных квалифицирующих признаков.

В форме бездействия деяние может быть совершено путем не-принятия мер к реализации прав и свобод, законных интересов человека и гражданина.

Преступление считается оконченным с момента причинения вреда законным интересам гражданина.

Субъективная сторона состава преступления характеризуется умышленной формой вины и особенностями мотивов совершения преступления. Умысел может быть как прямым, так и косвенным. Виновный осознает, что своими действиями (бездействием) нарушает равноправие граждан, предвидит возможность или неизбежность причинения вреда правам и законным интересам граждан и желает или сознательно допускает причинение такого вреда, либо относится к этому безразлично. Мотив является определяющим моментом совершения рассматриваемого преступления.

Субъект преступления – вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Квалифицирующий признак – использование своего служебного положения.

Совершение преступления специальным субъектом может выражаться, например, в использовании должностного или иного слу-

жебного положения при приеме на работу, выплатах заработной платы категориям лиц, создании преимуществ или игнорировании прав, свобод или законных интересов определенных лиц и т.д.

## **4.3. Нарушение неприкосновенности частной жизни человека (ст. 135 УК КР)**

Объектом посягательства являются общественные отношения в сфере реализации прав граждан на сохранение личной или семейной тайны.

Предметом посягательства является информация о тех сторонах личной или семейной жизни, которые гражданин желает сохранить в тайне.

Объективная сторона преступления носит сложный характер и представляет собой совершение одного из действий по сабиранию или распространению сведений о частной жизни лица, составляющих его личную или семейную тайну.

Оба этих действия должны носить незаконный характер.

Сабирание сведений о частной жизни гражданина на основаниях и в порядке, предусмотренных законом КР «Об оперативно-розыскной деятельности», не образует состава преступления, так же как и истребование таких сведений в уголовно-процессуальном и гражданско-процессуальном порядке.

Под незаконным сабиранием следует понимать любые действия, направленные на сбор конфиденциальной информации, в том числе и простые опросы соседей, родственников и знакомых потерпевшего.

Главным критерием тайны частной жизни является согласие на это самого потерпевшего. Только ему дано право оценивать, какую информацию он хотел бы сохранить в тайне.

Под распространением сведений следует понимать их сообщение кому-либо из третьих лиц без согласия того, о ком эти сведения сообщаются.

При прочих равных условиях наибольшую опасность представляет распространение сведений о частной жизни лица, составляющих его личную или семейную тайну, в публичном выступлении, публично демонстрируемом произведении или средствах массовой информации.

В публичном выступлении субъект делает достоянием гласности

сведения о тех сторонах личной или семейной жизни, которые потерпевший желал бы сохранить в тайне.

Повышенная общественная опасность деяния состоит именно в том, что эти сведения становятся известными широкому кругу лиц.

**Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный, собирая и (или) распространяя сведения о личной или семейной тайне, должен осознавать незаконность их собирания или распространения и желать этого. Мотивы и цели для квалификации не имеют значения.

**Субъект** преступления по ч. 1 ст. 135 УК КР – вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицирующий признак – совершение лицом с использованием своего служебного положения, поэтому в наличии – специальный субъект. Им может быть как должностное лицо, так и служащий государственного или муниципального учреждения, а также иные лица, использующие свое служебное положение в коммерческих или некоммерческих организациях. При этом важен не сам правовой статус лица, занимающего определенное положение, а его возможности по собиранию или распространению конфиденциальных сведений о частной жизни. Такими лицами могут быть работники медицинских учреждений, адвокаты, телеведущие, журналисты и т.д.

#### *4.4. Нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений (ст. 136 УК КР)*

Объектом преступления являются общественные отношения, обеспечивающие реализацию права на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений.

Преступление считается оконченным при совершении деяния, указанного в законе, вне зависимости от наступления тех или иных последствий, которые могут быть вызваны этим деянием, а именно с момента совершения ознакомления с корреспонденцией, прослушивания телефонных переговоров, иначе говоря, с момента совершения действий, указанных в статье.

Действия виновного должны осуществляться незаконно, то есть без ведома или согласия владельца информации, либо без правовых оснований (решение суда, постановления следователя и т.д.).

Субъектом данного преступления является физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Субъективная сторона данного преступления характеризуется виной только в форме прямого умысла. Субъект данного преступления сознает, что, знакомясь с чужой корреспонденцией, иными сообщениями или прослушивая телефонный разговор без законных оснований, он тем самым нарушает конституционное право граждан и желает этого. Мотивы могут варьироваться от обывательского любопытства до превышения служебных полномочий служащими соответствующего пункта связи.

Квалифицирующими признаками являются:

- использование лицом для совершения преступления своего служебного положения;
- использование специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации.

Субъектом данного преступления может быть любое лицо, использующее такие средства для негласного получения информации, в том числе лицо, использующее при этом свое служебное положение.

Объективная сторона данного преступления включает деяние, которое может осуществляться в любой из указанных в законе форм:

- производства;
- сбыта;
- приобретения специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации.

Производство указанных средств – их создание, восстановление ранее утраченных необходимых свойств, переделка каких-либо иных предметов, в результате чего они приобрели свойства технического средства, годного для негласного снятия информации.

Сбыт – продажа, обмен на другие товары или материальные ценности, передача в счет погашения долга, в качестве расчета за выполненную работу вместо денежного вознаграждения, в связи с шантажом, дарение и др. действия, связанные с отчуждением технических средств.

Приобретение – возмездное или безвозмездное получение указанных средств. Например, покупка, взятие в долг, принятие в уплату долга, в дар, временное принятие от других лиц для определенных целей, получение путем шантажа и т.д.

Субъектом рассматриваемого преступления является любое вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Субъективная сторона преступления, предусмотренного ч. 3 ст. 136 УК КР, включает вину в форме прямого умысла, а при приобретении указанных средств – и цель сбыта. Субъект осознает, что нарушает установленный порядок производства, сбыта и приобретения специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации и желает этого.

Цель сбыта указана как обязательный признак субъективной стороны только для состава того преступления, когда деяние осуществляется в форме приобретения специальных технических средств.

#### **4.5. Нарушение неприкосновенности жилища (ст. 137 УК КР)**

Объективная сторона – действия – незаконное проникновение в жилище, совершенного против воли проживающего в нем лица.

Проникновение – это вторжение в жилище. Оно может совершаться не только тайно, но и открыто, как с преодолением препятствий или сопротивления людей, так и беспрепятственно, а равно с помощью приспособлений.

Проникновение в жилище может осуществляться, например, входжением в жилище либо жилище может контролироваться изнутри с помощью специальных технических средств.

Незаконным признается любое, не санкционированное в установленном законом порядке, проникновение в жилище другого лица без его согласия.

Субъектом рассматриваемого преступления может являться любое вменяемое физическое лицо, достигшее шестнадцатилетнего возраста.

Субъективная сторона рассматриваемого преступления включает вину в форме прямого умысла. Лицо сознает, что своими действиями нарушает конституционное право граждан на неприкосновенность жилища и желает этого.

Квалифицирующий признак – совершение с применением насилия или с угрозой его применения.

Под насилием следует понимать:

- причинение легкого вреда здоровью (это повреждение, имевшее

незначительные, скоропроходящие последствия, длившиеся не более 6 дней);

- ограничение свободы потерпевшего (связывание и т.п.).

В таких случаях дополнительной квалификации по ст. 112 УК КР не требуется.

Если насилие сопровождалось причинением средней тяжести либо тяжкого вреда здоровью или причинением смерти потерпевшему, содеянное необходимо квалифицировать по совокупности преступлений.

Под угрозой применения насилия понимается угроза нанести побои, причинить вред здоровью любой тяжести, убить.

Субъект преступления тот же, что и преступления, предусмотренного в ч. 1 ст. 137 УК КР. Умыслом лица охватывается также применение насилия, либо угроза его применения к потерпевшему.

#### **4.6. Разглашение врачебной тайны (ст. 145 УК КР)**

Объектом рассматриваемого преступления являются общественные отношения, обеспечивающие реализацию права на врачебную тайну.

Преступление является оконченным с момента совершения деяния, независимо от наступления тех или иных последствий, которые могут быть вызваны этим деянием. Фактически же наступившие последствия в формальных составах могут выполнять роль, либо квалифицирующих признаков, либо отягчающих вину обстоятельств.

Субъект преступления – специальный – медицинский, фармацевтический или иной работник.

Субъективная сторона данного преступления характеризуется виной только в форме прямого умысла. Субъект данного преступления сознает, что разглашает врачебную тайну и желает этого.

Квалифицирующие признаки:

- сообщение сведений о наличии у лица вируса иммунодефицита человека;
- действия, повлекшие тяжкие последствия по неосторожности.

\* с целью извлечения дохода в особо крупном размере.

В примечании к статье раскрываются понятия: «человек», «доход» и «дохода в крупном и особо крупном размере».

#### **4.7. Воспрепятствование осуществлению права на свободу совести и вероисповеданий (ст. 146 УК КР)**

Объектом преступления является конституционное право на свободу совести и вероисповедания.

Объективная сторона состава преступления выражается в незаконном воспрепятствовании (действиях или бездействии) деятельности религиозных организаций или совершению религиозных обрядов.

Незаконное воспрепятствование может выражаться:

- в незаконном закрытии церкви, синагоги, мечети, молельного дома или иного культового здания, либо сооружения, а также мест и объектов, специально предназначенных для богослужений, молитвенных и религиозных собраний, религиозного почитания (паломничества);
- в срыве регулярной церковной службы;
- в запрещении проведения религиозного обряда, физического воспрепятствования его проведению;
- в незаконном отказе в регистрации религиозных организаций и т.п.

Преступным является воспрепятствование лишь такой деятельности, которая осуществляется в рамках закона и только такому совершению религиозных обрядов, которые не сопровождаются посягательствами на права граждан.

Преступление считается оконченным с момента совершения действия, незаконно препятствующего осуществлению права гражданина на свободу совести и вероисповедания.

Субъективная сторона преступления, предусмотренного комментируемой статьей, характеризуется виной в форме прямого умысла. Лицо осознает общественную опасность своих действий и желает их реализовать.

Субъектом преступления является вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

#### **4.8. Невыполнение закона о всеобщем обязательном образовании (ст. 149 УК КР)**

Объектом преступления является право каждого на среднее образование.

Объективная сторона выражается в бездействии – невыполнении должностным лицом закона о всеобщем обязательном образовании.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъект – специальный – должностное лицо сферы образования.

#### **4.9. Нарушение авторских, смежных прав и прав патентообладателей (ст. 150 УК КР)**

Объектом преступления является авторские и смежные права граждан.

Объективная сторона состоит из следующих действий:

- незаконное использование объектов авторского права или смежных прав;
- приобретение, хранение, перемещение или изготовление контрафактных экземпляров произведений или (и) фонограмм, программ для ЭВМ или баз данных в целях сбыта.

Обязательными признаками преступления являются:

- причинение крупного ущерба или извлечение выгоды в крупном размере;
- без согласия автора;
- до официальной публикации.

Преступление считается оконченным после наступления общественно опасных последствий в виде причинения крупного ущерба.

Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной формой вины.

Субъект преступления – вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Квалифицирующие признаки:

- совершение группой лиц по предварительному сговору или организованной преступной группой;
- с причинением особо крупного ущерба;
- с целью извлечения дохода в особо крупном размере.

В примечании к статье раскрываются понятия ущерба потерпевшему и дохода в крупном и особо крупном размере.

#### **4.10. Понятие на личность и права граждан под видом исполнения религиозных обрядов (ст. 147 УК КР)**

Объективная сторона преступления выражается в действиях по организации и руководству группой, деятельность которой проводится под видом проповедования религиозных вероучений и исполнения религиозных обрядов и сопряжена с причинением вреда здоровью граждан или с иными посягательствами на личность.

Дополнительными альтернативными признаками являются побуждение граждан к отказу от общественной деятельности или исполнения гражданских обязанностей, а равно с вовлечением в эту группу несовершеннолетних.

Преступление считается оконченным с момента совершения действий.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что незаконно организует или руководит группой ложного проповедования религиозных вероучений и исполнения религиозных обрядов, сопряженное с причинением вреда здоровью граждан и желает совершить эти действия.

Цели преступления не влияют на квалификацию, возможной целью может быть – извлечение материальной выгоды.

Субъектом преступления является физическое вменяемое лицо, достигшее 16 – летнего возраста.

Ч. 2 ст. 147 УК КР предусмотрен состав, предусматривающий ответственность за активное участие в деятельности группы, указанной в ч. 1 данной статьи, а равно систематическую пропаганду, направленную к совершению указанных в ней деяний.

**Г. С. Дуйшенбекова,  
судья Бишкекского  
городского суда**

## **ГЛАВА 7.**

### **ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ СОБСТВЕННОСТИ**

## СОДЕРЖАНИЕ

1. Общая характеристика преступлений против собственности.....	202
1.1. Предмет преступлений.....	203
1.2. Объективная сторона .....	205
1.3. Субъективная сторона .....	206
1.4. Субъект преступления .....	206
1.5. Возраст наступления уголовной ответственности .....	206
2. Хищение чужого имущества.....	207
2.1. Понятие хищения.....	207
2.2. Признаки хищения.....	208
2.3. Виды хищений .....	209
2.4. Объективная сторона.....	210
2.5. Субъективная сторона .....	211
2.6. Субъект хищения .....	212
2.7. Способ хищения.....	212
2.7. Формы хищений.....	212
3. Кража .....	213
3.1. Объективный критерий .....	213
3.2. Субъективный критерий.....	214
3.3. Квалифицирующие признаки .....	215
4. Мошенничество .....	220
5. Грабеж .....	221
6. Разбой .....	224
7. Вымогательство .....	226
8. Присвоение или растрата .....	228
9. Неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством .....	229
10. Причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием .....	231
11. Умышленные уничтожение или повреждение имущества .....	232
12. Неосторожное уничтожение или повреждение имущества .....	234

## НОРМАТИВНО-ПРАВОВАЯ БАЗА

1. Конституция Кыргызской Республики, принятая референдумом (всенародным голосованием) 27 июня 2010 года.
2. Уголовный кодекс Кыргызской Республики от 1 октября 1997 года № 68, в редакции Закона от 8 мая 2012 года № 48.
3. Уголовно-процессуальный кодекс Кыргызской Республики от 30 июня 1999 года № 62, в редакции от 8 мая 2012 года № 48.
4. Уголовно-исполнительный кодекс Кыргызской Республики от 13 декабря 1999 года № 142, в редакции Закона от 10 февраля 2010 года № 27.
5. Постановление Пленума Верховного суда Кыргызской Республики «О судебном приговоре» от 27 февраля 2009 г. № 8.

## СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

1. Комментарий к уголовному кодексу Кыргызской Республики. – Б.: Издательство «Академия», 2004.
2. Комментарий к уголовно-процессуальному кодексу Кыргызской Республики. – Б., 2008.
3. С.О. Сереброва, С.П. Сереброва. Образцы процессуальных документов с комментариями (судебное производство). – М.: Юрайт-Издат, 2005.

## **1. Общая характеристика преступлений против собственности**

Родовым объектом преступлений, предусмотренных гл. 21 Уголовного кодекса Кыргызской Республики (УК КР), являются отношения собственности, то есть общественные отношения в сфере распределения материальных благ, предназначенных для индивидуального или коллективного потребления, либо для осуществления производственной деятельности.

Некоторые из преступлений, предусмотренных главой 21 УК КР, являются двоубъектными. Это характерно для преступлений против собственности, связанных с применением насилия: разбой, вымогательство, грабеж, неправомерное завладение автомобилем или иным автомототранспортным средством с применением насилия.

В насильственных имущественных преступлениях основным объектом является собственность, дополнительным – личность потерпевшего.

В УК КР виды преступлений против собственности могут быть систематизированы следующим образом:

- корыстные преступления, связанные с неправомерным извлечением имущественной выгоды: кража, мошенничество, присвоение или растрата, грабеж, разбой;
- преступление, примыкающее к хищениям: вымогательство;
- иные корыстные преступления: причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием; неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством;
- преступления, не связанные с извлечением имущественной выгоды: умышленное уничтожение или повреждение имущества; уничтожение или повреждение имущества по неосторожности.

Непосредственным объектом при совершении конкретного преступления может выступать любая форма собственности.

В собственности могут находиться предприятия, земельные участки, здания, сооружения, оборудование, сырье и материалы, деньги, ценные бумаги, другое имущество производственного, потребительского, социального, культурного и иного назначения, а также продукты интеллектуального или творческого труда.

### **1.1. Предмет преступлений**

Предметом преступлений против собственности могут являться далеко не все из перечисленных объектов права собственности, а только те, которым характерен ряд определенных признаков.

1) **Физический признак.** Предмет преступлений против собственности всегда материален, обладает признаком вещи. Таковыми могут быть любые вещи, создаваемые человеком и обладающие материальной или духовной ценностью, деньги, ценные бумаги, имеющие нарицательную стоимость, документы, служащие эквивалентами денег.

Не могут быть отнесены к предметам этой группы преступлений объекты интеллектуальной собственности.

Продукты интеллектуальной собственности, в том числе имеющие материальные носители, охраняются главой УК КР, видовым объектом которой выступают конституционные права и свободы граждан.

Документы неимущественного характера, а также не имеющие стоимости, но предоставляющие право на получение имущества (багажные квитанции, накладные и т.п.), не могут быть предметом данного преступления.

Хищение же их с целью использования для получения имущества является приготовлением к совершению мошенничества.

Работы и услуги также не являются предметами рассматриваемых преступлений, ибо они не обладают признаком вещи. Исключение составляет такое преступление как вымогательство, где в качестве предмета могут быть действия имущественного характера, которые в обычном порядке выполняются за вознаграждение, плату.

При посягательстве на собственность предметом обычно служит движимое имущество (различные предметы обихода, личного потребления, транспортные средства и т.п.), хотя при совершении некоторых преступлений в качестве предмета выступает и недвижимое имущество (например, дача – при вымогательстве, завладение приватизированными квартирами путем обмана или злоупотребления доверием).

Предметом преступлений против собственности может быть только имущество, находящееся в обороте, владение которым не требует специального разрешения. Поэтому хищение предметов, изъятых из оборота, таких как оружие, взрывчатые вещества, наркотические

и радиоактивные вещества, квалифицируется по специальным статьям, входящим в главу «Преступления против общественной безопасности» и в главу «Преступления против здоровья населения и общественной нравственности» УК КР.

2) Социальный признак. Предмет преступлений против собственности должен быть овеществлен трудом человека.

Не могут признаваться предметом преступлений против собственности природные ресурсы и такие одушевленные и неодушевленные предметы, которые не являются носителями материального труда человека (лес, дикие животные, рыба в океане и т.п.).

Незаконная добыча рыбы и иных водных животных, незаконная охота и незаконная вырубка деревьев и кустарников могут повлечь уголовную ответственность лишь по статьям УК КР, включенными в главу «Экологические преступления».

Другое дело, если лес уже заготовлен человеком, рыба выловлена или выращена в искусственном водоеме, дикие животные пойманы и находятся в зоопарке. Все они могут признаваться предметом преступлений против собственности, так как в них овеществлен труд человека.

3) Экономический признак. Предмет преступления против собственности должен обладать определенной экономической ценностью.

Предметом преступлений против собственности нельзя признавать легитимационные знаки (жетоны камеры хранения, гардеробные номерки и др.), документы, дающие право на получение того или иного имущества (именные сберегательные книжки, багажные и ломбардные квитанции и др.). Они могут использоваться виновным лишь как средство совершения других преступлений.

Похищение, уничтожение, повреждение или сокрытие таких документов, в зависимости от обстоятельств дела, должно квалифицироваться по ст. 348 УК КР, либо как приготовление к хищению.

Однако, предметом преступных посягательств на собственность могут служить ценные бумаги (акции, облигации, приватизационные чеки, валюта КР и других государств).

4) Юридический признак. Предметом преступлений против собственности может выступать лишь чужое имущество, т.е. имущество, не находящееся в собственности или законном владении виновного.

Отсюда вытекает, что предметом этих преступлений не может быть имущество, принадлежащее виновному на праве общей (долевой или совместной) собственности (имущество супружов, членов семьи и других лиц, совместно ведущих трудовое хозяйство).

Несколько отличается правовая природа имущества, находящегося на умершем, либо при нем. До момента захоронения умершего собственник такого имущества определяется в соответствии с правом наследования и потому это имущество может являться предметом преступлений против собственности. После захоронения посягательство на собственность невозможно.

Похищение находящихся в могиле предметов квалифицируется как преступление против общественной нравственности по ст. 263 УК КР (надругательство над телами умерших и местами их захоронения).

## 1.2. Объективная сторона

Объективная сторона преступлений против собственности характеризуется в основном активными действиями.

Лишь уничтожение или повреждение имущества по неосторожности может совершаться путем бездействия.

Большинство преступлений против собственности имеет материальный состав.

Их объективная сторона состоит из 3-х элементов:

- описанного в законе противоправного деяния;
- предусмотренных в диспозиции нормы вредных последствий в виде имущественного вреда, а также
- причинной связи между противоправным поведением и вредными последствиями.

Лишь составы разбоя, вымогательства и неправомерного завладения автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения сконструированы законодателем как **формальные**.

Эти преступления считаются оконченными с момента совершения указанного в законе противоправного деяния независимо от наступления вредных последствий.

Во многих преступлениях против собственности есть обязательный элемент объективной стороны – способ совершения преступления. **Например, насильственный или ненасильственный, тайный или открытый, путем обмана и злоупотребления доверием.**

### **1.3. Субъективная сторона**

С субъективной стороны лишь одно преступление против собственности может совершаться с неосторожной формой вины – уничтожение или повреждение чужого имущества по неосторожности.

Остальные совершаются умышленно. Причем только умышленное уничтожение или повреждение чужого имущества может быть совершено как с прямым, так и с косвенным умыслом. Остальные – только с прямым умыслом.

В ч. 2 ст. 174 УК КР имеется двойная форма вины.

Обязательные признаки большинства преступлений против собственности (корыстные мотив и цель) – извлечение незаконной на-живы.

### **1.4. Субъект преступления**

По общему правилу субъект преступлений против собственности общий. Лишь в одном преступлении (присвоении или растрате) специальный субъект является обязательным элементом состава преступления.

В некоторых других преступлениях специальный субъект может выступать в качестве признака квалифицированного состава, напри-мер, присвоение или растрата, совершенное лицом с использованием своего служебного положения.

### **1.5. Возраст наступления уголовной ответственности**

С точки зрения возраста наступления уголовной ответственности все преступления против собственности делятся на 2 группы:

- 1) с 16 лет наступает ответственность за мошенничество, присвоение и растрату, причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием, умышленное уничтожение или повреждение имущества без отягчающих обстоятельств, уничтожение или повреждение имущества по неосторожности;
- 2) ответственность за кражу, грабеж, разбой, вымогательство, неправомерное завладение автомобилем или иным автотранспортным средством, умышленное уничтожение или повреждение имущества при отягчающих обстоятельствах установлена с 14 лет.

### **2. Хищение чужого имущества**

Среди преступлений против собственности наиболее распространенными и представляющими повышенную общественную опасность являются хищения.

#### **2.1. Понятие хищения**

Под хищением понимаются совершенные с корыстной целью противоправные безвозмездные изъятия и (или) обращение чужого имущества в пользу виновного или других лиц, причинившие ущерб собственнику или иному владельцу этого имущества.

Основное содержание понятия хищения составляет не указание на форму собственности, а совокупность определенных объективных и субъективных признаков.

Сформулированное в законе понятие хищения позволяет определить обязательный для этой группы преступлений предмет – чужое имущество.

Признаки предмета хищения нами были рассмотрены выше.

Объективная сторона хищения характеризуется активными действиями, выражающимися в противоправном, безвозмездном изъятии и (или) обращение чужого имущества в пользу виновного или других лиц, в причинении имущественного ущерба собственнику или иному законному владельцу этого имущества.

Изъятие означает отторжение, обособление части имущества от общей имущественной массы, находящейся в обладании собственника или лица, во владении которого оно находится. Если имущество по каким-либо причинам уже выбыло из обладания собственника (утеряно, выброшено на свалку и т.п.), то завладение таким предметом не образует хищения.

В результате изъятия имущество фактически выводится из принадлежности собственнику, обособляется от другого имущества, что лишает собственника фактической возможности владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом по своему усмотрению.

Изъятие имущества при хищении сопровождается обращением его виновным в свою пользу или пользу других лиц. Обращение чужого имущества в пользу виновного или других лиц означает установление фактического обладания вещью, использование товарно-материальных ценностей в интересах самого виновного или других лиц.

Похитивший имущество фактически владеет, пользуется или распоряжается им как своим собственным, извлекает из него полезные свойства. При этом юридически виновный собственником похищенного не становится, поскольку хищение не влечет за собой утрату потерпевшим права собственности на похищенную вещь.

Однако, объективная сторона хищения имеет место также в случаях, когда обращение чужого имущества в пользу виновного или других лиц не соединено с его предварительным изъятием. Так, при хищении путем присвоения или растраты, обращение имущества в пользу виновного или других лиц происходит без его предварительного изъятия, поскольку к этому моменту имущество уже находится в фактическом обладании виновного.

## 2.2. Признаки хищения

Обязательным признаком хищения выступает его противоправность. Признак противоправности означает, что хищение осуществляется не только способом, запрещенным законом (объективная противоправность), но и при отсутствии у виновного прав на это имущество (субъективная противоправность). То есть лицо изымает чужое имущество без каких-либо законных оснований для этого и без согласия собственника или иного владельца.

Однако, изъятие совместного (общего) или спорного имущества, либо имущества, в отношении которого изымающий предполагает, хотя и ошибочно, наличие у него определенных прав, не образует состава хищения, но может повлечь ответственность за самоуправство или иные преступления.

К признакам хищения, характеризующим объективную сторону, относится безвозмездность изъятия. Это означает, что преступник не компенсирует стоимость изъятого имущества, не оставляет взамен какого-либо эквивалента.

Эквивалент может быть денежным, натуральным и трудовым. При денежном эквиваленте собственник, либо законный владелец, взамен изъятого имущества, получает денежную сумму полностью, либо в значительной мере компенсирующую стоимость похищенного. При натуральном эквиваленте собственнику передается другая вещь.

Если данная вещь равна по стоимости, хищения нет из-за отсутствия признака безвозмездности. Если вещь меньшая по стоимости, то безвозмездность изъятия имеет место.

Вопрос об эквивалентности решается на основе конкретных обстоятельств дела, с учетом, в необходимых случаях, мнения потерпевших. При частичном возмещении этот факт учитывается при определении размера похищенного.

Компенсация изъятого имущества возможна путем личного трудового участия. Чаще всего вопрос о трудовой компенсации возникает при хищении денег в виде заработной платы или платы по договору подряда. В данном случае, если работы фактически были выполнены, хищение отсутствует.

Если же заработка плата начислялась и получалась за работы, которые фактически не были выполнены – налицо безвозмездность изъятия и состав хищения.

Безвозмездность изъятия чужого имущества неразрывно связана с наступлением в результате этого преступления общественно опасных последствий в виде причинения собственнику или иному lawному владельцу имущественного ущерба.

При хищениях материальный ущерб должен выражаться в виде прямого реального ущерба. Размер имущественного ущерба при хищении определяется стоимостью похищенного, выражющейся в его цене.

При определении стоимости похищенного имущества следует исходить, в зависимости от обстоятельств приобретения его собственником, из государственных розничных, рыночных или комиссионных цен на момент совершения преступления. При отсутствии цены стоимость имущества определяется на основании заключения экспертов.

## 2.3. Виды хищений

В зависимости от размера причиненного ущерба, хищение можно разделить на следующие виды:

- 1) Мелкое хищение. Мелким признается хищение на сумму, не превышающую расчетного показателя, установленного законом КР. УК КР исключает ответственность за мелкое хищение как самостоятельный вид преступления.

Грабеж и разбой, независимо от стоимости похищенного, всегда является преступлением. Общественная опасность данных форм хищения в значительной степени объясняется способом изъятия имущества, а не размером похищенного.

- 2) Хищение в незначительном размере. Незначительным может быть признано хищение, когда сумма похищенного не превышает 2000 сом.
- 3) Хищение имущества, причинившее значительный ущерб гражданину. Деяния, предусмотренные в статьях настоящей главы, признаются совершенными в значительном размере, если стоимость похищенного имущества в 20 раз превышает расчетный показатель, установленный законодательством КР на момент совершения преступления.
- 4) Хищение имущества в крупном размере. Крупным размером признается стоимость имущества в 10 000 раз превышающая расчетный показатель, установленный законодательством КР на момент совершения преступления.
- 5) Хищение имущества в особо крупном размере. Особо крупным размером признается стоимость имущества, превышающая в 25 000 раз расчетный показатель, установленный законодательством КР на момент совершения преступления.

## **2.4. Объективная сторона**

В качестве обязательного признака объективная сторона хищений включает причинную связь между общественно опасным деянием и наступившими последствиями в виде причинения реального имущественного ущерба собственнику или иному владельцу.

Доказанность фактов изъятия чужого имущества и причинение, в результате именно этого материального ущерба, является достаточным основанием для признания наличия причинной связи.

Хищением считается оконченным, когда имущество не только изъято, но виновный получил реальную возможность им распорядиться. Причем, речь идет только о возможности распоряжаться, а не о реальном распоряжении по своему усмотрению. Отсутствие такой возможности исключает квалификацию преступления как оконченного хищения.

*К примеру, работники тепличного комбината З. и М. по предварительному сговору между собой похитили со склада 20 ящиков клубники и, погрузив на автомашину, пытались вывезти с территории тепличного комбината, но были задержаны на проходной.*

Данное преступление должно квалифицироваться как покушение

на кражу, поскольку виновные не имели реальной возможности распорядиться данным имуществом по своему усмотрению.

С объективной стороны хищение сформулировано законодателем как материальный состав преступления. Исключение составляет только разбой, который законодатель определяет как формальный состав.

Хищение путем разбоя признается оконченным с момента нападения в целях хищения чужого имущества.

## **2.5. Субъективная сторона**

Субъективная сторона хищения характеризуется виной в виде прямого умысла.

Виновный:

- сознает, что незаконно и безвозмездно изымает и (или) обращает в свою пользу или пользу других лиц имущество;
- предвидит причинение собственнику или иному владельцу имущественного ущерба и
- желает его причинения.

В содержание умысла при хищении входит также сознание лицом способа хищения, а в соответствующих случаях – квалифицирующих признаков.

Обязательные признаки субъективной стороны хищения – корыстный мотив и корыстная цель.

Сущность корыстного мотива при хищении состоит в побуждениях паразитического характера, в стремлении удовлетворить свои материальные потребности за чужой счет противоправными способами, путем завладения имуществом, на которое у виновного нет никаких прав.

Корыстная цель при хищении заключается в стремлении получить фактическую возможность владеть, пользоваться и распоряжаться чужим имуществом как своим собственным.

Незаконное изъятие чужого имущества без корыстной цели не образует хищения.

В силу отсутствия корыстной цели не может квалифицироваться как хищение так называемое временное позаимствование. Например, когда кассир берет во временное личное пользование деньги из кассы с их последующим возвратом.

## **2.6. Субъект хищения**

Субъектом хищения чужого имущества может быть вменяемое лицо, достигшее к моменту совершения преступления установленного возраста в соответствии со ст. 18 УК КР.

## **2.7. Способ хищения**

В уголовном законодательстве ответственность за хищение чужого имущества дифференцируется в зависимости от того, каким способом совершается посягательство на отношение собственности.

Изъятие имущества может быть:

- тайным или открытым;
- насильственным или ненасильственным;
- совершенным путем обмана или злоупотребления доверием и т.д.

Способ изъятия имущества как объективное обстоятельство, характеризующее хищение, существенно влияет на степень общественной опасности преступления и поэтому учитывается законодателем.

## **2.7. Формы хищений**

Действующее уголовное законодательство различает шесть форм хищения в зависимости от способа изъятия имущества:

- 1) кража – тайное изъятие имущества;
- 2) мошенничество – завладение имуществом путем обмана или злоупотребления доверием;
- 3) присвоение вверенного имущества;
- 4) растрата вверенного имущества;
- 5) грабеж – открытое изъятие чужого имущества;
- 6) разбой – насильственный способ изъятия имущества.

Использование служебного положения при завладении имуществом не признается самостоятельной формой хищения, а рассматривается как квалифицирующий признак 3-х форм хищения: мошенничества, присвоения, растраты.

Каждой из названных форм хищения присущи свои особенности, отличающие один состав от другого.

Поэтому точное установление юридических признаков каждой формы хищения – непременное условие правильной квалификации преступления.

## **3. Кража**

Основной юридический признак кражи (ст. 164 УК КР) – тайный характер, именно тайный способ изъятия отличает кражу от иных форм хищения.

Для признания содеянного тайным, следует учитывать объективный и субъективный критерии.

### **3.1. Объективный критерий**

Объективный критерий характеризует отношение к совершенному со стороны посторонних лиц или лиц, ведающих имуществом: сознание или не осознание ими противоправности изъятия имущества.

Можно выделить следующие варианты:

- 1) изъятие происходит в отсутствие собственника, законного владельца, либо посторонних лиц. *Например, Т. проходя мимо дома, увидел, как женщина развесила белье на веревке. Дождавшись, когда женщина войдет в дом, он снял с веревки мужской плащ и пытался с ним скрыться, но был задержан;*
- 2) изъятие происходит в присутствии перечисленных выше лиц, но незаметно для них. *Например, А. и К. на квартире своего знакомого Л. распивали спиртные напитки. Л. сильно опьянел и лег на диван. А. и К., воспользовавшись этим, сняли с его руки часы и скрылись;*
- 3) изъятие возможно в присутствии указанных лиц и заметно, очевидно для них, но они не осознают преступного и противоправного характера действий виновного. *Например, похищение в присутствии малолетних, не понимающих происшедшего или душевнобольного человека.*
- 4) Кража будет и тогда, когда она совершается в присутствии и на глазах посторонних лиц, однако они полагают, что имущество не похищается, а изымается правомерно. Такое впечатление у очевидцев создает сам похититель путем обмана, выдавая себя за владельца вещи. *Например, гражданин спокойно садится на стоящий возле дома велосипед и уезжает. Прохожие и лица, находящиеся около этого места, как правило, не подозревают, что он украл велосипед.*
- 5) Четвертый вариант состоит в том, что имущество изымается в присутствии других лиц, очевидно для них, но они не жела-

ют препятствовать преступнику, ибо одобрительно относятся к его поведению, и преступник это понимает и рассчитывает на это. В данном случае речь идет о хищении в присутствии близких родственников преступника, друзей, которых нельзя назвать посторонними.

### 3.2. Субъективный критерий

Субъективный критерий характеризует психическое отношение преступника в процессе изъятия. При краже лицо считает, что оно изымает имущество тайно, незаметно для собственника, законного владельца и иных лиц, и желает совершить изъятие именно тайно.

Если само лицо считало, что действует тайно, а объективно процесс изъятия наблюдается какими-либо лицами, действия следует квалифицировать как кражу.

Кража – это ненасильственное преступление, имущество изымается помимо воли собственника, но не вопреки ей.

Если действия виновного были начаты как кража, но преступник был обнаружен на стадии покушения и, несмотря на это, продолжил свои действия, кража перерастает в грабеж.

Если преступник для изъятия имущества или его удержания применил насилие, то его действия перерастают в насильственный грабеж или в разбой.

Если насилие было применено после совершения кражи с целью избежать задержания, такого перерастания нет. Действия виновного следует квалифицировать как покушение на кражу и преступление против жизни или здоровья.

Преступление считается оконченным с момента, когда виновный изъял чужое имущество и получил реальную возможность распорядиться им по своему усмотрению, независимо от того, удалось ли ему эту возможность реализовать.

Субъективная сторона кражи характеризуется виной в виде прямого умысла.

Виновный:

- сознает, что тайным способом незаконно и безвоздемно извлекает чужое имущество;
- предвидит, что в результате его действий собственнику или владельцу имущества будет причинен материальный ущерб, и
- желает причинить такой ущерб указанным способом.

При этом он руководствуется корыстным мотивом и преследует цель незаконного извлечения наживы.

Субъект данного преступления – лицо, достигшее 14 лет.

### 3.3. Квалифицирующие признаки

Совершение кражи представляет повышенную общественную опасность при наличии отягчающих (квалифицирующих и особо квалифицирующих) обстоятельств. В этих случаях закон усиливает ответственность.

В частях 2, 3, 4 ст. 164 УК КР предусмотрена ответственность за квалифицированную кражу, совершенную:

- группой лиц;
- группой лиц по предварительному сговору;
- в значительном размере;
- из одежды или ручной клади, находящейся при потерпевшем (карманная кража);
- с незаконным проникновением в жилище или иное хранилище;
- в крупном размере;
- организованной преступной группой;
- в особо крупном размере;
- лицом, ранее судимым два или более раза за хищение, либо вымогательство.

#### 3.3.1. Совершение кражи группой лиц по предварительному сговору

Кража признается совершенной группой лиц по предварительному сговору, если в ней участвовали 2 или более лица, заранее договорившихся о совместном совершении преступления.

Сговор может касаться места, времени, способа совершения преступления и т.п. Важно, чтобы он состоялся до начала выполнения объективной стороны кражи, во время приготовления или непосредственно перед покушением.

Сговор, имевший место во время совершения кражи, не считается предварительным, ответственность в таких случаях наступает по ч. 1 ст. 164 УК КР.

По признаку группы с предварительным сговором могут квалифицироваться действия только тех лиц, которые непосредственно

участвовали в краже как соисполнители преступления. При этом не обязательно, чтобы все они выполняли одинаковые действия. Одни из них могут обеспечивать доступ к имуществу, другие производить его изъятие, либо стоять на страже или выполнять другие исполнительские функции.

Таким образом, соисполнительство не исключает распределения ролей между участниками кражи. При этом действия соисполнителей квалифицируются без ссылки на ст. 30 УК КР.

Лица, которые непосредственно не участвовали в совершении кражи, а ограничились подстрекательством или обещанием скрыть похищенное или иным путем содействовать краже, должны нести ответственность по ст. ст. 30, 164 УК КР.

Лица, совершившие кражу в группе по предварительному сговору, несут ответственность в полной стоимости похищенного, независимо от доли каждого соучастника.

### **3.3.2. Совершение кражи в значительном размере**

При квалификации действий лица, совершившего кражу, по признаку причинения гражданину значительного ущерба, следует руководствоваться примечанием к ст. 164 УК КР и учитывать:

- имущественное положение потерпевшего;
- размер заработной платы, пенсии;
- наличие у потерпевшего иждивенцев;
- совокупный доход членов семьи, с которыми он ведет совместное хозяйство и др.

Под значительным ущербом имеется в виду реальный материальный ущерб, а не упущенная выгода. Если умысел виновного не конкретизирован, квалификация должна наступать по фактически причиненному ущербу.

### **3.3.3. Совершение кражи из одежды или ручной клади, находящейся при потерпевшем (карманная кража)**

Решая вопрос о наличии признака кражи из одежды, сумки или другой ручной клади, находившейся при потерпевшем, следует исходить из того, что речь идет как о краже из кармана (одежды), так и из других предметов, находящихся при потерпевшем. Например, *кражка из портфеля, чемодана путем незаметного надреза бритвой или ножом и извлечение содержимого*.

### **3.3.4. Совершение кражи с незаконным проникновением в жилище или иное хранилище**

Повышенная общественная опасность таких хищений состоит в возможности причинения большого имущественного ущерба и в особом упорстве виновного в достижении корыстной цели.

Под жилищем понимается помещение, предназначенное для постоянного или временного проживания людей, в котором находится имеющееся у них имущество.

К жилищу относятся также составные его части (например, кладовая, веранда).

Вместе с тем в понятие «жилище» не включаются погреба, амбары, гаражи и другие помещения, обособленные от жилых построек.

Под жилищем следует понимать:

- индивидуальный жилой дом, с входящими в него жилыми и нежилыми помещениями;
- жилое помещение, независимо от формы собственности, входящее в жилищный фонд и пригодное для постоянного или временного проживания;
- иное помещение или строение, не входящее в жилищный фонд, но предназначенное для временного проживания.

Под помещением понимаются строения и сооружения, независимо от форм собственности, предназначенные для временного нахождения людей или размещения материальных ценностей в производственных или иных служебных целях. Оно может быть как постоянным, так и времененным, как стационарным, так и передвижным.

Под помещением понимается внутренняя часть строения или сооружения, в которых находится имущество, — завод, фабрика, цех, корабль, банк, музей, почтовое отделение, магазин, театр, гостиница, санаторий, учебное заведение, спортивное сооружение и другие служебные или производственные здания.

Данным понятием охватываются также церковь и другие помещения, предназначенные для отправления религиозного культа.

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

Иное хранилище — это отведенные для постоянного или временного хранения материальных ценностей участки территорий, обеспечен-

ные охраной; передвижные автолавки, рефрижераторы, контейнеры, сейфы и другие хранилища. Имеется в виду хранилище, представляющее определенное препятствие для доступа к имуществу.

Поэтому нельзя относить к хранилищу сооружения, не образующие преграду свободному доступу к имуществу (открытая платформа, баржа, открытый колхозный ток и т.п.). Если же к открытой платформе, барже, току приставлена охрана, то они охватываются понятием «хранилище».

Хранилище следует отличать от емкостей, вместилищ и упаковок вещей, необходимых для хранения, перевозки или переноса. Повреждение таких емкостей и похищение находящегося в них имущества не охватывается понятием «проникновение в хранилище».

Проникновение – это недозволенный доступ к имуществу. Под проникновением следует понимать тайное или открытое вторжение в любое помещение, либо иное хранилище.

Проникновение может совершаться:

- с преодолением препятствий;
- с разрушением запирных устройств;
- с преодолением сопротивления людей;
- либо без этих признаков;
- с помощью приспособлений, когда виновный извлекает похищенные предметы без входа в соответствующее помещение.

При краже оно чаще всего выражается в применении виновным технических средств, нарушении целости самого хранилища – пролом в стене, кровле, ограде, подкоп под помещение, повреждение окон, дверей и т.п.

Решая вопрос о наличии признака проникновения, необходимо выяснить, с какой целью виновный оказался в помещении, либо ином хранилище и когда именно у него возник умысел на завладение чужим имуществом. Если лицо находилось там сначала без намерения совершить кражу, но затем совершило это преступление, то в его действиях отсутствует признак проникновения.

Проникновение в жилище, помещение или иное хранилище может совершаться путем обмана, когда виновный, посредством различных приемов и ухищрений, побуждает потерпевшего впустить его в помещение. Для этого используются форменная одежда, поддельное удостоверение личности и иные способы.

Обманное проникновение в помещение усматривается и в случа-

ях, когда виновный с целью совершения кражи незаметно остается внутри помещения при его закрытии.

Любое обманное проникновение в помещение и изъятие находящегося в нем имущества образует кражу, квалифицируемую по п. 2 ч. 3 ст. 164 УК КР.

Данный квалифицирующий признак не может быть усмотрен, если кража совершается лицом, имеющим доступ в помещение в силу служебного положения или выполняемой работы. *Например, кражса, совершенная грузчиком, работающим на складе, а также хищение со склада, совершенное посторонним лицом, но имевшим доступ в указанное помещение.*

Цель тайного завладения имуществом должна предшествовать проникновению в жилище, помещение или иное хранилище. Не может быть вменен этот квалифицирующий признак, если умысел на кражу возник после того, как лицо оказалось в чужом помещении.

Проникновение в жилище, помещение или иное хранилище может быть совершено одним или несколькими лицами: Ответственность по этому признаку наступает не только тогда, когда они все вместе проникли в помещение, но и в случаях, когда одно лицо проникло, а другие приняли участие в изъятии имущества из помещения.

Если проникновение в жилище, помещение или иное хранилище сопровождалось уничтожением или повреждением запирающих устройств, порчей стен, сейфов и т.п., содеянное должно дополнительно квалифицироваться по ст. 174 УК КР.

### 3.3.5. Совершение кражи в крупном размере

Под кражей, совершенной в крупном размере, следует признавать случаи, когда размер похищенного превышает в 10 000 раз расчетный показатель, установленный законодательством КР на момент совершения преступления.

Умысел виновного должен быть направлен на завладение имуществом в крупном размере.

Если же он не был осуществлен по не зависящим от виновного обстоятельствам, содеянное должно квалифицироваться как покушение на хищение в крупном размере.

Если же виновный принимал участие в эпизодах, которые в совокупности не образуют крупного хищения, содеянное не может квалифицироваться по этому признаку.

### **3.3.6. Совершение кражи организованной группой**

Кража, совершенная организованной группой, является особо квалифицированным составом кражи.

Организованность группы может выражаться в подготовке как нескольких, так и одного преступления, требующего тщательного планирования совместных действий, распределения ролей между соучастниками, оснащения орудиями, средствами, техникой.

Действия всех участников этой группы квалифицируются одинаково – по п. 1 ч. 4 ст. 164 УК КР. Однако, ответственность наступает дифференцированно.

Организатор, либо руководитель группы подлежит ответственности за все совершенные группой преступления, если они охватывались его умыслом. Другие участники группы несут ответственность только за те кражи, в подготовке или совершении которых они участвовали.

При краже, совершенной группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, размер причиненного ущерба определяется общей стоимостью похищенного имущества, без учета того, какая часть досталась каждому из соучастников преступления.

### **3.3.7. Совершение кражи в особо крупном размере**

В этом случае стоимость похищенного имущества превышает в 25 000 раз расчетный показатель, установленный законодательством КР на момент совершения преступления.

### **3.3.8. Совершение кражи лицом, ранее судимым два или более раз за хищение, либо вымогательство**

Ранее судимым признается лицо, имеющее судимость за одно или несколько преступлений, если судимости в установленном законом порядке не были погашены или сняты.

## **4. Мошенничество**

Мошенничеству (ст. 166 УК КР) как форме хищения присущи все признаки хищения.

Предметом мошенничества может быть не только имущество, но и право на него, что реально обеспечивает в дальнейшем возможность фактического завладения им, пользования и распоряжения.

## **4.1. Квалифицирующие признаки**

### **4.1.1. Совершение мошенничества лицом с использованием своего служебного положения**

Квалифицирующие признаки мошенничества, в основном, совпадают с квалифицирующими признаками кражи, за исключением совершения мошенничества лицом с использованием своего служебного положения.

По данному признаку могут быть квалифицированы все случаи мошеннического использования служебного положения как должностными лицами государственных органов, органов местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждений, так и руководителями и служащими коммерческих и некоммерческих организаций, не являющихся государственными органами, органами местного самоуправления, государственными и муниципальными учреждениями.

Мошенническое использование названными лицами своего служебного положения предполагает завладение имуществом, в отношении которого они не были наделены определенными полномочиями.

Способом завладения чужим имуществом является обман собственника или иного владельца имущества. Виновный вводит потерпевшего в заблуждение искажением фактов или умолчанием об известных ему обстоятельствах. В результате обмана потерпевший сам передает преступнику имущество.

Добровольность передачи имущества при этом **мнимая**, так как обусловлена обманом.

## **5. Грабеж**

Грабежом (ст. 167 УК КР) является такое хищение, которое совершается в присутствии собственника или иного владельца имущества, либо на виду у посторонних, когда лицо, совершающее это преступление, сознает, что присутствующие при этом лица понимают противоправный характер его действий, независимо от того, принимали ли они меры к пресечению этих действий или нет.

Грабеж содержит все объективные и субъективные признаки хищения, так как является одной из его форм.

В отличие от кражи при грабеже изъятие имущества происходит открыто.

Если присутствующие при совершении преступления лица не осознают противоправность связанных с этим действий, либо являются близкими родственниками или соучастниками виновного, который рассчитывает в связи с этим на то, что изъятие имущества останется тайным, налицо не грабеж, а кражи.

Действия виновного квалифицируются как грабеж, если он, намереваясь совершить тайное хищение, будучи застигнутым на месте совершения преступления, продолжил изъятие имущества на глазах у потерпевшего или других лиц.

Перерастание кражи в грабеж при изложенных обстоятельствах возможно только до полного завладения имуществом и получения возможности им распоряжаться, так как с этого момента кража считается оконченной.

Грабеж также признается оконченным с момента завладения виновным чужим имуществом и получения возможности распоряжаться им как собственным.

Если виновный считает, что он совершает хищение тайно, не видит или не осознает, что за его действиями наблюдают, преступление квалифицируется как кража.

Захват или другие действия, направленные на завладение чужим имуществом из хулиганских побуждений, с целью его уничтожения по различным мотивам или временного использования, а также в связи с действительным или предполагаемым правом на это имущество, не образуют состава грабежа, но могут, в зависимости от обстоятельств дела, квалифицироваться как хулиганство, уничтожение имущества, самоуправство и др.

## 5.1. Квалифицирующие признаки

### 5.1.1. Совершение грабежа с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья

Специфическим для грабежа является признак, состоящий в применении насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо угрозы применения такого насилия.

Выделяя насильственный грабеж в качестве квалифицированного состава, законодатель исходит из повышенной общественной опасности действий виновного, посягающего не только на собственность, но и на личность – ее свободу и телесную неприкосновенность.

К насилию, не опасному для жизни или здоровья, относится причинение легкого вреда здоровью, не повлекшее расстройства здоровья или утраты трудоспособности.

Это поверхностные повреждения в виде небольших ран, кровоподтеков, ссадин и т.д. К разряду такого насилия относятся также побои и иные насильственные действия, связанные с причинением потерпевшему лишь физической боли, но не повлекшие последствий, указанных в ст. 112 УК РФ. Это незначительные, скоро проходящие последствия, слабые недомогания, не оставившие видимых следов.

Понятием насилия, не опасного для здоровья, охватывается также лишение или ограничение свободы потерпевшего, если эти действия направлены к тому, чтобы лишить его возможности воспрепятствовать изъятию имущества.

При ненасильственном ограничении свободы потерпевшего, когда отсутствует воздействие на его телесную неприкосновенность, содеянное должно квалифицироваться как простой грабеж.

Насильственный грабеж образует введение в организм потерпевшего веществ, не представляющих опасности для его жизни или здоровья. Важно, чтобы целью таких действий было завладение чужим имуществом.

Насилие при грабеже является средством завладения чужим имуществом или средством его удержания. Поэтому насилие, которое виновный применяет с целью избежать задержания после оконченной кражи, не может превратить ее в грабеж.

Насильственный грабеж включает, помимо применения физического насилия, не опасного для жизни и здоровья, угрозу применения такого насилия. Психическое насилие, применяемое при нападениях, как правило, выражается в крайних формах устрашения. Вместе с тем не исключаются случаи угрозы насилием, не представляющим опасности для здоровья потерпевшего.

Установление характера угрозы представляет определенные трудности, поскольку приходится иметь дело не с реально причиненным вредом, а с вредом вероятным, предполагаемым. Вопрос этот решается с учетом места совершения преступления, числа преступников, отсутствия возможности позвать на помощь и т.д.

Содержание квалифицирующих признаков грабежа, как совершение его:

- с проникновением в жилище, помещение или иное хранилище;

- организованной преступной группой;
- в особо крупном размере;
- лицом, ранее судимым два или более раза за хищение либо вымогательство, совпадает с признаками кражи (ст. 164 УК КР).

## 6. Разбой

Разбой (ст. 168 УК КР) – одна из наиболее опасных насильственных форм хищения чужого имущества, которая посягает одновременно на собственность, а также на жизнь и здоровье потерпевшего.

Посягательство на личность потерпевшего является средством завладения имуществом.

Объективная сторона разбоя выражается в открытом или тайном нападении на потерпевшего (нападение из засады, на спящего и т.д.), совершенном с применением насилия, опасного для жизни и здоровья, либо с угрозой применения такого насилия.

Под насилием, опасным для жизни и здоровья, следует понимать такое насилие, которое причинило здоровью потерпевшего тяжкий вред или вред средней тяжести, либо легкий вред, вызвавший кратковременное расстройство здоровья или незначительную стойкую утрату общей трудоспособности.

Таковым признается и насилие, которое причинило потерпевшему легкий вред без расстройства здоровья, либо не причинило вреда, однако в момент причинения создавало реальную опасность для жизни или здоровья потерпевшего:

Как разбой должно квалифицироваться введение в организм потерпевшего опасных для жизни и здоровья сильнодействующих, ядовитых или одурманивающих веществ с целью приведения его таким способом в беспомощное состояние и завладения чужим имуществом.

### 6.1. Квалифицирующие признаки

#### 6.1.1. Совершение разбоя с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия

Квалифицирующие признаки разбоя, в основном, совпадают с соответствующими признаками кражи.

Характерным только для разбоя является совершение его с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия.

Рассматриваемый квалифицирующий признак предполагает применение не только огнестрельного, холодного, метательного, пневматического или газового оружия, но и других предметов, могущих по своим свойствам заменить оружие. Таковыми могут быть любые предметы, фактически использованные виновным при нападении (бритва, топор, камень, молоток и т.п.).

При этом не имеет значения, были эти предметы припасены заранее или взяты непосредственно на месте преступления.

Для квалификации разбоя по этому признаку необходимо установить не просто наличие у виновного оружия или других предметов, но и факт их применения.

В свою очередь, применение оружия или других предметов может заключаться как в физическом воздействии на потерпевшего, так и в психическом, т.е. в угрозе оружием (выстрел в воздух, прицеливание или иная демонстрация оружия). Нельзя усматривать наличие этого признака, если виновный высказывает лишь словесную угрозу применения оружия без его демонстрации.

Квалификация разбоя по этому признаку исключается и в тех случаях, когда виновный для устрашения потерпевшего использует зарядом негодное оружие или имитирующие его предметы (макет пистолета, пистолет-зажигалка, игрушечный кинжал). Виновный в этих случаях рассчитывает исключительно на психологический эффект, достаточный для простого, но не для квалифицированного разбоя.

Применение при разбойном нападении газового пистолета или газового баллончика квалифицируется как разбой при отягчающих обстоятельствах, если газ в баллончике или патроне представлял опасность для жизни или здоровья потерпевшего.

#### 6.1.2. Совершение разбоя с причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего

Причинение при разбое тяжкого вреда здоровью потерпевшего выражается в причинении последствий, признаки которых определены в ст. 104 УК КР. Дополнительной квалификации по этой статье не требуется.

В то же время, если от причиненного тяжкого вреда здоровью наступила по неосторожности смерть потерпевшего, действия виновного квалифицируются по ч. 4 ст. 104 УК КР.

При разграничении разбоя и насильственного грабежа различие

между ними определяется характером примененного к потерпевшему насилия.

Разбой представляет собой нападение, совершенное с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, а насильственный грабеж предполагает не опасное для жизни или здоровья воздействие на потерпевшего.

Различие следует проводить и по моменту окончания этих преступлений. Если разбой считается оконченным с момента нападения, то для оконченного грабежа необходимо, чтобы виновный завладел чужим имуществом.

Кроме того, при разграничении разбоя и грабежа следует учитывать способ действий виновного. Насилие с целью завладения чужим имуществом, соединенное с применением оружия или других предметов, используемых в качестве оружия, должно рассматриваться как разбой, независимо от характера наступивших последствий.

## 7. Вымогательство

Вымогательство (ст. 169 УК КР), будучи посягательством на чужое имущество, по объективным и субъективным признакам мало отличается от насильственных форм хищения – разбоя и грабежа, соединенного с насилием.

Вымогательство посягает не только на собственность, но и на имущественные права (наследственные, жилищные и др.) и служит способом завладения чужим имуществом.

При вымогательстве используется угроза как средство психического насилия. Реальность угрозы может подкрепляться применением физического насилия.

Объективная сторона вымогательства состоит из 2-х слагаемых:

- предъявления имущественных требований и

- угрозы причинения потерпевшему не желательных последствий.

Угроза при вымогательстве служит средством достижения виновным цели и должна быть реальной.

При ограничении вымогательства от грабежа и разбоя следует учитывать, что если при грабеже и разбое насилие является средством завладения имуществом или его удержания, то при вымогательстве оно подкрепляет угрозу.

Завладение имуществом при грабеже и разбое происходит одновременно с совершением насильственных действий, либо сразу по-

сле их совершения, тогда как при вымогательстве умысел виновного направлен на получение требуемого имущества в будущем.

Если же вымогательство сопряжено с непосредственным изъятием имущества потерпевшего, то, при наличии реальной совокупности преступлений, эти действия должны дополнительно квалифицироваться, в зависимости от характера примененного насилия, как грабеж или разбой.

Вымогательство признается оконченным преступлением, как только виновный предъявит требование передачи чужого имущества или права на имущество или совершения других действий имущественного характера, даже если имущество и не удалось получить.

Субъективная сторона вымогательства предполагает наличие у виновного прямого умысла и корыстной цели. Виновный осознает, что предъявляет незаконное имущественное требование, причем в качестве средства воздействия на потерпевшего использует угрозу, и желает таким путем добиться передачи ему чужого имущества или права на него. При этом не имеет значения, намерен ли виновный привести свою угрозу в исполнение при отказе потерпевшего исполнить его требование.

### 7.1. Квалифицирующие признаки

#### 7.1.1. Совершение вымогательства с применением насилия

Вымогательство, совершенное с применением насилия, выражается в реальном нанесении потерпевшему или его близким побоев, причинении легкого или средней тяжести вреда их здоровью.

Если при грабеже насилие является средством завладения имуществом, то при вымогательстве оно подкрепляет угрозу.

#### 7.1.2. Совершение вымогательства с причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего

При квалификации вымогательства, совершенного с причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего, следует исходить из признаков тяжкого вреда, указанных в ст. 104 УК КР. Дополнительной квалификации содеянного по этой статье не требуется.

Реальное причинение тяжкого вреда здоровью не меняет вымогательской сущности действий виновного, поскольку и в этих случаях

насилие выступает как форма устрашения потерпевшего, а не средство завладения имуществом.

## 8. Присвоение или растрата

Как присвоение (ст. 171 УК КР) следует рассматривать неправомерное удержание (невозвращение) чужого имущества, вверенного виновному с целью обращения его в свою пользу.

Растрата (ст. 171 УК КР) представляет собой в любой форме отчуждение третьим лицам или потребление виновным вверенного ему чужого имущества.

Виновный, в силу служебного положения, может быть наделен правом распоряжаться, вверенным ему или находящимся в его ведении, чужим имуществом.

Переход от правомерного владения чужим имуществом к неправомерному при наличии других объективных и субъективных признаков хищения определяет момент совершения преступления.

Как присвоение, либо растрата, вверенного или находящегося в ведении государственного или общественного имущества, должно квалифицироваться незаконное безвозмездное обращение в свою собственность или в собственность другого лица имущества, находящегося в правомерном владении виновного, который, в силу должностных обязанностей, договорных отношений или специального поручения, осуществлял в отношении этого имущества полномочия по его распоряжению, управлению, доставке или хранению. *Например, кладовщик, экспедитор, агент по снабжению, продавец, кассир и другие лица.*

Хищение государственного или общественного имущества, совершенное лицом, не обладающим указанными выше полномочиями, но имеющим к нему доступ в связи с порученной работой, либо выполнением служебных обязанностей, подлежит квалификации как кража.

### 8.1. Квалифицирующие признаки

Содержание квалифицирующих и особо квалифицирующих признаков присвоения и растраты, в основном, совпадает с аналогичными признаками кражи и мошенничества.

#### 8.1.1. Присвоение и растрата с использованием служебного положения

Присвоение и растрата с использованием служебного положения возможны не только в отношении вверенного должностному лицу имущества, но и в отношении имущества, которое было непосредственно вверено подчиненным ему лицам, но должностное лицо имело право оперативно-хозяйственного распоряжения материальными ценностями.

Присвоение и растрата с использованием служебного положения может проявляться:

- в незаконном покрытии должностным лицом личной задолженности по учреждению за счет государственных средств;
- в незаконном назначении и выплате различных платежей лицам, не имеющим права на их получение;
- в обращении в свою пользу имущества, накопленного за счет нарушений норм расходования сырья, нарушения технологии производства, завышения норм естественной убыли и др.

Внесение должностным лицом ложных сведений в официальные документы с целью облегчения или сокрытия совершенного присвоения или растраты требует дополнительной квалификации по соответствующей статье УК КР.

## 9. Неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством

Предмет данного преступления (ст. 172 УК КР) – автомобиль или любое другое механическое самоходное транспортное средство, имеющее автомобильный двигатель с соответствующими характеристиками.

Завладение предметом данного преступления выражается в удалении его с места стоянки любым способом.

Преступление следует считать оконченным с момента, когда транспортное средство уведено с места стоянки.

Расстояние, на которое удалено транспортное средство от места стоянки, для квалификации преступления значения не имеет.

Субъектом преступления является лицо, достигшее 14 лет.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом на завладение транспортным средством без цели хищения.

При установлении умысла на хищение транспортного средства

действия лица надлежит квалифицировать по соответствующим статьям УК КР, предусматривающим ответственность за хищение чужого имущества.

Дополнительной квалификации этих действий по ст. 17<sup>е</sup> УК КР не требуется.

Не могут квалифицироваться как неправомерное завладение транспортным средством действия лица, самовольно использовавшего его, если это лицо является штатным водителем этого транспортного средства.

## **9.1. Квалифицирующие признаки**

Содержание квалифицирующих и особо квалифицирующих признаков рассматриваемого преступления совпадает с аналогичными признаками кражи, насильственного грабежа и разбоя.

### **9.1.1. Совершение угона группой лиц по предварительному сговору и организованной группой**

Для угона, совершенного группой лиц по предварительному сговору и организованной группой важно, чтобы соучастники тем или иным путем принимали участие в угоне.

При этом не обязательно непосредственное управление автомобилем или иным транспортным средством, соучастник может и не находиться в угоняемом транспортном средстве, необходимо лишь, чтобы выполненная им функция оказала содействие угону.

Вместе с тем, если действия соучастника выражались только в даче советов, предоставлении технических средств, либо в заранее обещанном укрывательстве преступления, то содеянное надлежит квалифицировать со ссылкой на ст. 30 УК КР, как подстрекательство или пособничество в угоне.

### **9.1.2. Совершение угона с применением насилия, не опасного для жизни и здоровья потерпевшего**

Под насилием, не опасным для жизни или здоровья потерпевшего, а также угрозой применения такого насилия, имеется в виду нанесение потерпевшему побоев или совершение иных насильственных действий, причинивших физическую боль, но не повлекших кратковременного расстройства здоровья или незначительной стойкой

утраты общей трудоспособности. Важно лишь, чтобы насилие было средством завладения автомобилем или транспортным средством, т.е. находилось с ним в причинной связи.

### **9.1.2. Совершение угона с применением насилия, опасного для жизни и здоровья потерпевшего**

Понятие насилия, опасного для жизни или здоровья и угрозы применения такого насилия, было раскрыто при рассмотрении состава разбоя.

Потерпевшим при насильственном угоне может быть водитель транспортного средства, лицо, осуществляющее его охрану, а равно иные лица, препятствующие угону.

## **10. Причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием**

Способ совершения данного преступления (ст. 173 УК КР) (обман, злоупотребление доверием) аналогичен способу, используемому при мошенничестве. Однако, данное преступление, в связи с отсутствием признаков хищения (изъятие имущества), таковым не является.

*Например, ущерб собственнику или иному владельцу имущества с использованием обмана или злоупотребления доверием может быть причинен путем уклонения от уплаты различных законных платежей, незаконной эксплуатации в личных целях имущества, вверенного по работе, безбилетного провоза за вознаграждение пассажиров или грузов проводниками и т.п.*

Преступление признается оконченным с момента причинения имущественного ущерба.

Субъектом преступления являются должностные лица, достигшие 16 лет.

При совершении подобных действий должностными лицами с использованием ими своих должностных полномочий ответственность наступает по ст. 171 УК КР.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом и корыстной целью.

Содержание квалифицирующих и особо квалифицирующих признаков рассматриваемого состава преступления в основном совпадает с аналогичными признаками кражи (ст. 164 УК КР).

По п. 3 ч. 3 ст. 173 УК КР должны квалифицироваться случаи совершения преступления лицом, ранее два или более раза судимым не только за хищение, либо вымогательство, но также и за причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием.

## 11. Умышленные уничтожение или повреждение имущества

Предметом преступления (ст. 174 УК КР) является любое имущество, уничтожение или повреждение которого влечет причинение значительного ущерба.

Под **уничтожением** имущества понимается приведение вещи в полную негодность, когда она навсегда утрачивает свою хозяйственную-экономическую ценность и не может быть использована по своему назначению. Под **повреждением** понимается причинение вещи такого вреда, когда она без восстановления (ремонта) не может быть использована по своему обычному назначению. Умышленные уничтожение или повреждение чужого имущества являются преступлением при условии причинения значительного ущерба.

Субъектом преступления может быть лицо, достигшее 16 лет, а по ч. 2 ст. 174 УК КР ответственность наступает с 14 лет.

Субъективная сторона характеризуется тем, что преступление может быть совершено и с прямым, и с косвенным умыслом. Цель и мотивы совершения преступления имеют значение только для ограничения этого преступления от других, например от хулиганства (ст. 234 УК КР).

Умышленное уничтожение или повреждение чужого имущества, совершенное из хулиганских побуждений путем поджога, взрыва или иным общеопасным способом, имеют место в том случае, если фактические обстоятельства совпадают с осознанием виновным того, что он действует из хулиганских побуждений и общеопасным способом, т.е. его действия создают угрозу причинения вреда людям или чужому имуществу.

### 11.1. Квалифицирующие признаки

#### 11.1.1. Совершение умышленного уничтожения или повреждения чужого имущества путем поджога, взрыва или иным общеопасным способом, либо с причинением тяжких последствий

Квалифицирующим признаком преступления является совершение его путем поджога, взрыва или иным общеопасным способом, либо с причинением тяжких последствий.

Поджог – это уничтожение или повреждение чужого имущества с помощью огня, переходящего в пожар. Уничтожение или повреждение имущества посредством огня, не переходящего в пожар (например, сожжение имущества в печи или на костре), не образует рассматриваемого квалифицирующего признака. Содеянное в таких случаях квалифицируется по ч. 1 ст. 174 УК КР.

Под **общеопасным способом** уничтожения или повреждения имущества имеется в виду, например, затопление, обвал, использование стихийных разрушительных сил, не поддающихся управлению и создающих опасность для большого числа людей. Вместе с тем, поджог имущества вдали от населенных пунктов, каких-либо строений, не создающий опасности для людей, не может быть признан общеопасным.

К иным тяжким последствиям относятся:

- причинение вреда здоровью граждан;
- уничтожение особо ценного имущества;
- приостановление работы предприятия, учреждения или организации;
- невыполнение договорных обязательств, повлекшее причинение крупного имущественного ущерба;
- наступление общественного бедствия, лишившего людей крова, топлива, пищи, одежды.

Причинение смерти человеку при умышленном уничтожении или повреждении имущества предполагает только неосторожную вину к этому последствию.

При умышленной вине по отношению к смерти человека содеянное следует квалифицировать по совокупности умышленного уничтожения или повреждения чужого имущества и умышленного убийства.

## **12. Неосторожное уничтожение или повреждение имущества**

Уголовная ответственность за данное преступление (ст. 176 УК КР) наступает только в случае причинения крупного ущерба и при условии, если уничтожение или повреждение имущества совершены путем неосторожного обращения с огнем или иными источниками повышенной опасности, либо повлекшие тяжкие последствия.

Преступление совершается по неосторожности в виде легкомыслия или небрежности.

Субъектами рассматриваемого преступления могут быть достигшие 16-летнего возраста, как частные, так и должностные лица, если неосторожные действия последних не были связаны с выполнением ими своих служебных обязанностей.

### **12.1. Квалифицирующие признаки**

#### **12.1.1. Совершение преступления путем неосторожного обращения с огнем или иными источниками повышенной опасности, либо повлекшие тяжкие последствия**

Неосторожное обращение может выразиться в нарушении специальных правил безопасности, либо общепринятых правил необходимой предосторожности. Это может быть активное поведение виновного, либо бездействие, повлекшее наступление тяжких последствий.

Источниками повышенной опасности (кроме огня) признаются горючие и ядовитые жидкости, электрооборудование, транспортные средства, механизмы, взрывчатые вещества.

## **НОРМАТИВНО-ПРАВОВАЯ БАЗА ДЛЯ ПРАКТИКИ**

1. Уголовный кодекс Кыргызской Республики. – Бишкек: Административно-правовой комитет Правительства КР, 2006.
2. Уголовный кодекс Кыргызской Республики. – Бишкек: Административно-правовой комитет Правительства КР, 2006.
3. Постановление Акимата города Бишкека от 26.06.2007 № 445 «Об утверждении Правил о порядке рассмотрения судом уголовных дел в Бишкеке».
4. Постановление Министерства юстиции Кыргызской Республики от 24.06.2005 № 19 «Об утверждении Правил о порядке рассмотрения судом уголовных дел в Бишкеке».
5. Постановление Научно-исследовательского института по вопросам уголовной прокуратуры и судопроизводства «О судебной практике по уголовным делам в Бишкеке».
6. Постановление Национального института по вопросам уголовной прокуратуры и судопроизводства «О судебной практике по уголовным делам в Бишкеке».
7. Постановление Административного комитета Правительства Кыргызской Республики от 18.06.2007 № 425 «Об утверждении Правил о порядке рассмотрения судом уголовных дел в Бишкеке».

**И. Н. Воронцова,**  
судья Бишкекского  
городского суда

## **ГЛАВА 8.**

# **ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ОБЩЕСТВЕННОЙ БЕЗОПАСНОСТИ И ОБЩЕСТВЕННОГО ПОРЯДКА**

1. Курдаков В.Н. Сборник нормативных документов по уголовным преступлениям. М.: «Юридическая литература», 1992.
2. Сборник Постановлений Пленума Высшего суда Кыргызской Республики по уголовным делам (1992–2006). – Бишкек: Административный комитет Правительства Кыргызской Республики, А. К. Шагиевцева. – В., 2009.
3. Бакум М.Н., Тилле А.А. Обратная связь закону. – М., 1969 г.
4. Курдаков В.Н. Общая теория квалификации преступлений. М.: Юрайт, 2008.

## СОДЕРЖАНИЕ

1. Преступления против общественной безопасности и общественного порядка.....	238
1.1. Терроризм (ст. 226 УК КР).....	238
1.2. Захват заложников (ст. 227 УК КР) .....	240
1.3. Заведомо ложное сообщение об акте терроризма (ст. 228 УК КР) .....	240
1.4. Незаконное вооруженное формирование, бандитизм, преступное сообщество (ст. 229 УК КР) .....	241
1.5. Бандитизм, преступное сообщество (ст. 230 УК КР).....	242
1.6. Организация преступного сообщества (преступной организации) (ст. 231 УК КР) .....	243
1.7. Хулиганство (ст. 234 УК КР).....	244
2. Преступления против здоровья населения и общественной нравственности .....	246
2.1. Незаконный оборот наркотических средств.....	246
2.2. Судебно-химическая экспертиза, судебно-наркологическая экспертиза .....	249
3. Преступления против безопасности движения и эксплуатации транспорта (ст. 281 УК КР) .....	251
3.1. Общая характеристика .....	251
3.2. Анализ и оценка представленных доказательств .....	252
3.3. Судебная экспертиза .....	254

## НОРМАТИВНО-ПРАВОВАЯ БАЗА

1. Уголовный кодекс Кыргызской Республики от 1 октября 1997 года № 68, в редакции Закона от 8 мая 2012 года № 48.
2. Уголовно-процессуальный кодекс Кыргызской Республики от 30 июня 1999 года № 62, в редакции от 8 мая 2012 года № 48.
3. Постановление Пленума Верховного суда Кыргызской Республики «О судебном приговоре» от 27 февраля 2009 г. № 8.
4. Постановление Пленума Верховного суда Кыргызской Республики «Об улучшении организации судебных процессов, повышении культуры их проведения и усиления воспитательного воздействия судебной деятельности» от 16 июля 1993 г.
5. Постановление Пленума Верховного суда Кыргызской Республики «О судебной практике по делам об автотранспортных преступлениях» от 2 апреля 1993 г. № 2.
6. Постановление Пленума Верховного суда Кыргызской Республики «О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с наркотическими средствами, психотропными, сильнодействующими и ядовитыми веществами» от 2 февраля 2001 г. № 1.
7. Постановление Пленума Верховного суда Кыргызской Республики «О применении судами Закона Кыргызской Республики от 25 июня 2007 г. № 91 по уголовным делам о преступлениях, связанных с наркотиками» от 14 марта 2008 г. № 4.

## СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

1. Кудрявцев В.Н. Общая теория квалификации преступлений. – М.: «Юридическая литература», 1972.
2. Сборник Постановлений Пленума Верховного суда Кыргызской Республики по уголовным делам (1991-2009гг) // под ред. Г.У. Калиевой, А.К. Шагивалиева. – Б., 2009.
3. Блумм М.И., Тилле А.А. Обратная сила закона. – М., 1969 г.
4. Кудрявцев В.Н. Общая теория квалификации преступлений. – М., 1999 г.

# 1. Преступления против общественной безопасности и общественного порядка

Обеспечение безопасности гражданина Кыргызской Республики, ее населения в целом, является конституционной обязанностью государства, всех ветвей власти.

Общественная безопасность предполагает наличие определенных условий, закрепленных в соответствующих правовых нормах, строгое соблюдение которых гарантирует охрану жизни и здоровья граждан, неприкосновенность их имущества, а равно нормальную деятельность государственных и общественных организаций.

Уголовный кодекс КР (УК КР) рассматривает общественную безопасность в качестве составного элемента большой группы общественных отношений, обеспечивающих не только общественную безопасность в узком смысле, но также:

- общественный порядок;
- здоровье населения;
- общественную нравственность;
- экологическую безопасность;
- безопасность движения и эксплуатации транспорта.

Вся совокупность этих общественных отношений именуется в разделе 9 УК КР общественной безопасностью (в широком смысле) и общественным порядком, которые выступают в качестве родового объекта преступлений. Данный раздел в Особенной части УК КР самый крупный, он включает 69 статей.

Под преступлениями против общественной безопасности понимаются общественно опасные действия (действия или бездействие), сопряженные с нарушениями правил, обеспечивающих общественную безопасность и причиняющие им существенный вред или создающие угрозу такого вреда.

## 1.1. Терроризм (ст. 226 УК КР)

Терроризм предполагает наличие специальной цели давления на органы власти или международные организации путем применения крайних мер насилия, либо угрозы применения таких мер для достижения нужных преступникам результатов. *Например, дезорганизация работы органов власти, получение уступок со стороны власти и т.д.*

Ст. 226 УК КР предусматривает ответственность только за часть действий, входящих в общепринятое понятие терроризма.

Под иными действиями, кроме взрыва и поджога, следует понимать любые действия, способные повлечь указанные в ч. 1 ст. 226 УК КР последствия.

Причинение значительного имущественного ущерба применительно к данной статье не связано с определенной стоимостью.

Определяющим является, насколько уничтожение или повреждение этого имущества, либо угроза такого уничтожения способны повлиять на сознание населения или на действия органов власти.

Этот признак должен применяться в зависимости от того, насколько устрашающим является способ уничтожения имущества.

Под иными тяжкими последствиями следует понимать причинение вреда здоровью людей, длительное нарушение работы предприятий, общественного транспорта, связи, значительное заражение местности, дезорганизацию работы органов власти и управления и т.д.

Угроза совершить террористический акт влечет ответственность независимо от возможности ее реализации, а также от намерения лица привести ее в исполнение.

Необходимо только, чтобы такая угроза вызывала у властей и населения опасения ее осуществления.

Форма распространения угрозы не имеет значения для квалификации.

Как правило, в угрозе должны быть 2 элемента:

- характер общественно опасных действий, совершением которых угрожают;
- мотивы и цели их совершения (обычно требования совершиТЬ или иные действия).

В соответствии с примечанием к ст. 226 УК КР лицо, участвовавшее в подготовке террористического акта, освобождается от уголовной ответственности, если оно своевременным предупреждением органов власти или иным путем способствовало предотвращению осуществления террористического акта и если в действиях этого лица не содержится иного преступления.

Особенностью данной нормы является наличие ряда условий для того, чтобы сообщение о готовящемся террористическом акте послужило основанием для освобождения от уголовной ответственности.

Сообщение должно быть:

- своевременным;
- сделано тем органам власти, которые в состоянии принять меры для предотвращения террористического акта.

### **1.2. Захват заложников (ст. 227 УК КР)**

Захват заложников признается преступлением международного характера.

Целью преступления является совершение представителями государства, организациями, либо гражданами определенных действий, как условия для освобождения заложника.

Именно специфичность цели отличает предусмотренное преступление от других преступлений, также связанных с незаконным лишением человека свободы.

Захват заложника, как правило, связан с угрозой причинения вреда его жизни или здоровью в случае невыполнения предъявленных государству, организации или гражданину требований.

Для квалификации преступления не имеет значения характер требования, законным или незаконным оно является.

Лицо, добровольно освободившее заложника, освобождается от уголовной ответственности только за действия, предусмотренные ст. 227 УК КР.

Если же при захвате заложника совершены действия, предусмотренные другими статьями УК КР (причинение вреда здоровью, умышленное уничтожение чужого имущества, преступное нарушение правил, регулирующих изготовление, приобретение и использование оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ, организация незаконного вооруженного формирования или участие в нем и т.д.), то освобождение заложника не освобождает от уголовной ответственности за эти действия.

### **1.3. Заведомо ложное сообщение об акте терроризма (ст. 228 УК КР)**

Опасность данного преступления заключается:

- в дезорганизации деятельности органов власти и охраны правопорядка;
- отвлечение сил и средств на проверку ложных сообщений;
- причинение материального ущерба, вызванного нарушением

нормального ритма работы организаций, учреждений и транспортных средств.

Состав преступления образуют только заведомо ложные сообщения о готовящемся акте терроризма.

Не влекут ответственность по этой статье заведомо ложные сообщения о, якобы, совершенных актах терроризма или о намерении определенных лиц совершить такой акт (в последнем случае наступает ответственность за заведомо ложный донос).

Не влияют на квалификацию преступления формы и способы сообщения заведомо ложных сведений. Достаточно, чтобы лицо было уверено, что его сообщение достигнет цели.

Заведомо ложное сообщение о готовящемся террористическом акте, сопровождающееся выдвижением условий органам власти, либо переданное в целях нарушения общественной безопасности или устрашения населения, образует состав преступления, предусмотренного ст. 226 УК КР (терроризм).

### **1.4. Незаконное вооруженное формирование, бандитизм, преступное сообщество (ст. 229 УК КР)**

Незаконное вооруженное формирование – это устойчивое объединение лиц, обладающих оружием.

Для него характерна внутренняя организация, наличие командования.

Незаконные вооруженные формирования могут быть разной степени организованности, численности и оснащенности, что для квалификации значения не имеет.

Данная статья предусматривает ответственность за создание, руководство вооруженным формированием, а также за участие в нем.

Создание незаконного вооруженного формирования означает организационную деятельность, способствующую их образованию и функционированию.

Она может выражаться в идеином обосновании необходимости создания незаконного вооруженного формирования, планировании работы по их формированию, приобретению оружия и боеприпасов для незаконного вооруженного формирования, вовлечение людей в их состав и т.д.

Руководство незаконным вооруженным формированием выражается в осуществлении управленческих функций, как в отношении всего формирования, так и его части.

Участие в незаконном вооруженном формировании может выражаться в 2-х формах:

- непосредственное вхождение в его состав;
- работа по обеспечению его деятельности.

Согласно примечанию к ст. 229 УК КР, от уголовной ответственности, по этой статье, освобождается лицо, добровольно прекратившее участие в незаконном вооруженном формировании и сдавшее оружие.

Добровольное прекращение участия в незаконном вооруженном формировании следует отличать от вынужденного прекращения такого участия в силу обстоятельств, угрожающих жизни и здоровью участника незаконного вооруженного формирования (например, при блокировании силами охраны правопорядка), которое не влечет освобождения от уголовной ответственности.

Если участник незаконного вооруженного формирования не был вооружен, для освобождения его от уголовной ответственности достаточно факта добровольного прекращения в незаконном вооруженном формировании.

## **1.5. Бандитизм, преступное сообщество (ст. 230 УК КР)**

Для признания группы лиц, объединившихся в целях нападения на граждан или организации, бандой необходимы 2 признака:

- **устойчивость.** Об устойчивости банды могут свидетельствовать такие признаки как стабильность ее состава и организационных структур, сплоченность ее членов, постоянство форм и методов преступной деятельности;
- **вооруженность** означает наличие оружия хотя бы у одного из ее членов и осведомленность об этом других членов банды, осознающих возможность его применения.

Создание банды – любая работа по ее организации, в том числе сговор, подыскание соучастников, приобретение оружия, разработка планов и распространение ролей среди ее участников и т.п.

Под руководством бандой имеется в виду выполнение одним или

несколькими лицами командных функций внутри банды по соглашению между ее членами.

Участие в банде предполагает вхождение в ее состав, независимо от участия в совершаемых ею нападениях.

Субъектом участия в таких нападениях могут быть как члены банды, так и присоединившиеся к ним лица, сознавшие, что они участвуют в нападениях, совершенных вооруженной бандой.

Участие в банде может также выражаться в укрывательстве ее членов, оружия, имущества, добытого преступным путем, создании условий, препятствующих нападению и иных активных действиях, обеспечивающих ее деятельность.

## **1.6. Организация преступного сообщества (преступной организации) (ст. 231 УК КР)**

Особенность данного преступления состоит в установлении уголовной ответственности за сам факт организаторской деятельности по созданию преступного сообщества (преступной организации) для совершения тяжких или особо тяжких преступлений или участие в нем, независимо от реального совершения таких преступлений.

Уголовная ответственность наступает за создание таких преступных организаций для совершения как одного, так и нескольких преступлений.

Ответственность по данной статье наступает за:

- руководство таким сообществом (организацией) или входящим в него (не) структурным подразделением;
- координацию преступных действий, создание устойчивых связей между различными самостоятельно действующими организованными группами;
- разработку планов и создание условий для совершения преступлений такими группами или раздел сфер преступного влияния и преступных доходов между ними, совершенные лицом с использованием своего влияния на участников организованных групп;
- участие в собрании организаторов, руководителей (лидеров) или иных представителей преступных организованных групп в целях совершения хотя бы одного тяжкого или особо тяжкого преступления.

Преступление признается совершенным преступным сообществом (преступной организацией), если оно совершено структуриро-

ванной организованной группой (организацией) или объединением организованных групп, действующих под единым руководством, члены которых объединены в целях совместного совершения одного или нескольких тяжких или особо тяжких преступлений для получения прямо или косвенно финансовой или иной материальной выгоды.

Преступное сообщество по своим целям и способам объединения – наиболее опасная разновидность соучастия с предварительным сговором.

Признаки преступного сообщества:

- сплоченность (устойчивость);
- организованность.

### 1.7. Хулиганство (ст. 234 УК КР)

Хулиганство является одним из наиболее распространенных видов преступлений.

Дела о хулиганстве занимают значительное место в общем количестве уголовных дел, рассматриваемых в судах.

Специфика судебного рассмотрения этой категории дел во многом определяется многообразием форм конкретных хулиганских проявлений, особенностями состава преступления, сложностью его квалификации, а также необходимостью ограничения его не только от смежных преступлений, но и от одноименного административно наказуемого правонарушения.

Перечисленные в ч. 1 ст. 234 УК КР признаки хулиганства определяют в общих чертах предмет доказывания этого преступления.

О событии хулиганства свидетельствует факт совершения действий, грубо нарушающих общественный порядок или нормы общепринятого поведения.

В каждом случае обязательному доказыванию подлежат оба признака, характеризующие действия подсудимого.

При установлении судом события хулиганства предполагается выявление обстоятельств, подлежащих доказыванию и характеризующих особенности данного преступления.

К ним относятся: время, место, способ, обстановка совершения хулиганства, объект, а также иные важные обстоятельства в зависимости от их значения для понимания существа преступления.

Способ совершения хулиганства – это важное обстоятельство, которое характеризует событие преступления.

Такие действия как нецензурная брань в общественном месте, приставание к прохожим, толкание граждан, нанесение им оскорблений, произнесение угроз и т.п., сами по себе считаются неуважительными к обществу и нарушающими общественный порядок.

По каждому делу обязательно выясняется обстановка, в которой произошло преступление.

В связи с этим должно быть исследовано поведение свидетелей, потерпевших и иных лиц до начала хулиганства, в процессе его совершения и после окончания преступных действий.

По делам, где подсудимый, потерпевший и свидетели знакомы между собой, выясняется характер взаимоотношений между этими лицами и форма их проявления в процессе совершения подсудимым хулиганских действий.

Объектом посягательства при хулиганстве является общественный порядок.

Следовательно, к обстоятельствам, подлежащим доказыванию по делам о хулиганстве, относятся факты, свидетельствующие о нарушении общественного порядка.

Для квалификации действий виновного как хулиганство, нарушение общественного порядка или норм общепринятого поведения должно быть сопряжено с насилием, либо угрозой его применения, а равно с уничтожением или повреждением имущества.

Действия, внешне подпадающие под объективные признаки хулиганства, однако, совершенные на почве личных неприязненных отношений, сложившихся между виновным и потерпевшим, не могут квалифицироваться как хулиганство.

Нанесение оскорблений, побоев, причинение вреда здоровью и другие подобные действия, совершенные в семье, квартире, в отношении родственников, знакомых и вызванные личными неприязненными отношениями, неправильными действиями потерпевших и т.п., должны квалифицироваться по статьям УК КР, предусматривающим ответственность за преступления против личности.

Например, исключается хулиганский мотив при ссоре между водителями вследствие имевшего место дорожно-транспортного происшествия; при ссоре между лицами, возникшей на почве ранее имевшего место неправомерного или аморального поведения одной из сторон.

Тем не менее, если ссора на почве личных неприязненных отноше-

ний перерастает в нарушение общественного порядка, отвечающее внешним признакам хулиганства, и виновный начинает действовать уже из хулиганских побуждений, то содеянное следует квалифицировать уже как хулиганство.

Отличие хулиганства от преступлений против личности можно провести по 3 признакам:

- по объекту;
- по тяжести ущерба, причиненного потерпевшему;
- по содержанию умысла и мотива.

## 2. Преступления против здоровья населения и общественной нравственности

Опасность рассматриваемых преступлений заключается в том, что они посягают на общественные отношения, обеспечивающие здоровье населения, а также на установленный государством порядок оборота наркотических средств и психотропных веществ.

### 2.1. Незаконный оборот наркотических средств

К наркотическим средствам относятся вещества синтетического или естественного происхождения, препараты, растения, включенные в перечень наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в КР, в соответствии с законодательством КР, международными договорами, в том числе Единой конвенцией о наркотических средствах 1961 года.

Наркотические средства перечислены в 2-х списках, указанного Перечня:

- 1) наркотические средства, оборот которых в КР запрещен (Список 1);
- 2) наркотические средства, оборот которых в КР ограничен (Список 2).

Психотропными веществами являются вещества синтетического или естественного происхождения, препараты, природные материалы, включенные в перечень наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в КР.

Прекурсорами признаются вещества, используемые при производстве, изготовлении, переработке наркотических средств и психотропных веществ.

Аналоги наркотических средств и психотропных веществ – это запрещенные для оборота вещества синтетического или естественного происхождения, химическая структура и свойства которых сходны с химической структурой и со свойствами наркотических средств и психотропных веществ, психоактивное действие которых они воспроизводят.

Сильнодействующими признаются вещества, не являющиеся наркотическими, оказывающие одурманивающее воздействие на человека и способные причинить смерть или вред здоровью.

Такие вещества, будучи принятые не по назначению врача, даже в незначительных дозах вызывают осложнения здоровья.

К ядовитым веществам относятся вещества, оказывающие токсическое (отравляющее) воздействие на организм человека и способные причинять смерть или вред здоровью.

Для определения вида средств или веществ (наркотическое, психотропное, сильнодействующее или ядовитое), их названий и происхождения, способа изготовления или переработки, а также для установления принадлежности растений к культурам, содержащим наркотические средства, требуется специальные познания, а поэтому суд должен располагать заключением экспертов или специалистов.

Незаконными признаются деяния, совершенные в нарушение правил, установленных международными договорами, ведомственными актами, инструкциями, регламентирующими порядок работы с наркотическими средствами и психотропными веществами.

Под незаконным приобретением следует понимать получение наркотических средств или психотропных веществ любым способом, в том числе:

- покупка;
- получение в дар;
- получение в качестве средства взаиморасчета за проделанную работу, оказанную услугу или в уплату долга;
- в обмен на другие товары и вещи;
- присвоение найденного;
- сбор дикорастущих растений или их частей, содержащих наркотические вещества (в том числе, на земельных участках сельскохозяйственных и иных предприятий, а также на земельных участках граждан, если эти растения не высевались и не выращивались);

- сбор остатков, находящихся на неохраняемых полях посевов наркодержащих растений после завершения их уборки.

**Хранением** надлежит считать любые умышленные действия, связанные с фактическим нахождением наркотических средств или психотропных веществ во владении виновного при себе, если это не связано с их перевозкой, в помещении, тайнике и других местах.

**Перевозка** означает перемещение любым видом транспорта, независимо от способа транспортировки и места хранения, из одного места нахождения в другое, в том числе из одного населенного пункта в другой, независимо от цели и способа транспортировки, места нахождения перемещаемых средств и веществ.

Не может квалифицироваться как незаконная перевозка, хранение лицом во время поездки наркотического средства или психотропного вещества в небольшом количестве, предназначенного для личного употребления.

**Изготовлением** называют умышленные действия, направленные на получение из наркотических растений, лекарственных, химических и иных веществ одного или нескольких готовых к использованию и употреблению наркотических средств или психотропных веществ.

Измельчение растения не является изготовлением.

Под пересылкой следует понимать перемещение в виде багажных отправлений, с нарочным, либо иным способом, когда транспортировка этих средств, веществ осуществляется без участия отправителя.

Незаконное перемещение наркотических средств или психотропных веществ через таможенную границу КР подлежит дополнительной квалификации по ст. 204 УК КР.

В случае незаконного приобретения, хранения, перевозки, изготовления без цели сбыта наркотических средств, психотропных веществ в размере, менее крупного, наступает административная ответственность.

Производство наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, либо прекурсоров – действия, направленные на серийное получение этих средств и веществ из химических веществ и (или) растений. *Например, с использованием специального химического или иного оборудования, в приспособленном помещении, путем изготовления партиями, в расфасованном виде или по определенной технологии.*

**Сбытом** называют любые способы возмездной или безвозмездной передачи другим лицам наркотических средств, психотропных

веществ или их аналогов, либо прекурсоров (*например, продажа, дарение, обмен, уплата долга, дача взаймы, введение инъекций другому лицу владельцу этого вещества или средства и т.п.*)

Об умысле на сбыт могут свидетельствовать как наличие соответствующей договоренности с потребителями, так и другие обстоятельства дела:

- значительный объем этих средств (веществ);
- приобретение их лицом для реализации;
- промышленный способ изготовления;
- специфическая тара, обеспечивающая быстрый сбыт;
- приобретение лицом, которое само их не употребляет.

Ответственность за сбыт наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, либо прекурсоров наступает независимо от их размера.

## 2.2. Судебно-химическая экспертиза, судебно-наркологическая экспертиза

Знакомясь с заключениями экспертов, следует обратить внимание на ряд существенных обстоятельств, имеющих значение для выводов о доказанности;

- достаточна ли компетентность экспертов в предмете исследования;
- согласуются ли сделанные выводы с методикой и научным обоснованием проведенного экспертного исследования;
- не вышли ли эксперты за пределы своих профессиональных знаний; если эксперт ответил на вопросы, которые относятся к компетенции других специалистов, то по делу следует провести комплексную экспертизу с привлечением соответствующих специалистов;
- дал ли эксперт заключение категорического характера, исключающее всякие сомнения или оно является вероятностным; вероятностное заключение, как косвенное доказательство, должно приниматься судом с большой степенью осторожности, а при отсутствии прямых доказательств, не вызывающих сомнений в их допустимости, не приниматься вовсе;
- нет ли в заключении каких-либо взаимоисключающих выводов; не было ли каких-либо разногласий между экспертами.

Следует отметить, что в соответствии со ст. 82 УПК КР заключение экспертизы считается доказательством, а сведения, сообщенные экспертом при допросе, таковыми не считаются.

В таких случаях суду необходимо решать вопрос о проведении дополнительной экспертизы.

Несмотря на большое значение, которое имеет заключение эксперта для дела, оно не обладает никакими преимуществами перед другими доказательствами.

В основе экспертизы лежат специальные познания, которыми обладает эксперт.

Эти познания дают ему возможность произвести необходимые исследования, которыми устанавливаются фактические данные, имеющие значение доказательств.

Он руководствуется при этом законом, предоставленными ему материалами и данными той области знаний, в которой эксперт сведущ.

Экспертное заключение может быть проведено только лицом, которое назначено в качестве эксперта в установленном законом порядке.

В связи с этим, никакие акты, либо справки ведомственных исследований или заключений, которые именуются экспертизами, не могут рассматриваться как заключение эксперта и служить основанием к отказу в проведении судебной экспертизы.

При проведении экспертизы наркотических веществ может быть установлено:

- относится ли представленное вещество к наркотическим, каков способ его изготовления (выпускается фармацевтической промышленностью, кустарным способом);
- имеются ли следы наркотического вещества на предмете;
- имеют ли общую родовую (групповую) принадлежность наркотические вещества (по признакам сырья, технологии переработки, условиям хранения и т.п.);
- каков способ, технология и иные характеристики кустарного производства наркотических веществ;
- принадлежат ли отдельные части (массы) наркотических веществ конкретному объему наркотического вещества (вещества в бутылке, в кармане и т.п.).

### 3. Преступления против безопасности движения и эксплуатации транспорта (ст. 281 УК КР)

#### 3.1. Общая характеристика

Дорожное движение – совокупность общественных отношений, возникающих в процессе перемещения людей и грузов с помощью транспортных средств или без таковых в пределах дорог.

Оно регламентировано специальным нормативным актом – Правилами дорожного движения КР.

Кроме того, существуют правила (инструкции, наставления, указания) технической эксплуатации для отдельных видов транспортных средств, учитывающие их специфику, правила перевозки пассажиров и грузов на некоторых видах и типах транспортных средств.

Правила устанавливают определенный порядок дорожного движения, иначе говоря, определяют сферу правового регулирования.

Эта сфера охватывает общественные отношения, связанные только с дорожным движением и не распространяется на другие виды движения (например, водный).

Под дорожным движением понимается сложная социально-техническая система, включающая пешеходов, водителей, пассажиров и различные транспортные средства, движение которых подчиняется определенным правилам.

Следовательно, речь идет о движении, которое осуществляется не только на дорогах, но и в иных местах: во дворе, на закрытых производственных территориях, на строительных площадках и т.д.

Уголовная ответственность наступает независимо от места, где было допущено нарушение правил безопасности движения или эксплуатации транспортных средств.

Нарушение правил дорожного движения может выражаться в:

- превышении скорости;
  - неправильном обгоне;
  - несоблюдении правил проезда железнодорожных переездов, пешеходных;
  - управлении транспортным средством в нетрезвом виде и т.п.
- Эксплуатация транспортных средств запрещается, если:
- не соблюдаются нормы эффективности торможения рабочей тормозной системы;
  - нарушена герметичность гидравлического тормозного привода;

- суммарный люфт в рулевом управлении превышает установленные значения;
- неисправны тягово-цепное и опорно-цепное устройства тягача прицепного звена, а также отсутствуют или неисправны предусмотренные их конструкцией страховочные тросы (цепи) имеются люфты в соединениях рамы мотоцикла с рамой бокового прицепа и т.д. Игнорирование указанных запретов образует нарушение правил эксплуатации транспортного средства.

Нарушение может проявляться и в несоблюдении:

- правил перевозки пассажиров или перевозки груза;
- правил технической эксплуатации и содержания подвижного состава автомобильного транспорта и др.

Признавая лицо виновным в нарушении Правил дорожного движения или эксплуатации транспортного средства, суды обязаны указывать в приговорах, какие именно правила им нарушены и в чем конкретно выразилось это нарушение.

Между нарушением правил дорожного движения или эксплуатации транспортного средства и наступившими последствиями (причинение менее тяжкого или тяжкого вреда здоровью человека) должна существовать причинная связь.

При наличии грубой неосторожности самого потерпевшего уголовная ответственность по ст. 281 УК КР исключается.

Уголовной ответственности за нарушение Правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств подлежит только лицо, управляющее транспортным средством.

Отсутствие водительского удостоверения, навыков управления транспортным средством не имеет значения для решения вопроса об уголовной ответственности.

### **3.2. Анализ и оценка представленных доказательств**

Преступные нарушения правил безопасности движения и эксплуатации автотранспорта происходит внезапно. Они внезапны нередко как для самого правонарушителя – виновного лица, так и для свидетелей, очевидцев и иных лиц.

Поэтому участники события обычно фиксируют в памяти обстоятельства, относящиеся к последствиям преступления (жертвы, раз-

рушения и т.п.), и недостаточно четко могут запомнить и рассказать о событиях, которые предшествовали несчастному случаю или дорожно-транспортному происшествию.

Случившееся травмирует психику участников события. Они не всегда могут дать правильные показания и оценить произошедшее, в связи с чем, принимают необдуманные решения.

По делам данной категории для выяснения вопросов, предусмотренных ст. 82 УПК КР, требуется наличие специальных познаний, в связи с чем следует привлекать экспертов и специалистов по различным отраслям знаний. А в случае необходимости назначать комплексную или комиссионную экспертизы.

Технические вопросы целесообразно выяснять со специалистами, выводы которых могут быть приняты во внимание судом при решении вопросов о причинной связи рассматриваемого действия с его последствиями, о степени вины и ответственности подсудимого и т.п.

Объективную возможность предотвращения вреда водителем следует оценивать, исходя из анализа субъективного и объективного критерии:

- возможности максимально быстро осознать опасность ситуации, принять правильное решение и предотвратить вред;
- характера ожидаемой опасности;
- внезапности возникновения препятствия;
- физических и психических свойств личности водителя, его профессиональной подготовки.

Полнота проведенного следствия в первую очередь определяется наличием в деле необходимых документов:

- плана и протокола осмотра места дорожно-транспортного происшествия;
- транспортного средства;
- схемы дорожно-транспортного происшествия, составленной инспектором ГУБДД;
- протоколов допроса потерпевшего, свидетелей, обвиняемого, при наличии трупа – заключения судебно-медицинской экспертизы.

Если по делу предъявлен гражданский иск, нужно установить наличие в деле документов, подтверждающих исковые требования:

- акт о техническом состоянии транспортного средства после дорожно-транспортного происшествия;
- затраты на его восстановление, текущий и капитальный ремонт;

- стоимость причиненного вреда имуществу потерпевшего;
  - затраты на лечение и восстановление здоровья потерпевшего.
- При проведении судебного разбирательства важно обратить внимание на следующие вопросы:
- уяснение дорожной обстановки в момент возникновения дорожно-транспортного происшествия для оценки правомерности действий водителя транспортного средства:
    - характер дорожной магистрали;
    - ширина проезжей части;
    - количество полос движения;
    - тип и состояние дорожного покрытия;
    - уклон, радиус поворота;
    - обзорность, освещенность, видимость;
    - наличие помех справа;
    - дорожные знаки и средства регулирования движения;
    - его интенсивность и плотность и др.;
  - механизм дорожно-транспортного происшествия;
  - состояние транспортных средств – тормозной системы, рулевого управления, ходовой части (протекторов шин и крепления колес), осветительных и сигнализационных приборов и т.д.;
  - психофизиологическое состояние и личность участников движения;
  - причины дорожно-транспортного происшествия и обстоятельства, которые способствовали наступлению вредных последствий;
  - последствия преступления и их тяжесть, размер материального ущерба;
  - причинная связь между допущенными нарушениями правил дорожного движения и наступившими вредными последствиями.

### **3.3. Судебная экспертиза**

Определенную сложность представляет для суда оценка заключений экспертизы, проведенной по делу.

По рассматриваемой категории дел могут быть проведены различные виды экспертиз, но наиболее распространенной является судебно автотранспортная экспертиза.

Примерный перечень вопросов, разрешаемых этой экспертизой:

- определение технического состояния и характера неисправно-

- стей транспортного средства, причин и времени их возникновения; влияние технических причин на возникновение дорожно-транспортного происшествия;
- установления механизма дорожно-транспортного происшествия и выяснение технической возможности предотвращения происшествия путем маневра автомобиля;
- определение скорости движения транспортных средств, полного остановочного и тормозного пути при торможении, времени, за которое автомобиль преодолевает эти отрезки в момент торможения и остановки;
- установление причин заноса и опрокидывания транспортных средств и техническая оценка действий водителя с точки зрения правильности приемов управления автомобилем и требований безопасности движения и технике безопасности;
- исследование дороги, дорожных ситуаций и дорожных сооружений с точки зрения соответствия техническим требованиям нормативных актов.

Предметом доказывания в соответствии со ст. 82 УПК КР являются:

- событие преступления (место, время, способ и другие обстоятельства совершения преступления);
- виновность обвиняемого в совершении преступления и мотивы преступления;
- обстоятельства, влияющие на степень и характер ответственности обвиняемого, указанные в ст.ст. 54, 55 УК КР, а также иные обстоятельства, характеризующие личность обвиняемого;
- характер и размер ущерба, причиненного преступлением.

## СОДЕРЖАНИЕ

1. Общая характеристика должностных преступлений .....	259
2. Злоупотребление должностным положением (ст. 304 УК КР)...	264
3. Превышение должностных полномочий (ст. 305 УК КР).....	267
4. Незаконное использование бюджетных средств (ст. 308 УК КР) .....	270
5. Незаконное участие в предпринимательской деятельности (ст. 309 УК КР) .....	271
6. Взятка—вознаграждение (ст. 310 УК КР) .....	273
7. Взятка—подкуп (ст. 311 УК КР).....	276
8. Вымогательство взятки (ст. 313 УК КР).....	279
9. Дача взятки (ст. 314 УК КР).....	279
10. Служебный подлог (ст. 315 УК КР) .....	282
11. Халатность (ст. 316 УК КР) .....	284

## ГЛАВА 9.

### ДОЛЖНОСТНЫЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

## НОРМАТИВНО-ПРАВОВАЯ БАЗА

1. Конституция Кыргызской Республики, принятая референдумом (всенародным голосованием) 27 июня 2010 года.
2. Уголовный кодекс Кыргызской Республики от 1 октября 1997 года № 68, в редакции Закона от 8 мая 2012 года № 48.
3. Уголовно-процессуальный кодекс Кыргызской Республики от 30 июня 1999 года № 62, в редакции от 8 мая 2012 года № 48.
4. Закон Кыргызской Республики «О государственной службе» от 11 августа 2004 года № 114, в редакции Закона от 09 июня 2012 года № 78.
5. Закон КР «О муниципальной службе» от 21 августа 2004 года № 165, в редакции Закона от 18 ноября 2011 года № 215.
6. Закон КР «Об оружии» от 09 июня 1999 года № 49, в редакции Закона от 10 ноября 2011 года № 205.
7. Закон КР «Об основных принципах бюджетного права в Кыргызской Республике» от 11 июня 1998 года № 79, в редакции Закона от 17 февраля 2011 года № 1.
8. Постановление Пленума Верховного суда Кыргызской Республики «О судебном приговоре» от 27 февраля 2009 г. № 8.
9. Постановление Пленума Верховного Суда СССР «О судебной практике по делам о злоупотреблении властью или служебным положением, превышении власти или служебных полномочий, халатности и должностном подлоге» от 30 марта 1990 года.
10. Конвенция ООН против коррупции, принятая резолюцией № 58/4 Генеральной Ассамблеей от 31 октября 2003 года.
11. Конвенция Совета Европы об уголовной ответственности за коррупцию от 27 января 1999 года.

## СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

1. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / под ред. А. В. Наумова. – М., 1996.
2. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Под общей редакцией доктора юридических наук, Председателя Верховного Суда РФ В.М. Лебедева. – М.; Издательская группа НОРМА – ИНФРА М, 2002.
3. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации с постатейными материалами и судебной практикой. – Ростов на Дону: Издательский центр «МарТ», 2002.

## 1. Общая характеристика должностных преступлений

Коррупция угрожает верховенству закона, демократии и правам человека, нарушает принципы равенства и социальной справедливости, угрожает стабильности демократических институтов и моральным устоям общества. Число должностных преступлений, являющихся одним из самых типичных проявлений коррупции, неуклонно растет.

Действующий УК КР относит рассматриваемую группу преступлений к преступлениям против государственной власти, наряду с посягательствами на основы конституционного строя и безопасности государства, а также с посягательствами на нормальное функционирование судебной власти и управлеченческую деятельность исполнительной власти.

Единый родовой объект всех этих преступлений составляет обширная группа общественных отношений, обеспечивающих легитимность, нормальное существование и функционирование всех ветвей государственной власти и местного самоуправления.

Видовой объект преступлений против государственной власти можно определить как совокупность общественных отношений по осуществлению нормальной, то есть соответствующей закону, деятельности аппарата публичной власти: органов государственной власти, органов местного самоуправления, а также государственных и муниципальных учреждений.

В соответствии с Конституцией КР государственную власть в Кыргызстане осуществляют:

- Президент КР;
- Жогорку Кенеш КР;
- Правительство КР;
- суды КР.

Для обеспечения полномочий государственных органов существует специальный институт государственной службы, под которой понимается профессиональная деятельность граждан КР по обеспечению полномочий КР, государственных органов, а также лиц, замещающих государственные должности КР в порядке, установленном законом.

Местное самоуправление не входит в систему государственной власти и осуществляется в пределах своих полномочий самостоятельно.

Для обеспечения этих полномочий создается специальный управ-

ленческий аппарат профессиональных муниципальных служащих, деятельность которых осуществляется в соответствии с законом КР «О муниципальной службе» и оплачивается из средств местного бюджета.

Понятием служащих органов местного самоуправления охватываются выборные должностные лица и члены выборных органов местного самоуправления.

Таким образом, видовой объект этой группы преступлений состоит из 3-х элементов:

- публичная власть, включающая все ветви государственной власти и местное самоуправление;
- интересы государственной службы;
- интересы службы в органах местного самоуправления.

Каждый из названных элементов, в зависимости от того, в какой сфере совершено преступление, может выступать в качестве непосредственного объекта.

В некоторых должностных преступлениях можно выделить предмет посягательства:

- бюджетные средства;
- взятка;
- официальный документ.

Отличительные признаки преступлений, предусмотренных гл. 30 УК КР:

- все они совершаются в связи с осуществлением должностными лицами их полномочий, либо с исполнением служебной деятельности иными государственными и муниципальными служащими, т. е. с использованием или ненадлежащим исполнением служебных обязанностей, либо путем противодействия их осуществлению;
- они совершаются вопреки интересам службы, в ущерб интересам нормального функционирования аппарата публичной власти, государственной или муниципальной службы;
- они влекут существенное нарушение прав или законных интересов граждан или организаций, либо охраняемых законом интересов общества или государства, либо создают реальную угрозу такого нарушения.
- они совершаются специальным субъектом, за исключением дачи взятки, ответственность за которую могут нести любые лица.

Субъектом подавляющего большинства рассматриваемых преступлений может быть только должностное лицо.

Должностным признается лицо, которое постоянно, временно или по специальному полномочию:

- осуществляет функции представителя власти, либо
- выполняет организационно-распорядительные, административно-хозяйственные или контрольно ревизионные функции:
  - в государственных органах;
  - в органах местного самоуправления;
  - в государственных и муниципальных учреждениях;
  - в Вооруженных Силах КР и иных воинских формированиях КР (примечание к ст. 304 УК КР).

Постоянное выполнение названных функций означает, что они возложены на лицо в силу занятия им определенной должности на основании приказа или распоряжения, изданного уполномоченным органом или должностным лицом.

Временное исполнение соответствующих полномочий означает возложение в установленном законом порядке на лицо обязанностей другого сотрудника на время его отсутствия (*например, временно исполнять обязанности главного врача Национального госпиталя*).

Возложение обязанностей должностного лица по специальному полномочию означает, что соответствующие обязанности возлагаются в установленном порядке без замещения должности. В этом случае поручение носит разовый характер, либодается на конкретно обозначенный срок или для выполнения заранее определенного объема работы (стажеры органов милиции, прокуратуры, присяжные заседатели).

Осуществление лицом функций представителя власти служит безусловным свидетельством того, что данное лицо является должностным, потому что никто, кроме должностных лиц, этих функций не выполняет.

Представителем власти является должностное лицо правоохранительных, контролирующих или иных органов, которое в установленном законом порядке наделено распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся от него в служебной зависимости.

Отличительным признаком представителя власти служит наличие у него властных полномочий, то есть права, в пределах своей компетенции, давать обязательные для исполнения указания и рас-

поряжения неопределенно широкому кругу лиц, не находящихся в служебном подчинении у данного лица, и привлекать к юридической ответственности за неисполнение отданных распоряжений.

Осуществлять организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции могут как должностные лица, так и лица, выполняющие управленческие функции в коммерческих и иных организациях, поскольку характеристика тех и других в примечании к ст. 221 УК КР и в примечании к ст. 304 УК КР совпадает.

Должностные лица отличаются от лиц, выполняющих управленческие функции, не по содержанию этих функций, а по сфере, в которой они осуществляются.

Если организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции осуществляются в государственных органах или органах местного самоуправления, а также в государственных или муниципальных учреждениях, в Вооруженных Силах КР, то лицо, выполняющее указанные функции, является должностным.

Осуществление тех же функций в любой коммерческой организации, независимо от формы собственности, а также в некоммерческой организации, не являющейся государственным органом, органом местного самоуправления, государственным или муниципальным учреждением, означает, что осуществляющее их лицо не является должностным, а лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческих или иных организациях.

При определении должностного положения лица необходимо учитывать разницу между государственным учреждением и государственным предприятием.

Действие статей гл. 30 УК КР распространяется только на государственные учреждения, но не на государственные предприятия, которые являются коммерческими организациями.

По своему содержанию организационно-распорядительные функции выражаются:

- в руководстве трудовым коллективом;
- в подборе и расстановке кадров;
- в организации труда или службы подчиненных;
- в поддержании трудовой дисциплины;
- в применении мер дисциплинарных взысканий и поощрений;
- в иных функциях по осуществлению руководства и управлению подчиненными.

Административно-хозяйственные функции означают полномочия:

- по управлению и распоряжению имуществом и денежными средствами, находящимися на балансе и банковских счетах органов и учреждений, воинских частей и военных учреждений;
- по принятию решений о начислении заработной платы, премий;
- по осуществлению контроля за движением материальных ценностей, определению порядка их хранения и т. д.

Некоторые работники государственных и муниципальных учреждений и организаций обладают двойным статусом. При выполнении сугубо профессиональных обязанностей (прием, консультирование, лечение больных врачом, чтение лекций, ведение практических занятий, научное руководство написанием курсовой или дипломной работы педагогом) такие лица не являются должностными. Но если те же лица осуществляют организационно-распорядительные полномочия (участие врача в работе экспертной комиссии по установлению инвалидности, выдача листка временной нетрудоспособности, участие педагога в приемной или государственной аттестационной комиссии и т. д.), то они признаются должностными лицами.

*Например, правильным будет осуждение за 'получение взятки гражданина М., который, являясь врачом-терапевтом городской поликлиники, был назначен председателем медицинской комиссии и в этом качестве получал вознаграждение от лиц, проходивших комиссионное обследование.*

*Другой пример, когда Н. работая доцентом кафедры Курганского областного университета, как преподаватель, был наделен правом принятия экзаменов у студентов. Получение студентом неудовлетворительной оценки влекло для него отрицательные правовые последствия: он не допускался к следующей сессии, не переводился на следующий курс, не получал официального вызова на сессию, следовательно, не имел права на получение оплачиваемого учебного отпуска и, кроме того, мог быть отчислен из университета. Поскольку экзаменационные ведомости, зачетные книжки являются официальными документами, на основании которых принимаются решения о переводе студентов на следующий курс, а в итоге – о допуске к дипломной работе, суд обоснованно признал Н. как выполняющего свои обязанности в государственном учебном заведении, должностным лицом, выполняющим организационно-распорядительные полномочия.*

Следует иметь в виду, что и в других главах УК КР (например, о

преступлениях против правосудия, преступлениях против порядка управления) предусматриваются некоторые преступления, субъектом которых является должностное лицо.

## 2. Злоупотребление должностным положением (ст. 304 УК КР)

Злоупотребление должностным положением посягает на конкретные права и законные интересы граждан или организаций, составляющие дополнительный объект должностного злоупотребления.

С объективной стороны это преступление заключается в использовании должностным лицом своих служебных полномочий, вопреки интересам службы, что повлекло нарушение прав и законных интересов граждан или организаций, либо охраняемых законом интересов общества или государства.

Объективная сторона преступления включает 3 обязательных признака:

- общественно опасное деяние;
- общественно опасные последствия;
- причинную связь между деянием и последствиями.

Общественно опасное деяние может выражаться как в действии, так и в бездействии. Оно состоит в совершении (либо не совершении) должностным лицом конкретных действий, которые формально не выходят за пределы служебной компетенции виновного, но совершаются (либо в нарушение обязанности не совершаются) им, вопреки интересам службы, т. е. в ущерб тем целям и задачам, которые поставлены перед данным должностным лицом в соответствии с его статусом.

При решении вопроса о наличии или отсутствии в действиях подсудимого состава злоупотребления должностным положением необходимо установить круг и характер его служебных прав и обязанностей, закрепленных в нормативных актах, уставах, положениях и т. д.

Ссылки на эти нормативные акты обязательно должны содержаться во всех процессуальных документах, в которых формулируется обвинение лица в злоупотреблении должностным положением, с обязательным указанием на конкретные права и обязанности, в злоупотреблении которыми данное лицо обвиняется, и обоснованием вывода о том, что обвиняемый действовал вопреки интересам службы.

Конкретные формы должностного злоупотребления весьма раз-

нообразны: они могут состоять в нарушении финансовой дисциплины, сокрытии правонарушений; в необоснованном проведении внеплановых проверок и т. п.

*Например, К. был осужден за то, что, работая старшим инспектором таможенного поста в отделе по борьбе с таможенными правонарушениями, неоднократно за взятки скрывал выявленные им нарушения правил декларирования иностранной валюты, перемещаемой через таможенную границу КР.*

Использование должностным лицом своего служебного положения в широком смысле, т. е. служебного авторитета, служебных связей за рамками компетенции должностного лица, не образует объективной стороны злоупотребления должностным положением.

Общественно опасные последствия данного преступления – нарушение прав и законных интересов граждан или организаций, либо охраняемых законом интересов общества или государства.

По характеру эти последствия могут носить как имущественный, так и иной характер — нарушение конституционных прав и свобод, подрыв авторитета органов власти, создание помех в функционировании публичных институтов, нарушение общественного порядка, сокрытие преступлений и т. п.

При признании нарушения прав и интересов необходимо учитывать:

- степень отрицательного влияния противоправного деяния на нормальную работу предприятий, учреждений, организаций;
- характер и размер причиненного имущественного вреда;
- число потерпевших граждан;
- тяжесть причиненного им морального или физического вреда и т. д.

Действия (бездействие) должностного лица, злоупотребившего служебным положением, должны находиться в причинной связи с причинением указанных выше последствий.

Данное преступление следует считать оконченным с момента наступления общественно опасных последствий.

Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной формой вины и специальным мотивом. Умысел может быть как прямым (что характерно для должностного злоупотребления), так и косвенным.

Квалифицирующие признаки:

- корыстная или иная личная заинтересованность;
- причинение особо крупного ущерба;

- в интересах организованной группы;
- с целью смены собственника помимо его воли;
- ответственное положение должностного лица.

**Корыстная заинтересованность** означает стремление извлечь имущественную выгоду и преимущества или избавиться от материальных затрат без завладения чужим имуществом.

*Так, капитан Л., являясь начальником финансовой службы воинской части, незаконно изымал из кассы части различные суммы денег и передавал их во временное пользование частным лицам, получая от них за это денежное вознаграждение. Суд правильно осудил Л. за злоупотребление должностным положением.*

Если же в результате злоупотребления должностным положением лицо завладевает чужим имуществом, то деяние следует квалифицировать как хищение.

*Так, прaporщик Б., занимая должность начальника склада горючих и смазочных материалов воинской части, вывез с территории части более 3 т горючего, которое продал кооперативу, а полученные деньги присвоил. Суд правильно признал Л. виновным в хищении вверенного ему имущества.*

**Иная личная заинтересованность** означает стремление получить выгоду неимущественного характера, в основе которого лежат соображения карьеризма, протекционизма, семейственности, желание получить взаимную услугу, заручиться влиятельной поддержкой и т. п.

Особо крупным ущербом признается ущерб, в 20.000 раз превышающий расчетный показатель, установленный законодательством КР на момент совершения преступления.

Под должностным лицом, занимающим **ответственное положение**, понимается должностное лицо особого ранга, занимающее государственную должность, установленную Конституцией КР и конституционными законами КР для непосредственного исполнения полномочий государственных органов.

Такими лицами являются:

- Президент КР;
- Премьер-министр КР;
- Спикер Жогорку Кенеша КР;
- депутаты;
- министры;
- судьи.

**Субъектом преступления может быть только должностное лицо.**

Под главой органа местного самоуправления следует понимать предусмотренное уставом данного муниципального образования выборное должностное лицо, возглавляющее деятельность по осуществлению местного самоуправления на территории муниципального образования, которое избирается населением, либо представительным органом данного муниципального образования в порядке, установленном законом.

Состав злоупотребления должностными полномочиями является общим по отношению к так называемым специальным составам должностного злоупотребления, предусмотренным как гл. 30, так и другими главами УК КР.

В соответствии с правилами разрешения конкуренции уголовно-правовых норм использование должностным лицом своих служебных полномочий вопреки интересам службы, если оно одновременно подпадает и под ст. 304 УК КР, и под иную статью УК КР, предусматривающую специальный вид должностного злоупотребления, должно квалифицироваться по специальной норме.

*Например, привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности, представляющее специальный вид должностного преступления, должно квалифицироваться не по ст. 304, а по ст. 322 УК КР.*

### 3. Превышение должностных полномочий (ст. 305 УК КР)

Превышение должностных полномочий определено в законе как совершение должностным лицом действий, явно выходящих за пределы его полномочий и повлекших те же последствия, что и при злоупотреблении служебным положением.

В качестве дополнительного объекта выступают права и законные интересы граждан и организаций, а при обстоятельствах, предусмотренных в ч. 2 ст. 305 УК КР, – и здоровье граждан.

**Объективная сторона** характеризуется:

- совершением действий, явно выходящих за пределы полномочий должностного лица;
- наступлением общественно опасных последствий в виде нарушения прав и законных интересов граждан или организаций, либо охраняемых законом интересов общества или государства;

- причинной связью между противоправными действиями и указанными последствиями.

При должностном злоупотреблении виновный незаконно, вопреки интересам службы, использует предоставленные ему полномочия, а при превышении должностных полномочий он совершает действия, явно выходящие за пределы его служебной компетенции. Поэтому при квалификации деяния по ст. 305 УК КР необходимо точно установить объем полномочий должностного лица, определенный законом, уставом, инструкцией, приказом или иным нормативным актом и выяснить, какие конкретно нормативные положения были нарушены и в чем выражались нарушения.

Превышение должностных полномочий может выражаться в совершении действий:

- относящихся к полномочиям другого должностного лица (вышестоящего или равного по рангу; данного или другого ведомства);
- которые могли бы быть совершены данным должностным лицом, но лишь при наличии особых условий, отсутствовавших в реальной ситуации (например, применение оружия в отношении несовершеннолетнего, если его действия не создавали реальной опасности для жизни других лиц; задержание лица при отсутствии оснований, указанных в УПК КР);
- которые никем и ни при каких условиях не могут быть совершены, поскольку не входят в компетенцию никого из должностных лиц (например, производство начальником охраны государственного учреждения личного обыска его сотрудников).

Распространенной формой превышения должностных полномочий является **единоличное совершение действий, составляющих исключительную компетенцию коллегиального органа**.

**Обязательным** признаком объективной стороны превышения должностных полномочий являются общественно опасные последствия в виде **нарушения прав и законных интересов граждан или организаций, либо охраняемых законом интересов общества или государства**. Отсутствие таких последствий исключает уголовную ответственность за превышение должностных полномочий.

Между противоправными действиями и наступлением последствий обязательно должна быть причинная связь.

Преступление считается оконченным с момента наступления указанных в законе последствий.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом, содержанием которого обязательно охватывается факт превышения должностных полномочий и предвидение неизбежности нарушения прав и законных интересов граждан или организаций, либо охраняемых законом интересов общества и государства.

В отличие от ст. 304 УК КР данная норма не включает мотив в число обязательных признаков субъективной стороны преступления, но они учитываются при назначении наказания.

**Субъект преступления – должностное лицо.**

**Квалифицирующие признаки:**

- ответственное положение должностного лица;
- применение физического насилия или угрозы его применения;
- применение оружия или специальных средств;
- причинение тяжких последствий;
- с целью смены собственника помимо его воли.

Применение насилия означает физическое воздействие на потерпевшего путем причинения ему побоев, физической боли, легкого или менее тяжкого вреда здоровью, лишения свободы и т. п.

Угроза применением насилия – это психическое воздействие, при котором должностное лицо запугивает потерпевшего реальным применением любого физического насилия, вплоть до угрозы убийством. Для вменения этого квалифицирующего признака необходимо, чтобы угроза воспринималась потерпевшим как реальная.

Применение оружия или специальных средств означает их фактическое использование для физического или психического воздействия на потерпевшего:

- для устрашения (например, выстрелы поверх голов);
- для причинения физической боли или вреда здоровью;
- для ограничения личной свободы потерпевшего и т. д.

Под оружием понимаются предметы и устройства, отнесенные к оружию в соответствии с законодательством.

Под **специальными средствами** понимаются водометы, слезоточивые газы, наручники, резиновые палки, специальные транспортные и иные технические средства поддержания общественной безопасности, правопорядка и личной безопасности граждан, состоящие на вооружении милиции, внутренних войск, иных государственных и муниципальных органов.

Причинение тяжких последствий применительно к рассматривае-

мому преступлению означает причинение по неосторожности смерти или тяжкого вреда здоровью хотя бы одного человека.

Умышленное причинение смерти или тяжкого вреда здоровью человека требует дополнительной квалификации по ст. 97 или ст. 104 УК КР.

#### 4. Незаконное использование бюджетных средств (ст. 308 УК КР)

Объектом данного преступления являются интересы государственной власти и местного самоуправления в части осуществления контроля за исполнением бюджета и использованием бюджетных средств. В качестве дополнительного объекта могут выступать имущественные интересы физических и юридических лиц, в интересах которых выделялись бюджетные средства.

Предмет преступления – бюджетные средства, выделенные на конкретные цели, которые определяются утвержденным бюджетом, уведомлением о бюджетных ассигнованиях, сметой доходов и расходов, либо иными правовыми основаниями получения таких средств.

Объективная сторона характеризуется действиями, состоящими в незаконном расходовании бюджетных средств.

Порядок расходования целевых бюджетных средств, т. е. списания денежных средств с единого счета бюджета в размере подтвержденного бюджетного обязательства в пользу физических и юридических лиц определен нормативными правовыми актами.

Бюджетные денежные средства могут списываться со счета только после подтверждения бюджетного обязательства казначейством или финансовыми органами, которые перед этим осуществляют проверку соответствия платежных и иных документов утвержденным сметам доходов и расходов бюджетных учреждений и доведенным лимитам бюджетных обязательств.

Финансовый контроль за расходованием бюджетных средств осуществляется Министерством финансов КР и его территориальными органами.

Незаконное расходование бюджетных средств на практике может означать:

- финансирование расходов, не предусмотренных сметой расходов и доходов (например, их инвестирование);

- превышение объема финансирования одних статей расходов за счет недофинансирования других и т. д.

Обязательным признаком преступления является причинение ущерба общественным или государственным интересам. При отсутствии этого признака наступает административная ответственность.

Преступление является оконченным с момента фактического использования (израсходования) бюджетных средств.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Мотивы преступления на его квалификацию не влияют.

Субъект преступления – специальный: должностное лицо получателя бюджетных средств, в компетенцию которого входит осуществление контроля за расходованием бюджетных средств.

Под получателем бюджетных средств следует понимать бюджетное учреждение или иную организацию, имеющую право на получение бюджетных средств на соответствующий год. Руководители и начальники финансовых служб таких организаций могут называться исполнителями данного преступления.

#### 5. Незаконное участие в предпринимательской деятельности (ст. 309 УК КР)

Незаконное участие в предпринимательской деятельности закон определяет как учреждение должностным лицом организации, осуществляющей предпринимательскую деятельность, либо участие в управлении такой организацией лично или через доверенное лицо вопреки запрету, установленному законом, если эти действия связаны с предоставлением такой организации льгот и преимуществ или с покровительством в иной форме.

Данная норма является уголовно-правовой гарантией соблюдения должностными лицами и другими государственными и муниципальными служащими установленного для них запрета совмещать государственную или муниципальную службу с предпринимательской деятельностью.

В соответствии с Законом КР «О государственной службе» государственным служащим запрещено заниматься предпринимательской деятельностью лично или через доверенное лицо, состоять членом органа управления коммерческой организацией, если иное не предусмотрено законом.

Общественная опасность рассматриваемого преступления определяется не столько нарушением установленного запрета заниматься предпринимательской деятельностью, сколько тем, что при ее осуществлении должностное лицо использует свои служебные полномочия для протектирования коммерческой организации, которую виновный создал или которой он управляет.

Объективная сторона преступления может заключаться хотя бы в одном из следующих 2-х действий:

- учреждение организации, осуществляющей предпринимательскую деятельность, с предоставлением такой организации льгот и преимуществ, либо с покровительством в иной форме;
- участие в управлении такой организацией лично или через доверенное лицо также с предоставлением этой организации льгот и преимуществ, либо с оказанием покровительства в иной форме.

Учреждение организации, осуществляющей предпринимательскую деятельность, означает ее создание, то есть:

- заключение учредительного договора;
- утверждение устава;
- государственная регистрация юридического лица.

При этом виновный может передавать создаваемой организации имущество, права на интеллектуальную собственность и т. п. Он может быть единственным учредителем или одним из соучредителей создаваемой организации.

Участие в управлении такой организацией означает личное или через доверенное лицо участие должностного лица в коллегиальном органе управления организацией в качестве его руководителя или члена (совет директоров, правление и т. п.).

Под участием в управлении организацией через доверенное лицо следует понимать наделение определенного лица соответствующими полномочиями по участию в управлении этой организацией от имени должностного лица.

Сами по себе описанные действия, хотя и запрещены для должностных лиц, но не наказуемы в уголовном порядке. Криминальный характер они приобретают только в связи с тем, что должностное лицо, злоупотребляя своим служебным положением или полномочиями, предоставляет, либо добивается предоставления созданной или руководимой им организации различных льгот и преимуществ, либо оказывает ей покровительство в иной форме и тем

самым ставит эту организацию в привилегированное положение по сравнению с другими хозяйствующими субъектами.

Льготы и преимущества могут выражаться:

- в предоставлении налоговых льгот;
- льготного государственного кредита;
- в беспрепятственной выдаче лицензии;
- в первоочередном выделении товаров, сырья или материалов и т. п.

Оказание покровительства в иной форме может выражаться, например, в содействии сбыту производимой продукции, в установлении на нее завышенных цен, в освобождении организации от некоторых форм государственного или ведомственного контроля и т. д.

Преступление признается оконченным с момента совершения должностным лицом конкретных действий по предоставлению льгот и преимуществ или оказанию покровительства в иной форме.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Обязательным признаком субъективной стороны является корыстный мотив, который с очевидностью вытекает из экономической сущности данного преступления.

Субъект преступления – специальный: должностное лицо, злоупотребляющее своим служебным положением или полномочиями для получения дополнительных доходов от деятельности созданной или руководимой им коммерческой организации за счет предоставления ей незаконных льгот и преимуществ.

Квалификация действий должностного лица по ст. 309 УК КР не исключает его ответственности за иные экономические преступления.

## 6. Взятка–вознаграждение (ст. 310 УК КР)

Взяточничество представляет собой одну из самых опасных и весьма распространенных, но очень трудно доказуемых форм коррупции. С учетом высокой степени латентности данного преступления можно полагать, что реальное количество проявлений взяточничества в несколько раз больше зарегистрированного.

Обязательным признаком получения взятки является его предмет. Взятка может выражаться в виде денег, ценных бумаг, иного имущества или выгод имущественного характера.

Под деньгами закон подразумевает денежные знаки в национальной или иностранной валюте, находящиеся в обращении, либо изъятые из обращения, но подлежащие обмену на новые.

**Ценной бумагой** называется документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении.

К ценным бумагам относятся:

- государственные и негосударственные облигации;
- векселя;
- чеки;
- депозитные и сберегательные сертификаты;
- банковские сертификаты на предъявителя;
- коносаменты;
- акции;
- другие документы, которые законодательством отнесены к категории ценных бумаг.

**Иное имущество** – это движимое (драгоценности, автомобиль, картина, кинокамера и др.) и недвижимое (земельный участок, жилой дом, дача и т. п.) имущество, а также имущественные обязательства.

Под **выгодами** имущественного характера следует понимать оказываемые должностному лицу безвозмездно, но в других случаях подлежащие оплате услуги имущественного характера (предоставление туристических путевок, ремонт квартиры, строительство дачи и т. п.), а также иные действия, имеющие имущественный характер, если они не оплачены или не полностью оплачены должностным лицом (например, занижение стоимости передаваемого имущества, приватизируемых объектов, уменьшение арендных платежей, процентных ставок за пользование банковскими ссудами и т. п.).

*Например, взяткой может быть признана работа по безвозмездному ремонту автомобиля, принадлежащего должностному лицу.*

Взятка как предмет ее получения может иметь только имущественную природу.

Получение выгоды неимущественного характера (положительная рецензия на авторскую работу, содействие в устройстве на работу родственника должностного ли и т. п.) не может квалифицироваться по ст.ст. 310, 311 УК КР.

Объективная сторона преступления заключается в получении взятки лично или через посредника.

Под **получением взятки** лично следует понимать ее фактическое принятие не только самим должностным лицом, но и его родными или близкими с его согласия или при отсутствии его возражений.

Получение взятки через посредника означает, что должностное лицо получает взятку не из рук взяткодателя, а от лица, которое выступает в роли передаточного звена между взяткодателем и взятко-получателем.

Смысл использования посредника состоит в том, чтобы затруднить выявление факта взяточничества при отсутствии личного контакта между должностным лицом и взяткодателем.

Само по себе получение должностным лицом имущественной выгоды еще не означает получения взятки.

**Квалифицирующие признаки:**

- ответственное положение должностного лица;
- крупный размер;
- за незаконное действие (бездействие).

Лицо, занимающее ответственное положение имеет такое же содержание, как и в ст.ст. 304, 305 УК КР.

Крупный размер взятки означает, что сумма денег, стоимость ценных бумаг, иного имущества или выгод имущественного характера в 1 000 раз превышают расчетный показатель, установленный законодательством КР на момент совершения преступления.

**Незаконные действия** означают:

- неправомерные действия, которые не вытекали из служебных полномочий взяткодателя или совершались вопреки интересам службы;
- действия, содержащие в себе признаки преступления или иного правонарушения.

Для квалификации преступления по этому признаку определяющим является получение взятки под условием завершения незаконных действий, а не фактическое их совершение.

Если за взятку должностное лицо реально совершает незаконные действия, не являющиеся преступными, то их совершение охватывается п. 3 ч. 2 ст. 310 УК КР.

Если же такие действия содержат состав иного преступления (служебного подлога, злоупотребление должностным положением, фальсификации доказательств и т.д.), то они требуют самостоятельной квалификации.

Взятка–вознаграждение и взятка–подкуп имеют общий предмет.

## 7. Взятка–подкуп (ст. 311 УК КР)

Если взятка–вознаграждение не обусловлена заранее, то необходимым признаком взятки–подкупа является ее обусловленность определенными ответными действиями должностного лица. Это значит, что взяткодатель не просто вручает должностному лицу подарок, а передает материальные ценности, либо предоставляет услугу имущественного характера за то, что должностное лицо совершил (или не совершил) в будущем в его пользу ответные действия.

Закон предусматривает 4 формы желательного для взяткодателя поведения должностного лица, то есть совершение в пользу взяткодателя или представляемых им лиц действий (бездействия), которые:

- входят в служебные полномочия должностного лица;
- не входят в его служебные полномочия, но оно может способствовать совершению таких действий (бездействия) в силу своего должностного положения;
- выражают общее покровительство взяткодателю со стороны должностного лица;
- означают попустительство взяткодателю по службе со стороны должностного лица.

Под совершением действий (бездействия), входящих в служебные полномочия должностного лица, следует понимать совершение или воздержание от совершения в интересах взяткодателя действий, которые определяются рамками служебной компетенции должностного лица, и которые оно должно было или могло совершить по службе.

Способствование виновным, благодаря своему должностному положению, совершению желательных для взяткодателя действий, которые не входят в круг его служебных полномочий, означает использование значимости и авторитета занимаемой взяткополучателем должности, его начальственного положения по отношению к лицам, в непосредственном ведении которых находится интересующий взяткодателя вопрос, а также служебных отношений с другими должностными лицами. В данном случае взяткодатель использует не свои служебные полномочия, а свое служебное положение, понимаемое в широком смысле.

Однако, следует иметь в виду, что использование лицом не служебных, а личных отношений с должностными лицами, полномочными решать нужный вопрос, не означает использования служебного положения.

Покровительство, как форма поведения должностного лица, может иметь место не только в сфере контроля за работой подчиненных, но и оказываться иным лицам, не находящимся в служебной зависимости от виновного, в отношении которых он наделен распорядительными полномочиями (например, глава администрации района оказывает общее покровительство отдельным предпринимателям).

*Например, суд правильно признал подсудимых виновными в получении взяток в виде обедов и ужинов в ресторане за оказание покровительства руководству ОсОО, стремившемуся избежать проверок.*

*Другой пример, когда государственный налоговый инспектор был признан виновным в получении взятки в размере 10.000 долларов США от частного предпринимателя за общее покровительство.*

Попустительство по службе означает непринятие должностным лицом мер в отношении подчиненных, совершающих дисциплинарные проступки, допускающих упущения по работе и т. п. Это в равной мере касается не только взятки–подкупа, когда она предшествует желательным для взяткодателя действиям должностного лица, но и взятки–вознаграждения.

Обусловленность взятки ответными действиями взяткополучателя – необходимое условие его уголовной ответственности.

Для квалификации действий взяткополучателя их фактическое совершение не требуется, так как они находятся за рамками объективной стороны получения взятки.

Даже если, получая взятку, должностное лицо реально не собиралось выполнять требование взяткодателя, состав преступления имеется.

Если должностное лицо принимает вознаграждение за совершение заведомо невыполнимых для него действий, которые не входят в его компетенцию, и оно объективно не может ни совершить их, ни способствовать их совершению другим должностным лицом, деяние должно квалифицироваться не как получение взятки, а как мошенничество.

*Так, оперуполномоченный УВД П. после задержания А. по подозрению в распространении наркотических средств сказал задержанной, что за 3.000 долларов США может сделать ее из обвиняемой свидетелем. После получения части означенной суммы П. был задержан. В данном случае П., хотя и был должностным лицом, но по кругу своих полномочий не мог совершить в пользу А. конкретных*

процессуальных действий, которые обещал выполнить по возбужденному уголовному делу.

Получение взятки следует считать оконченным преступлением в момент фактического принятия должностным лицом хотя бы части оговоренной взятки.

Если должностному лицу не удалось получить взятку по причинам, не зависящим от его воли, его действия надлежит квалифицировать как покушение на получение взятки.

Нельзя признать покушением предложение должностного лица дать ему взятку, как волеизъявление его согласия на принятие предложенной взятки, если лицо не совершило никаких конкретных действий для реализации высказанного намерения.

Субъективная сторона получения взятки характеризуется прямым умыслом и корыстным мотивом, который с необходимостью вытекает из сущности данного преступления.

Субъект преступления – специальный: должностное лицо.

Квалифицирующие признаки:

- предварительный сговор группы лиц;
- совершение организованной группой;
- крупный размер;
- ответственное положение должностного лица.

Получение взятки по предварительному сговору группой лиц означает, что в преступлении участвовали 2 или более должностных лица, заранее договорившихся о совместном получении взятки с использованием служебного положения каждым из виновных. При этом не имеет значения, какая часть взятки была получена каждым из этих лиц.

Преступление окончено, когда любая часть взятки получена хотя бы одним должностным лицом.

Под организованной группой понимается устойчивая группа, как минимум, из 2-х должностных лиц, созданная для неоднократного получения взяток.

В организованную группу могут входить лица, не являющиеся должностными, их действия должны квалифицироваться по соответствующей части ст. 30 и ч. 2 ст. 311 УК КР.

Крупный размер взятки аналогичен содержанию ст. 310 УК КР.

Лицо, занимающее ответственное положение, имеет такое же содержание, как и в ст.ст. 304, 305 УК КР.

## 8. Вымогательство взятки (ст. 313 УК КР)

Вымогательство взятки означает требование должностного лица дать ему взятку под угрозой совершения действий, которые могут причинить вред правам и законным интересам гражданина, либо поставление его в такие условия, при которых он вынужден дать взятку с целью предотвращения вредных последствий для его правоохраняемых интересов.

Нельзя считать вымогательством простое предложение должностного лица дать ему взятку, а равно требование взятки под угрозой совершения законных действий, от которых не могут пострадать правоохраняемые интересы взяткодателя.

Так, следователь К., понимая, что дело в отношении Ч в части разбойного нападения бесперспективно и подлеэксит прекращению, потребовал от Ч взятку в сумме 2.000 долларов США, пообещав за это прекратить производство по делу в части разбоя. Ч, полагая, что в случае отказа его привлекут к уголовной ответственности, передал К. требуемую сумму. Надзорная инстанция исключила признак вымогательства взятки, указав, что действиями К. законные интересы Ч не нарушались и взятка была дана им с целью избежать уголовной ответственности за разбой.

Объективная сторона – требование взятки за выполнение или невыполнение действия (бездействия) в интересах дающего.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления – специальный – должностное лицо.

Квалифицирующие признаки:

- совершение в крупном размере;
- совершение лицом, занимающим ответственное положение.

## 9. Дача взятки (ст. 314 УК КР)

Объективная сторона заключается в действиях по передаче должностному лицу взятки лично или через посредника.

Преступление считается оконченным с момента вручения должностному лицу хотя бы части обусловленной взятки.

Если передача взятки не была осуществлена в силу обстоятельств, не зависящих от воли взяткодателя (например, взятка отвергнута должностным лицом, присвоена посредником, «застряла» на почте и т. д.), то его действия надлежит квалифицировать как покушение на дачу взятки.

**Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом и специальной целью.** Цель – побудить должностное лицо:

- к совершению в пользу взяткодателя или представляемых им лиц определенных действий (бездействия), входящих в служебные обязанности должностного лица, либо
- к оказанию должностным лицом в силу его должностного положения содействия в совершении таких действий (бездействия), если они находятся вне сферы его служебных полномочий, либо
- добиться общего покровительства со стороны должностного лица или его попустительства по службе.

Квалификация дачи взятки определяется постановкой указанной цели, а не ее реализацией, поэтому для уголовно-правовой оценки дачи взятки не имеет значения, удалось ли виновному добиться совершения должностным лицом желаемых взяткодателем действий (бездействия).

Субъектом дачи взятки может быть любое лицо, достигшее возраста 16 лет.

**Квалифицирующие признаки:**

- крупный размер;
- в интересах организованной группы;
- за совершение заведомо незаконных действий (бездействия);
- с целью смены собственника помимо его воли.

Под дачей взятки за совершение заведомо незаконных действий нужно понимать ее вручение с целью побудить должностное лицо к совершению с использованием служебных полномочий преступления или иного правонарушения.

Если за взятку должностным лицом преступление было совершено, то действия взяткодателя должны квалифицироваться дополнительно как подстрекательство к совершенству преступлению.

Если же должностным лицом, получившим взятку, преступление фактически совершено не было, то действия взяткодателя образуют совокупность дачи взятки и приготовления к тому преступлению, к совершению которого должностное лицо склонялось виновным.

При даче взятки за совершение незаконных, но непреступных действий действия взяткодателя полностью охватываются ч. 2 ст. 314 УК КР.

Примечание к ст. 314 УК КР предусматривает 2 специальных основания освобождения от уголовной ответственности за дачу взят-

ки, если добровольное сообщение органу, имеющему право возбудить уголовное дело, было сделано:

- 1) лицом, являющимся посредником – пособником в получении или даче взятки другому лицу;
- 2) лицом, давшим взятку – о предстоящей даче взятки.

1-ое основание исходит из вынужденного, а поэтому, в определенной мере, извинительного характера дачи взятки.

2-ое основание по своей юридической природе имеет специальный вид деятельного раскаяния при наличии 2-х указанных в законе условий:

- сообщение о даче взятки органу, имеющему право возбудить уголовное дело;
- добровольный, независимо от мотивов, характер этого сообщения, то есть оно не является вынужденным (*например, в связи с тем, что об этом уже стало известно правоохранительным органам*).

При этом дело прекращается не из-за отсутствия состава преступления, и взяткодатель не может признаваться потерпевшим и претендовать на возвращение ему денег или ценностей, переданных должностному лицу в качестве взятки.

Поскольку дача и получение взятки могут совершаться как лично, так и через посредника, практически важным является вопрос о квалификации действий посредника во взяточничестве.

Посредничество – это, по сути, особая разновидность соучастия в виде пособничества, означающая выполнение чисто технической функции передачи взятки от взяткодателя должностному лицу.

Но поскольку ответственность исполнителей дачи и получения взятки наступает по разным статьям УК КР, следует решить, по какой из них следует квалифицировать действия посредника.

Для этого необходимо установить:

- по чьей инициативе;
- на чьей стороне;
- в чьих интересах действовал посредник.

Если посредник выполнял поручение взяткодателя и действовал в его интересах, посредничество должно квалифицироваться по ст. 30 и соответствующей части ст. 314 УК КР. Если посредник действовал по поручению и в интересах взяткополучателя, то его действия следует квалифицировать по ст. 30 и соответствующей части ст. 311 УК КР.

Если начальник, вручая подчиненному для передачи деньги или иное имущество, поручает передать его конкретному должностному лицу, с которым у начальника уже имеется предварительная договоренность об этом, то он выступает как исполнитель дачи взятки, а подчиненный – как пособник. Но если начальник снабжает подчиненного некоторой суммой денег для дачи взятки, оставляя на его усмотрение решение вопроса, кому из должностных лиц и в каком размере дать взятку, то он является организатором, а подчиненный – исполнителем дачи взятки.

Действия лица, получившего от кого-либо деньги или иные ценности, якобы для передачи должностному лицу в качестве взятки, но фактически присвоившего их, надлежит квалифицировать как мошенничество. При этом не имеет значения, называлось ли конкретное должностное лицо, которому якобы предназначалась взятка.

Если при подобных обстоятельствах мошенник склонил другое лицо к даче взятки, т. е. проявил в этом инициативу и активность, то его действия должны дополнительно квалифицироваться еще и как подстрекательство к даче взятки.

## 10. Служебный подлог (ст. 315 УК КР)

Под служебным подлогом понимается внесение должностным лицом, а также государственным служащим или служащим органа местного самоуправления в официальные документы заведомо ложных сведений, а равно внесение в указанные документы исправлений, искажающих их действительное содержание, если эти деяния совершены из корыстной или иной личной заинтересованности.

Предмет преступления – письменный акт, выданный органом государственной власти или органом местного самоуправления, государственным или муниципальным учреждением, удостоверяющий с соблюдением установленных формы и реквизитов определенные юридические факты (события и действия) и способный в силу этого порождать правовые последствия.

К официальным документам следует отнести также официальные книги, журналы и другие документы, предназначенные для ведения учета, регистрации и отчетности (например, Книгу актов гражданского состояния, земельный и другие кадастры и т. д.).

Объективная сторона характеризуется действиями, состоящими:

- во внесении в официальные документы заведомо ложных сведений;
- во внесении в указанные документы исправлений, искажающих их действительное содержание.

Для наличия состава преступления достаточно совершения хотя бы одного из названных действий.

Внесение в официальный документ заведомо ложных сведений (интеллектуальный подлог) означает составление документа, в котором содержится информация, заведомо не соответствующая действительности. При этом документ внешне выглядит доброкачественным, но по своему содержанию является подложным.

Внесение в официальный документ исправлений, искажающих его действительное содержание (физический подлог), означает, что в подлинном документе путем подчисток, уничтожения части первоначального текста, изменения отдельных слов, букв или цифр, дополнения первоначального текста или других подобных действий искажается действительное содержание документа.

Служебный подлог признается оконченным преступлением с момента совершения интеллектуального или физического подлога, независимо от того, был ли подложный документ в дальнейшем использован.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом и специальным мотивом – корыстной или иной личной заинтересованностью.

Субъект – специальный. В этом качестве могут выступать:

- должностное лицо;
- государственный служащий, не являющийся должностным лицом;
- служащий органа местного самоуправления, также не являющийся должностным лицом.

По альтернативной характеристике субъекта должностной подлог можно отнести к группе альтернативно-должностных преступлений, которые могут быть совершены как должностным, так и не должностным лицом.

## 11. Халатность (ст. 316 УК КР)

Халатность означает неисполнение или ненадлежащее исполнение должностным лицом своих обязанностей вследствие недобросовестного или небрежного отношения к службе, если это повлекло причинение крупного ущерба и нарушение прав и законных интересов граждан или организаций.

Объективная сторона складывается из 3-х признаков:

- неисполнение или ненадлежащее исполнение должностным лицом своих служебных обязанностей вследствие недобросовестного или небрежного отношения к службе;
- наступление общественно опасных последствий в виде крупного имущественного ущерба или нарушения прав;
- причинная связь между деянием и последствиями.

Неисполнение служебных обязанностей означает бездействие – не совершение лицом конкретных действий, которые оно обязано было совершить в силу своего должностного статуса.

При установлении состава должностной халатности необходимо в каждом случае определить круг служебных полномочий должностного лица и установить, какие конкретно обязанности не были им выполнены без уважительных причин. Несоблюдение данного требования может привести к ошибочному выводу относительно личности виновного.

Так, начальник следственного отдела РОВД М. была осуждена за небрежное отношение к службе и ненадлежащее исполнение возложенных на нее обязанностей, в результате чего несколько подчиненных ей следователей при расследовании уголовных дел допустили нарушение функциональных обязанностей и грубое нарушение уголовно-процессуальных норм.

Однако, как было установлено, следователями, находившимися в подчинении Б., нарушения требований УПК были допущены в результате их халатности, а существенное нарушение прав и законных интересов граждан явилось результатом действий следователей, а не начальника следственного отдела. В связи с чем приговор был отменен и дело прекращено за отсутствием в действиях М. состава преступления.

Под ненадлежащим исполнением обязанностей следует понимать их неполное, некачественное или несвоевременное выполнение.

Объективная сторона халатности характеризуется не просто неисполнением или ненадлежащим исполнением должностных обязанностей, а тем, что они оказались неисполнеными по причине недобросовестного или небрежного отношения виновного к службе.

Под недобросовестностью нужно понимать сознательное пренебрежение всеми или некоторыми из своих обязанностей, отношение к ним как к не обязательным или не важным.

Небрежное отношение к службе означает недостаточную внимательность в отношении своих обязанностей, их выполнение без должной тщательности и прилежания.

Если служебные обязанности не были исполнены не из-за недобросовестного или небрежного отношения к службе, а по причинам объективного характера, исключающим возможность совершения надлежащих действий, ответственность за халатность исключается.

Халатность наказуема только при наступлении общественно опасных последствий в виде крупного ущерба.

В соответствии с примечанием к ст. 316 УК КР ущерб признается крупным, если его сумма в 1.000 раз превышает расчетный показатель, установленный законодательством КР на момент совершения преступления. Это последствие должно находиться в причинной связи с бездействием или ненадлежащими действиями виновного.

По своей субъективной стороне халатность – единственное преступление, характеризующееся неосторожной формой вины, которая может выражаться в легкомыслии или небрежности.

Субъект преступления – специальный: должностное лицо.

Квалифицирующие признаки:

- наступление по неосторожности смерти человека;
- иные тяжкие последствия.

## СОДЕРЖАНИЕ

1. Воспрепятствование осуществлению правосудия (ст. 317 УК КР) .....	290
2. Воспрепятствование производству предварительного расследования (ст. 318 УК КР) .....	293
3. Незаконное задержание или заключение под стражу (ст. 324 УК КР) .....	298
4. Привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности (ст. 322 УК КР) .....	300
5. Фальсификация доказательств (ст. 326 УК КР) .....	302
6. Провокация взятки, либо коммерческого подкупа (ст. 327 УК КР) .....	305
7. Заведомо ложный донос (ст. 329 УК КР) .....	309
8. Заведомо ложные показания, заключение эксперта, специалиста или неправильный перевод (ст. 330 УК КР) .....	313
9. Отказ или уклонение свидетеля или потерпевшего от дачи показаний или эксперта от дачи заключения (ст. 331 УК КР) ...	320
10. Подкуп или принуждение к даче показаний или уклонению от дача показаний, либо неправильному переводу (ст. 332 УК КР) ...	322
11. Разглашение данных предварительного расследования (ст. 333 УК КР) .....	329
12. Разглашение сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении судьи и участников уголовного процесса (ст. 334 УК КР) .....	332
13. Побег из места лишения или из-под стражи (ст. 336 УК КР) ...	335
14. Уклонение от отбывания лишения свободы (ст. 337 УК КР) ...	338
15. Неисполнение приговора суда, решения суда или иного судебного акта (ст. 338 УК КР) .....	339
16. Укрывательство преступлений (ст. 339 УК КР) .....	341

**Г. У. Калиева,**  
заместитель руководителя  
аппарата Верховного суда  
Кыргызской Республики

## ГЛАВА 10.

### ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ПРАВОСУДИЯ

## НОРМАТИВНО-ПРАВОВАЯ БАЗА

1. Конституция Кыргызской Республики, принятая референдумом (всенародным голосованием) 27 июня 2010 года.
2. Уголовный кодекс Кыргызской Республики от 1 октября 1997 года № 68, в редакции Закона от 8 мая 2012 года № 48.
3. Уголовно-процессуальный кодекс Кыргызской Республики от 30 июня 1999 года № 62, в редакции от 8 мая 2012 года № 48.
4. Закон «О государственной защите потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства»
5. Положение о дипломатическом представительстве Кыргызской Республики в иностранном государстве, утверждено Указом Президента Кыргызской Республики от 31 июля 2007 года УП № 357.
6. Положение о консульском учреждении Кыргызской Республики в иностранном государстве, утверждено Указом Президента Кыргызской Республики от 31 июля 2007 года УП № 357.
7. Постановление Пленума Верховного суда Кыргызской Республики «О судебном приговоре» от 27 февраля 2009 г. № 8.
8. Постановление Пленума Верховного Суда СССР «О судебной практике по делам о заранее не обещанном укрывательстве преступлений, приобретении и сбыте заведомо похищенного имущества» от 31 июля 1962 г. № 11.
9. Постановление Пленума Верховного Суда СССР «О применении судами законодательства об ответственности за посягательство на жизнь, здоровье и достоинство работников милиции, народных дружинников, а также военнослужащих в связи с выполнением ими обязанностей по охране общественного порядка» от 22 сентября 1989 г. № 9.
10. Постановление Пленума Верховного Суда РФ «О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия» от 31 октября 1995 г. № 8.
11. Постановление Пленума Верховного Суда РФ «О практике применения судами законодательства об ответственности за бандитизм» от 17 января 1997 г. № 1.
12. Постановление Пленума Верховного Суда РФ «О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе» от 10 февраля 2000 г. № 6.
13. Постановление Пленума Верховного Суда РФ «О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое» от 27 декабря 2002 г. № 29.

## СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

1. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / под ред. А. В. Наумова. – М., 1996.
2. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Под общей редакцией доктора юридических наук, Председателя Верховного Суда РФ В.М. Лебедева. – М.; Издательская группа НОРМА – ИНФРА М, 2002.
3. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации с постатейными материалами и судебной практикой. – Ростов-на-Дону: Издательский центр «МарТ», 2002.
4. Абазалиев Р.К. О понятии и видах угрозы в связи с осуществлением правосудия или производством предварительного следствия // Российский судья. – 2004, № 11.
5. Бриллиантов А.В., Косевич Н.Р. Учебно-практическое пособие. Настольная книга судьи: преступления против правосудия. – М.; Изд-во Проспект, 2008.

## 1. Воспрепятствование осуществлению правосудия (ст. 317 УК КР)

Объект преступления – интересы правосудия, дополнительный объект – имущественные, трудовые, жилищные и иные права и интересы лиц.

Объективная сторона – вмешательство в какой бы то ни было форме в деятельность суда в целях воспрепятствования осуществлению правосудия для того, чтобы добиться вынесения незаконного судебного акта или воспрепятствовать всестороннему, полному и объективному рассмотрению дела.

Под деятельностью суда понимаются предусмотренные законом действия лиц в любой стадии конституционного, гражданского, уголовного или административного процесса.

Вмешательство – это любое воздействие на лиц, не соединенное с посягательством на жизнь, угрозой или насилием и предполагает незаконное участие лица в осуществлении правосудия с целью изменить его ход в желаемом ему направлении.

Воздействие в форме подкупа требует квалификации по совокупности ст. 311 и 317 УК КР.

Преступное деяние может заключаться:

- в даче указаний об установлении вида доказательств, которыми должны быть установлены те или иные обстоятельства, о придании определенным сведениям силы доказательств, преимущественного значения тех или иных доказательств, их количества для принятия необходимого для виновного лица решения;
- в лишении судьи возможности фактической оценки доказательств по внутреннему убеждению, возможности устранения сомнений в доказанности какого-либо обстоятельства;
- в навязывании судье оценки доказательств, данной другими лицами или органами в предшествующих стадиях процесса или в пределах этой же стадии (например, взять за основу позицию прокурора или, наоборот, адвоката);
- в требовании игнорирования регулирующей роли процессуального законодательства и др.

Уголовно-правовой охране подлежит деятельность всех судебных инстанций, однако конкретное содержание воспрепятствования мо-

жет существенно отличаться. Вмешательство в деятельность суда может иметь место и в сфере досудебного производства. Например, при рассмотрении вопросов об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста, о продлении срока содержания под стражей и т.д.

В основном же, вмешательство происходит по поводу вопросов, разрешаемых судом при постановлении приговора в совещательной комнате. Например, доказанность деяния и совершения его подсудимым, определение наказания виновному и др.

Воспрепятствование деятельности суда по осуществлению функций организации инфраструктуры правосудия не посягает на правосудие и не может повлечь ответственности по ст. 317 УК КР.

Действия могут быть направлены не только на судью, но и на присяжных заседателей (например, на сущность выносимого ими вердикта). Воздействие на судью, присяжного заседателя может быть осуществлено путем:

- дачи указаний и советов по поводу того, как должно быть разрешено дело;
- высказывания об этом соответствующей просьбы;
- в других формах, предусматривающих воздействие на судей, присяжных заседателей непосредственно или через их близких.

Если же воздействие оказывалось на иных лиц (судебные исполнители, секретари, заведующие канцелярией и т.п.), это не образует состава преступления, но может квалифицироваться как преступление против порядка управления или против личности.

Способы воздействия на судебных работников могут быть различными: просьбы, уговоры, требования, советы, обещания оказать какие-либо услуги, шантаж и т. п.

Независимо от способов вмешательства в осуществление правосудия и конкретной формы воздействия на судью, лицо преследует цель – добиться вынесения по делу угодного ему судебного решения (например, об оправдании подсудимого, применении закона о менее тяжком преступлении, смягчении наказания и т. п.).

Вмешательство также может осуществляться через средства массовой информации и заключаться:

- в шантаже; например, угрозе оглашения, позорящих, компрометирующих судью или просто конфиденциальных для него сведений,

- в создании судье неблагоприятных бытовых условий; *например, многочисленныеочные звонки;*
- в подкупе соседей или членов разного рода товариществ (жилищных, дачных и т. п.) в целях проведения ими враждебных акций по отношению к судье.

В то же время просьбы заинтересованных лиц о вынесении неправосудного приговора, даже если они оказывают серьезное психологическое давление можно относить лишь к издержкам судебной профессии. *Например, мать преступника на протяжении длительного времени с одной и той же просьбой встречает судью около его дома, либо кабинета.*

Не может считаться вмешательством критика действий судей и работников правоохранительных органов в печати или устных выступлениях, отрицательная оценка вынесенных решений. Если же такая критика будет сопровождаться призывами воздействовать на судей для понуждения принять те или иные решения, то такое действие будет свидетельствовать о вмешательстве в деятельность указанных лиц с целью воспрепятствования осуществлению правосудия.

Вмешательство может быть осуществлено и путем активного создания препятствий для выполнения ими своей основной функции по внутреннему убеждению и в соответствии с законом. *Например, К., будучи хорошо знаком с А. и В., уголовное дело по обвинению которых в разбое и вымогательстве находилось на рассмотрении районного суда, решил помочь им избежать уголовной ответственности, похитив уголовное дело. С этой целью он спрятался в здании суда, а вечером, взломав дверь, проник в кабинет, открыл сейф и забрал дело, которое затем сожег на берегу реки. К. признан виновным в совершении преступлений, предусмотренных ст. 317 и ст. 348 УК КР. В этом случае суд признал, что воспрепятствование осуществлению правосудия произошло без какого-либо воздействия на лиц, участвующих в отправлении правосудия.*

Вмешательство в судебную деятельность образует состав преступления, когда такое воздействие было оказано в связи с рассмотрением судьей конкретного дела или ряда дел, в том числе определенной категории. В этом случае на судью может быть оказано воздействие с целью добиться отказа в удовлетворении исков, либо с целью назначения того или иного наказания и т.д.

О факте вмешательства судья должен сообщить прокурору для

решения вопроса о возбуждении уголовного дела по признакам ст. 317 УК КР.

Поведение некоторых участников уголовного судопроизводства также может оказать существенное влияние на возможность осуществления правосудия. Невыполнение некоторыми участниками процесса своих обязанностей в ряде случаев способно стать непреодолимым препятствием для осуществления правосудия. *Например, поведение адвоката, без уважительных причин покидающего зал судебного заседания или злостно уклоняющегося от явки в суд.*

Воспрепятствование осуществлению правосудия и воспрепятствование производству предварительного расследования являются преступлениями одной группы и имеют много общего: объективная сторона, субъективная сторона, субъект, цели, способы.

Необходимо обратить внимание на то, что вмешательство будет уголовно наказуемым лишь при стремлении добиться вынесения незаконного решения. Вмешательство с целью понудить вынести правильное, законное решение или добиться проведения всестороннего, полного и объективного расследования не посягает на объект данного действия и поэтому не содержит признаков преступлений, предусмотренных ст.ст. 317, 318 УК КР.

## 2. Воспрепятствование производству предварительного расследования (ст. 318 УК КР)

Вмешательство в деятельность прокурора, следователя или лица, производящего дознание, преследует цель воспрепятствования всестороннему, полному и объективному расследованию дела. Неполнота расследования выражается в том, что устанавливаются и доказываются не все обстоятельства, входящие в предмет доказывания. Необъективность может проявляться в предвзятом подходе к собиранию доказательств, проверке версий и т. п.

Вмешательство в деятельность следователя может быть осуществлено в связи:

- с возбуждением уголовного дела;
- с принятием уголовного дела к своему производству или передаче его прокурору для направления по подследственности;
- с самостоятельным направлением хода расследования, приняти-

ем решения о производстве следственных и иных процессуальных действий;

- с дачей органу дознания письменных поручений:

- о проведении оперативно-розыскных мероприятий;
- о производстве отдельных следственных действий;
- об исполнении постановлений о задержании, приводе, об аресте, о производстве иных процессуальных действий;

- осуществлением иных полномочий, предусмотренных УПК КР.

Если начальник следственного отдела или его заместитель принял дело к своему производству в качестве следователя или руководителя следственной группы, то это приравнивает его статус к статусу следователя и вмешательство в его деятельность образует состав данного преступления.

Начальник следственного отдела наделен некоторыми полномочиями, сущность которых ничем не отличается от аналогичных полномочий прокурора, однако вмешательство в осуществление этих полномочий не охватывается ст.318 УК КР.

Аналогичные же действия при выполнении их прокурором являются преступными и должны квалифицироваться по данной статье, потому что в ней прямо указано на деятельность прокурора и следователя, а не органа следствия.

Под вмешательством следует понимать любые действия в целях воспрепятствования производству предварительного расследования: просьбы и уговоры о выполнении незаконных действий или об отказе от выполнения тех или иных законных действий, советы, прямое указание, либо требование, настоятельные рекомендации, обещания оказать услуги, предоставить денежное вознаграждение, продвижение по службе, трудоустроить родственников и т. п.

Совершение преступления возможно и путем бездействия, которое может заключаться в умышленном невыполнении требований прокурора, следователя.

Незаконные требования могут исходить от вышестоящего руководителя, которому прокурор, следователь, подчинены по службе или со стороны представителя исполнительной или законодательной власти, который в силу своего служебного положения может ущемлять законные интересы работников правоохранительных органов, а также от частных лиц.

Различают следующие виды угроз:

- угрозы неопределенного характера;
- угрозы совершения в отношении должностного лица или его близких иных деяний;
- угрозы распространения сведений, позорящих потерпевшего или его близких или иных сведений, которые способны причинить существенный вред правам или законным интересам потерпевшего;
- угрозы создания неблагоприятных условий служебной деятельности потерпевшему или его близким;
- угрозы создать трудности в расследовании дела, исходящие от лиц, с которыми потерпевший связан процессуальными отношениями.

К иным формам воспрепятствования осуществлению правосудия и производству предварительного расследования, совершаемым путем действия, относятся:

- обещание вознаграждения за выполнение или невыполнение тех или иных действий или оказания потерпевшему разного рода услуг нематериального характера;
- незаконное получение информации, связанной с осуществлением правосудия или расследованием дела;
- похищение, уничтожение или повреждение материалов дела, вещественных доказательств.

К вмешательствам, совершающим путем бездействия, относятся:

- отказ в предоставлении (составлении, выдаче) документации, необходимой для расследования или разрешения дела или от добровольной выдачи предметов или документов при производстве следственных действий;
- умышленное не обеспечение работника правоохранительного органа техническими или материальными средствами, необходимыми для производства того или иного следственного действия.

Письменные обращения или ходатайства граждан, должностных лиц, защитников подозреваемых, обвиняемых, подсудимых о прекращении дела, применении наказания, не связанного с лишением свободы и т. д. не могут рассматриваться в качестве вмешательства в деятельность суда, прокурора, следователя или лица, производящего дознание, поскольку являются правомерными способами поведения участников процесса.

Указания прокурора следователю или лицу, производящему до-  
знание, а также указания вышестоящего прокурора нижестоящему  
по поводу расследования уголовного дела, данные в соответствии  
с УПК КР, не могут рассматриваться в качестве вмешательства в  
расследование дела.

Преступление считается оконченным с момента осуществления  
вмешательства в деятельность суда, прокурора, следователя, неза-  
висимо от того, удалось ли виновному добиться поставленной цели.

Решение, принятое в результате вмешательства, должно оцени-  
ваться самостоятельно. Оно может образовать преступление против  
правосудия, либо должностное преступление. *Например, вынесение*  
*заведомо неправосудного приговора, решения или иного судебного*  
*постановления надлежит квалифицировать по совокупности ст.*  
*317 и ст. 328 УК КР.*

Подлог документов, не являющихся доказательствами, как ре-  
зультат вмешательства в деятельность суда, прокурора, следователя  
требует дополнительной квалификации по ст. 326 УК КР.

Преступление совершается с прямым умыслом и наличием спе-  
циальной цели. Отсутствие такой цели означает отсутствие данного  
состава преступления.

Мотивы преступления могут быть различными и на квалифика-  
цию содеянного не влияют, но могут учитываться при назначении  
наказания. Мотивами преступления могут быть: желание избежать  
уголовной ответственности или наказания, непонимание правомер-  
ности действий должностного лица правоохранительного органа  
(стремление «восстановить справедливость»).

Иными мотивами могут быть: корысть, месть, желание угодить  
руководству, желание потерпевшего свести счеты с обвиняемым;  
улучшение показателей работы, стремление не допустить огласки  
обстоятельств, относящихся к виновному, стремление оказать содей-  
ствие близкому или знакомому, оказавшемуся в сфере судопроизвод-  
ства, неправильно понятые интересы службы.

Субъект преступления – вменяемое физическое лицо, достигшее  
16-летнего возраста.

Круг субъектов, чаще всего оказывающих противоправное воз-  
действие на лиц, осуществляющих правосудие и производство пред-  
варительного расследования:

- близкие обвиняемого, подозреваемого, подсудимого;

- обвиняемые, подозреваемые, подсудимые;
- защитники обвиняемого, подозреваемого, подсудимого;
- не выявленные соучастники;
- потерпевшие и их законные представители;
- свидетели;
- специально нанятые лица;
- иные лица (гражданские ответчики, гражданские истцы, закон-  
ные представители и т. д.)

Если субъект добросовестно заблуждался относительно пра-  
вильности решения, то здесь также состава преступления не будет.

Квалифицирующий признак – использование лицом своего слу-  
жебного положения.

В этом случае субъектом могут выступать:

- должностное лицо, определение которого содержится в примеча-  
нии к ст. 304 УК КР;
- лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой  
или иной организации, понятие о котором дано в примечании к  
ст. 221 УК КР.

Дополнительная квалификация по ст.ст. 221 и 304 УК КР в таких  
случаях не требуется.

Специальных субъектов можно разделить на:

- должностных лиц; которым судьи, прокуроры, следователи или  
лица, производящие дознание, подчинены по службе (председа-  
тели судов, прокуроры, начальники следственных подразделе-  
ний, начальники ОВД и т.д.);
- лиц, которым сотрудники суда и правоохранительных органов не  
подчинены по службе, но связаны с ними выполнением профес-  
сиональных обязанностей в сфере процессуальных отношений:  
судья – прокурор; прокурор – следователь и т. д.;
- должностных лиц, обладающих властными полномочиями в  
государстве, республике, регионе, городе или районе (депутаты  
различных уровней, лица, занимающие посты в правительстве,  
главы администраций и т. д.).

К этой категории могут относиться как должностные лица, так  
и государственные служащие и служащие органов местного само-  
управления. К ним могут относиться лица, которым указанные ра-  
ботники непосредственно не подчинены, но зависмы от них при  
решении ряда служебных, бытовых, социальных, хозяйственных

или иных личных вопросов. Например, нотариус, отказывающийся регистрировать сделку с недвижимостью, работник паспортно-визовой службы, препятствующий выдаче визы, руководитель учебного заведения, угрожающий исключить из этого учебного заведения потерпевшего или его близких и т. д.

### 3. Незаконное задержание или заключение под стражу (ст. 324 УК КР)

Объект преступления – интересы правосудия и личности.

Объективная сторона преступления заключается в заведомо незаконном задержании.

Незаконное задержание обусловлено различными факторами:

- объективные:

- корпоративные интересы правоохранительных органов;
- недостатки ведомственного контроля и прокурорского надзора за соблюдением законности задержания;
- факторы повышенной психической напряженности;
- процентомания;
- сложившаяся негативная практика производства задержания;
- давление руководства;

- субъективные:

- низкий уровень профессионализма;
- юридическая неграмотность;
- небольшой опыт практической деятельности.

Уголовно-процессуальное задержание и административное задержание схожи, однако административное задержание не может образовывать состав данного преступления. Под задержанием подозреваемого подразумевается мера процессуального принуждения, применяемая органом дознания, следователем или прокурором на срок не более 48 часов с момента фактического задержания лица по подозрению в совершении преступления.

Задержание подозреваемого считается законным, когда:

- лицо подозревается в совершении преступления, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы; при этом срок лишения свободы значения не имеет;
- лицо застигнуто при совершении преступления или непосредственно после его совершения;

- потерпевшие или очевидцы указывают на данное лицо как на совершившее преступление;
- на этом лице или его одежде, при нем или в его жилище обнаружены явные следы преступления;
- в наличии иные данные, дающие основание подозревать лицо в совершении преступления, и при этом:
  - лицо пыталось скрыться;
  - лицо не имеет постоянного места жительства;
  - не установлена его личность;
  - прокурором, а также следователем, с согласия прокурора, в суд направлено ходатайство об избрании в отношении данного лица меры пресечения в виде заключения под стражу.

Указанные в УПК КР основания задержания сами по себе без мотива, оправдывающего его применение в конкретной ситуации, не могут являться для прокурора, следователя императивными, требующими процессуального задержания подозреваемого лица.

Задержание не должно использоваться как средство получения от подозреваемого признания вины в совершении преступления и получения «нужных» показаний задержанного.

Преступление считается оконченным с момента фактического задержания.

Сроки задержания лица не могут превышать 48 часов с момента задержания.

Имеют место случаи, когда само задержание было произведено с соблюдением требований закона, но впоследствии подозреваемый не был своевременно освобожден. В этом случае также можно говорить о незаконном задержании.

Критерии незаконности задержания:

- 1) задержание лица, подозреваемого в совершении преступления, за которое не предусмотрено наказание в виде лишения свободы;
- 2) отсутствие оснований для задержания, указанных в УПК КР;
- 3) задержание лиц, не подлежащих применению этой меры процессуального принуждения в соответствии с международным и национальным законодательством;
- 4) нарушение процессуального оформления задержания;
- 5) нарушение установленных законом сроков задержания;
- 6) дальнейшее удержание задержанного при установлении обстоятельств, при которых лицо подлежит освобождению.

## 4. Привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности (ст. 322 УК КР)

Объект преступления – интересы правосудия, а интересы личности являются дополнительным объектом.

Объективная сторона преступления состоит в привлечении к уголовной ответственности заведомо невиновного.

Лицо может быть привлечено к уголовной ответственности лишь на основаниях и в порядке, установленных законом. Единственным основанием уголовной ответственности является наличие в действиях лица признаков конкретного состава преступления.

Доказательства виновности могут считаться достаточными, если лицом, производящим следствие или дознание, либо судьей получены такие данные, которые приводят к твердому убеждению, что именно данное лицо совершило преступление.

Ко времени привлечения в качестве обвиняемого должны быть установлены:

- событие преступления;
- виновность лица, его совершившего;
- характер и размер вреда, причиненного преступлением,
- и исключены сомнения относительно наказуемости и преступности действия, являющегося объектом расследования.

Эти сведения в дальнейшем могут изменяться, но виновность лица в любом случае должна быть доказанной.

Объективная сторона выражается в действиях, направленных на привлечение заведомо невиновного в качестве обвиняемого.

Основания налицо, если:

- 1) установлено отсутствие события преступления, по поводу которого лицо привлекается в качестве обвиняемого;
- 2) не установлены доказательства участия лица в совершении преступления, а возможности их дальнейшего собирания исчерпаны или, напротив, установлены доказательства непричастности лица к совершению преступления;
- 3) установлено отсутствие признаков состава преступления.

Невиновным лицо следует считать в случаях, когда:

- оно не совершило никакого преступления;
- оно совершило преступление, отличное от того, за которое привлекалось к ответственности;

• речь идет о совокупности преступлений, одно (или несколько) из которых лицо не совершало.

Преступление будет окончено с момента вынесения постановления о привлечении конкретного лица в качестве обвиняемого.

Под привлечением к уголовной ответственности следует понимать процессуальный акт о привлечении лица, совершившего преступление, в качестве обвиняемого. Последующие отмена постановления прокурором, прекращение дела, вынесение оправдательного приговора не исключают ответственности за данное преступление.

Последствия в виде причинения морального, материального, физического ущерба на квалификацию не влияют, но могут учитываться судом при назначении наказания.

Привлечение лица к уголовной ответственности означает привлечение лица в качестве обвиняемого. Уголовная ответственность наступает, если привлекается к уголовной ответственности заведомо невиновное лицо. Привлечение к уголовной ответственности лица, не обладающего признаками субъекта преступления (малолетних, невменяемых), не подпадает под действие ст. 322 УК КР

Не образует состава рассматриваемого преступления и неправильная юридическая оценка содеянного. Если для привлечения заведомо невиновного к уголовной ответственности должностное лицо фальсифицирует доказательства, искусственно создавая видимость наличия достаточных доказательств, то в этом случае имеет место совокупность преступлений.

Преступление совершается с прямым умыслом. Необходимо ограничить преступные действия от случаев, когда такой работник ошибается в оценке доказательств или неправильно толкует закон. Например, когда у субъекта, выносящего соответствующее постановление, существуют сомнения в виновности подозреваемого (обвиняемого), но заведомо невиновным он его не считает.

Если привлечение невиновного к уголовной ответственности стало возможным вследствие самооговора, уголовная ответственность исключается. Если факт самооговора осознавался должностным лицом и, несмотря на это, в силу каких-то обстоятельств оно привлекло невиновного к уголовной ответственности, то на лицо преступление, предусмотренное ст. 322 УК КР.

Цели и мотивы преступления для квалификации значения не имеют, но могут учитываться при назначении наказания. Мотива-

ми могут быть ложно понятые интересы службы (стремление к искусственному повышению показателей раскрываемости преступлений), а также различного рода личные побуждения (месть, зависть, корысть). Если это преступление совершилось за вознаграждение, то содеянное необходимо квалифицировать по совокупности преступлений.

**Субъект преступления – специальный:** лица, производящие доказывание, следователи, прокуроры.

**Квалифицирующий признак** совершение деяния, соединенное с обвинением лица в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления, когда предполагается возможность серьезных неблагоприятных последствий для незаконно привлеченного лица: лишение свободы на длительный срок, пожизненное лишение свободы и т. д.

## 5. Фальсификация доказательств (ст. 326 УК КР)

**Объект преступления – интересы правосудия, дополнительный объект – интересы личности.**

С объективной стороны данное преступление, характеризуется фальсификацией доказательств по гражданскому и уголовному делу.

Особой формой судопроизводства является производство по разрешению экономических и административных дел межрайонными судами. Однако, принимая во внимание, что эти дела рассматриваются по правилам ГПК КР, фальсификация доказательств по таким делам может повлечь ответственность по ч. 1 ст. 326 УК КР.

Следует отметить, что фальсификация доказательств по делам об административных правонарушениях обладает не меньшей, а нередко и большей общественной опасностью, чем по гражданским делам, однако ответственность за это предусмотрена лишь в том случае, если фальсификация повлекла тяжкие последствия.

В связи с тем, что за умышленное искажение, имеющей значение в качестве доказательств, информации, исходящей от живых лиц (свидетелей, экспертов, потерпевших), установлена специальная уголовная ответственность, то под фальсификацией доказательств по гражданскому делу понимается подделка, либо фабрикация так называемых немых доказательств: письменных доказательств и вещественных доказательств.

Подделка документов, не являющихся доказательствами, не образует состава преступления и могут быть квалифицированы как служебный подлог, либо подделка документов.

Способы фальсификации могут быть самыми разнообразными – от физического или интеллектуального подлога документов до подмены вещественных доказательств.

**Фальсификация** заключается:

- в сознательном искажении представляемых доказательств путем их подделки, подчистки, внесения исправлений, искажающих действительный смысл (например, доверенностей, расписок, договоров, актов ревизий, протоколов следственных действий и т. д.);
- в искусственном создании доказательств в пользу истца или ответчика (подлог документов, уничтожение или сокрытие улик), создании искусственных (ложных) вещественных доказательств (например, подговоре ложных свидетелей), то есть ложных сведений.

Для состава преступления не имеет значения, повлияли сфальсифицированные доказательства на содержание судебного решения или нет.

Данное преступление считается оконченным с момента приобщения фальсифицированных доказательств к материалам дела в порядке, установленном процессуальным законодательством.

Преступление характеризуется прямым умыслом и косвенным умыслом при наступлении тяжких последствий.

Если сфальсифицированные доказательства в дальнейшем были признаны недопустимыми, либо не относимыми к делу, содеянное можно расценивать как покушение на фальсификацию доказательств, если виновный рассчитывал, что фальсифицированное доказательство в дальнейшем будет реально использовано.

Мотивы и цели не влияют на квалификацию, но могут учтываться при назначении наказания.

**Субъект – только лицо, участвующее в деле или его представитель.**

К первым относятся истцы, ответчики, третьи лица, прокурор, органы государственного управления, заявители, заинтересованные граждане и иные лица, указанные в законодательстве.

Представителем является гражданин, имеющий надлежащим образом оформленные полномочия на ведение дела.

Если доказательства фальсифицируют должностные лица, не являющиеся субъектами преступления и их деяние выражается в подделке документов, то их действия надлежит квалифицировать как служебный подлог.

Характер и виды тяжких последствий – понятия оценочные и зависят от конкретных обстоятельств дела, при этом необходимо учитывать реальное увеличение степени общественной опасности действия, вызванное их наступлением.

К тяжким последствиям можно отнести:

- самоубийство или попытку самоубийства, либо тяжелую болезнь проигравшего по гражданскому делу, его близких родственников;
- разорение, банкротство, незаконное взыскание имущества;
- подрыв деловой репутации, вызвавший серьезное ухудшение положения на рынке, финансового состояния предприятия и т. п.

Все указанные последствия могут быть учтены при квалификации действия только в том случае, если они находятся в причинной связи с рассматриваемым преступлением и не вызваны другими причинами.

Фальсификацию доказательств следует отличать от служебного подлога. При этом специальной следует считать норму о фальсификации доказательств, поскольку она устанавливает уголовную ответственность только за искажение фактических данных, используемых при осуществлении правосудия, чем наносится ущерб именно этому виду государственной деятельности.

Норма же о служебном подлоге является общей. Она охватывает все случаи фальсификации официальных документов, в том числе не являющихся доказательствами и не подлежащими использованию в этом качестве. Служебный подлог наносит ущерб не правосудию, а иным видам государственной деятельности, а также деятельности органов местного самоуправления.

Отличительной чертой фальсификации доказательств является то, что это преступление может быть совершено только теми субъектами, которые прямо указаны в ст. 326 УК КР.

## 6. Провокация взятки, либо коммерческого подкупа (ст. 327 УК КР)

Провокация взятки, либо коммерческого подкупа обладает следующими характеристиками:

- вызвана намерением субъекта обеспечить одностороннее проявление желательной модели поведения со стороны провоцируемого лица, имеющей лишь внешние признаки преступного деяния;
- осуществляется в порядке односторонней умышленной деятельности со стороны виновного лица, не охватываемой сознанием провоцируемого;
- предполагает использовать спровоцированное «кriminalное» деяние лица не в целях достижения совместного преступного результата, а в целях дискредитации, либо создания искусственных доказательств обвинения.

Объектом выступают общественные отношения, обеспечивающие нормальные условия отправления правосудия, которые проявляются в нарушении установленного законом порядка сбора, проверки и оценки доказательств по уголовному делу. Дополнительный объект – интересы потерпевшего – спровоцированного должностного лица, либо коммерческого служащего.

Предметом взятки или коммерческого подкупа, наряду с деньгами, ценными бумагами и иным имуществом, могут быть выгоды или услуги имущественного характера, оказываемые безвозмездно, но подлежащие оплате (предоставление туристических путевок, ремонт квартиры, строительство дачи и т. п.).

Под выгодами имущественного характера следует понимать занижение стоимости передаваемого имущества, приватизируемых объектов, уменьшение арендных платежей, процентных ставок за пользование банковскими ссудами. При этом указанные выгоды и услуги имущественного характера должны получить в приговоре денежную оценку.

Понятие некоторых видов вознаграждения содержится не в уголовном, а в гражданском законодательстве (деньги, ценные бумаги, иное имущество).

Понятие услуги имущественного характера, не имеет четко установленных критериев и подразумевает возможность ее перевода в денежный эквивалент.

В связи с тем, что деньги, ценные бумаги, иное имущество и т. п. используются виновным для искусственного создания доказательств совершения преступления или шантажа, они могут рассматриваться как средство совершения преступления.

Понятие должностного лица раскрывается в примечании к ст. 304 УК КР.

Потерпевшими могут быть только должностные лица и лица, выполняющие управленческие функции в коммерческих и иных организациях. В случае совершения преступления лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческих и иных организациях, если деяние причинило вред исключительно коммерческой организации, не являющейся государственным или муниципальным предприятием, уголовное преследование осуществляется по заявлению этой организации или с ее согласия.

Для правильной квалификации действий виновных лиц необходимо установить, что лицо, по отношению к которому осуществлялась провокация, работает в организации, не являющейся государственным органом, органом местного самоуправления, государственным и муниципальным учреждением.

Объективная сторона преступления выражается в попытке передачи должностному лицу или лицу, выполняющему управленческие функции в коммерческих или иных организациях, без его согласия денег, ценных бумаг, иного имущества или оказания услуг имущественного характера. Обязательный признак – отсутствие согласия получателя на принятие предмета взятки (подкупа). Виновный в провокации создает лишь видимость преступления, имитирует получение взятки (подкупа), а потерпевший находится в неведении относительно этих преступных действий.

В отличие от этого действия дача взятки или коммерческий подкуп совершаются с обоюдного согласия взяткодателя и взяткополучателя (то же и в отношении подкупа).

Необходимо учитывать, что лицо, давшее предмет взятки (подкупа), освобождается от уголовной ответственности, если оно добровольно сообщило об этом органу, имеющему право возбудить уголовное дело. Добровольное же сообщение лица о совершенной им провокации взятки или коммерческого подкупа не является основанием освобождения его от уголовной ответственности, а расценивается лишь как обстоятельство, смягчающее наказание.

Момент передачи предмета провоцируемой взятки на квалификацию деяния не влияет.

Данное преступление считается оконченным с момента неудавшейся попытки передачи указанным лицам денег, ценных бумаг, иного имущества, а равно с момента начала оказания услуг имущественного характера. Например, в подкладывании денег или ценных бумаг в документы, в ящик стола и т. п., направлении их в адрес провоцируемого лица по почте, телеграфу, передаче родственникам лица, якобы, с его согласия и т.д.

Провокация взятки является оконченным преступлением, независимо от того, удалось ли в провокационных целях склонить должностное лицо к принятию денег, ценных бумаг, иного имущества или услуг имущественного характера, передаваемых ему, якобы, в качестве взятки. Если это все же удалось, то спровоцированное должностное лицо подлежит уголовной ответственности за покушение на получение взятки или коммерческий подкуп, так как предмет взятки (подкупа) передается не с целью добиться совершения действий в пользу взяткодателя.

Преступление окончено при условии, что провоцируемое лицо либо вообще не осознает факта передачи ему материальных ценностей, либо не дает согласия на их получение.

Если провоцируемое лицо сознает факт сделанного ему предложения и дает согласие на получение предмета взятки или подкупа; деятельность провокатора должна квалифицироваться с применением ст. 30 УК КР как подстрекательство к получению взятки. Если попытка передачи ценностей сопряжена с таким способом деятельности, который изначально не охватывается диспозицией ст. 327 УК КР, а посягает на иные, самостоятельные объекты уголовно-правовой охраны, необходима квалификация по совокупности преступлений. Например, со ст. 137 УК КР (нарушение неприкосновенности жилища), когда субъект провокации помещает предмет взятки или подкупа в жилище провоцируемого без ведома последнего.

Преступление совершается с прямым умыслом. При этом виновный преследует одну из 2-х целей:

1) искусственное создание доказательств преступления, предусмотренных ст. 224 или ст. 311 УК КР.

Способы, с помощью которых могут создаваться такие доказательства, весьма разнообразны:

- оповещение правоохранительных органов;
- тайная запись разговоров;
- приглашение свидетелей;
- переписывание номеров денежных купюр или ценных бумаг и т. д.

Если искусственное создание доказательств преступления связано с желанием привлечь лицо к уголовной ответственности и потерпевший был привлечен к уголовной ответственности, то возможна совокупность со ст. 322 УК КР. Если провокация осуществляется другим лицом и сопровождается подачей заявления о привлечении к ответственности или заявлением о вымогательстве взятки и последующей провокацией, то возможна совокупность со ст. 329 УК КР;

2) шантаж; при этом субъект надеется, что если предмет взятки или подкупа будет принят, то в дальнейшем он сможет предъявить лицу, осуществляющему управленческие функции, какие-либо требования, связанные с его должностными обязанностями, под угрозой сообщить правоохранительным органам или иным лицам о факте получения взятки, подкупа.

Мотивы преступления могут быть разными: месть, зависть, ко-  
рьстъ, желание избавиться от неугодного руководителя и т. п., ко-  
торые на квалификацию не влияют, но могут учитываться при на-  
значении наказания.

Не является провокацией взятки или коммерческого подкупа проведение предусмотренного законодательством оперативно-ро-  
зыскного мероприятия в связи с проверкой заявления о вымогатель-  
стве взятки или имущественного вознаграждения при коммерческом подкупе. В этом случае лицо, участвующее в проведении оператив-  
ного эксперимента, исполняет свой служебный долг и действует в  
состоянии крайней необходимости.

Не является оперативным экспериментом подстрекательство к взяточничеству со стороны оперативных работников, которое совер-  
шается в целях использования сведений о даче взятки для оказания  
психологического давления на подследственного.

Провокационные действия, осуществляемые сотрудниками правоохранительных органов, будут отличаться от оперативного экспе-  
римента по следующим основаниям:

- при провокации нет оснований для проведения оперативно-розыскных мероприятий, предусмотренных законом;
- при провокации инициатива получения предмета взятки, либо подкупа соответствующим субъектом исходит от самих со-  
трудников, а при оперативном эксперименте она должна исхо-  
дить от должностного лица, либо лица, выполняющего управле-  
ческие функции в коммерческой организации;
- целью провокации взятки, либо коммерческого подкупа могут быть искусственное создание доказательств, либо шантаж, а при оперативном эксперименте целью является подтверждение и документирование сведений о вымогательстве взятки, либо коммерческого подкупа и привлечение виновных к уголовной от-  
ветственности.

Субъект – любое вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

Если провокация взятки или коммерческого подкупа совершена должностным лицом с использованием служебного положения, соде-  
янное им следует дополнительно квалифицировать по ст. 304 УК КР.

## 7. Заведомо ложный донос (ст. 329 УК КР)

Объект преступления – интересы правосудия, дополнительный объект – интересы личности, т. е. тех граждан, которых небоснованно подозревают в совершении преступления.

Объективная сторона характеризуется активными действиями, которые заключаются в заведомо ложном сообщении о совершении преступления, как о событии преступления, так и о лицах, его совершивших. Ложные сообщения об административных и иных правона-  
рушениях, а также об аморальных поступках состав ст. 329 УК КР не образует.

Под ложным доносом о совершении преступления понимается сообщение правоохранительным органам о, якобы, готовящемся или совершенном преступлении или (и) лице, в нем участвующем. Сооб-  
щение может быть сделано и другим органам, если в нем содержится просьба переслать его в правоохранительную систему.

Ложный донос может быть устным, письменным, по телефону, через других лиц и иных формах. Не имеет значения, назвал доноси-  
чика свое подлинное имя или намеренно изменил его или сделал ано-  
нимный донос. Анонимное заявление о преступлении не признается

повором к возбуждению уголовного дела, однако, это не исключает возможности проведения проверки по анонимному заявлению.

При подтверждении в результате проверки анонимного заявления достоверности содержащихся в нем сведений о преступлении лицо, проводившее проверку, подаёт рапорт об обнаружении признаков преступления, который и будет являться поводом к возбуждению уголовного дела.

Аналогичным образом принимаются и заявления, сделанные по телефону, даже если гражданин назвал свои фамилию, имя, но при этом невозможно получить от него письменное заявление или подпись в протоколе о принятии устного заявления при наличии в них сообщений о готовящихся или совершенных преступлениях, такие обращения направляются в соответствующие правоохранительные органы. В данной ситуации поводом для возбуждения уголовного дела будет являться сообщение о совершенном или готовящемся преступлении, полученное из иных источников.

Ответственность за ложное сообщение об акте терроризма предусмотрена специальной нормой (ст. 228 УК КР) и возможна за заведомо ложное сообщение только о готовящемся акте терроризма. В случае заведомо ложного доноса о совершенном акте терроризма действия виновного следует квалифицировать по ст. 329 УК КР.

Сообщение при доносе, являющееся ложным, может относиться к событию преступления, либо связано с обвинением лица в преступлении, которое он не совершал, либо с обвинением в более тяжком преступлении, чем совершенное на самом деле и т. п. Ложность должна охватывать фактические обстоятельства, а не их юридическую оценку. Поэтому, если заявитель, верно описав события произошествия, даст ему неверную юридическую квалификацию, то речи о заведомо ложном доносе нет.

Сообщение правоохранительным органам своих предположений, мнений или догадок, если они не выдаются за достоверные сведения, не образуют ложного доноса. Не будет ложным доносом сообщение лицом действительных фактов о готовящемся преступлении, от совершения которого виновные в дальнейшем добровольно отказались.

Ложный донос предполагает сообщение, как об оконченном преступлении, так и о приготовлении, покушении на него, о его исполнителе и соучастнике преступной деятельности. В ложном доносе

может быть указано конкретное лицо или лица, совершившие преступление. Однако, состав преступления наличествует и в случае, когда сообщено лишь о самом факте преступления.

Не имеет значения, описаны обстоятельства совершения преступления подробно или нет.

Ложный донос является оконченным преступлением в момент получения сообщения (заявления) указанным органом или его должностным лицом. Последствия (например, возбуждение уголовного дела, его расследование и судебное рассмотрение, осуждение невиновного) не учитываются при квалификации, но имеют значение для выбора меры наказания.

Если ложный донос не дойдет до адресата, по не зависящим от виновного лица обстоятельствам (например, из-за утери при пересылке, неверно указанного адреса, названия организации и т. п.), то содеянное квалифицируется как покушение на преступление. Ответственность за приготовление к рассматриваемому преступлению наступает только при наличии особо квалифицирующих признаков.

Субъективная сторона преступления характеризуется только прямым умыслом.

Добросовестное заблуждение в оценке сообщенных сведений исключает возможность квалификации их как ложного доноса.

Мотивы ложного доноса в основном носят личный характер (месть, зависть, ревность, неприязненные отношения, стремление скрыть личность истинного преступника и др.), но иногда они могут носить иной характер, например политический. Обычно такое преступление совершается со специальной целью – возбуждение уголовного дела и привлечение конкретного невиновного лица к уголовной ответственности.

Субъектом может быть любое частное лицо, достигшее 16 лет.

Должностные лица за подобные действия при наличии соответствующих признаков несут ответственность как за злоупотребление должностным положением. Субъектами ложного доноса могут быть признаны также и обвиняемые по другому делу, если ложный донос не является способом защиты от предъявленного обвинения.

Например, С., будучи привлеченным к уголовной ответственности за совершение автотранспортного преступления, с целью отомстить следователю К. за неблагоприятный для него исход следствия, совершил заведомо ложный донос, обратившись с за-

*явлением о том, что следователи К. и Т. избили его, вследствие чего он получил сотрясение мозга. Для создания видимости достоверности заявления С. обращался в медицинские учреждения с жалобами на головную боль, головокружение и т.п. Тем самым С. обвинил следователей в превышении служебных полномочий, сопровождавшихся насилием.*

*Апелляционная инстанция прекратила дело за отсутствием в его действиях состава преступления, расценив действия С. как метод защиты от предъявленного ему обвинения. Однако надзорная инстанция пришла к выводу, что действия С. образуют состав преступления – заведомо ложный донос о совершении преступления, соединенный с обвинением в тяжком преступлении.*

Если обвиняемый дает заведомо ложные показания, касающиеся других лиц, заявляя, например, что преступление совершил не он, и указывает на другое лицо как на преступника или принижает свою роль в совершении преступления за счет соучастников, его действия следует рассматривать как допустимый метод защиты.

Если же обвиняемый совершает заведомо ложный донос, выходя за пределы фабулы предъявленного ему обвинения, как в случае с гр-ном С., он подлежит уголовной ответственности за заведомо ложный донос. *Например, Ф., управляя мотоциклом, причинил тяжкие телесные повреждения 5-летней девочке, повлекшие ее смерть. После наезда на пострадавшую, пытаясь скрыть совершенное преступление с целью уклонения от уголовной ответственности, Ф. умышленно оставил свой мотоцикл возле одного из гаражей, после чего обратился с официальным заявлением в РОВД о, якобы, имевшем место факте угона его мотоцикла.*

Заведомо ложные показания подозреваемого о совершении преступления другим лицом заведомо ложный донос не образуют, поскольку были даны с целью уклониться от уголовной ответственности и являлись способом защиты от обвинения.

Свидетели и потерпевшие, дающие ложные показания по обстоятельствам дела, должны нести уголовную ответственность по ст. 330 УК КР, но если, в ходе показаний, они делают ложное заявление об ином преступлении, то в их действиях будет состав доноса.

Квалифицирующими признаками являются:

- донос, соединенный с обвинением лица в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления. Для вменения этого признака

необходимо, чтобы в доносе содержалось указание на конкретное лицо, якобы совершившее это преступление;

- донос, соединенный с искусственным созданием доказательств обвинения, фальсификацией, имитацией доказательственных фактов, которых на самом деле нет (например, подготовка подставных свидетелей, изготовление фальшивых вещественных или письменных доказательств). Если же субъект ссылается на факты и доказательства, которые на самом деле имели место, но дает им неверное истолкование, то вести речь об этом квалифицирующем признаком нельзя.

Если ложный донос был сопряжен с искусственным созданием доказательств путем провокации взятки или коммерческого подкупа, содеянное надлежит квалифицировать по совокупности преступлений.

Необходимо отличать фальсификацию доказательных фактов при ложном доносе от фальсификации доказательств по уголовному делу, совершенной лицом, производящим дознание, следователем, прокурором или защитником. Разграничение следует проводить по субъекту преступления и его предмету.

Ложный донос состоит в сообщении заведомо ложных сведений с целью добиться осуждения или привлечения к уголовной ответственности заведомо невиновного лица. Лицо может быть привлечено к уголовной ответственности за ложный донос лишь в том случае, если оно заведомо знает о невиновности того, на кого доносит.

Заведомо ложные показания подозреваемого о совершении преступления другим лицом заведомо ложный донос не образуют, если они даются с целью уклониться от уголовной ответственности и являются способом защиты от обвинения.

## 8. Заведомо ложные показания, заключение эксперта, специалиста или неправильный перевод (ст. 330 УК КР)

Объект преступления – интересы правосудия, дополнительный объект – права и интересы личности. Деяние может быть совершено в уголовном или гражданском судопроизводстве или при производстве предварительного расследования.

**Потерпевшим** является физическое лицо, которому преступлением причинен физический, имущественный, моральный вред, а также юридическое лицо в случае причинения преступлением вреда его имуществу и деловой репутации. О признании потерпевшим следователь, прокурор или суд выносит постановление, в котором излагает обстоятельства признания лица. По уголовным делам о преступлениях, последствием которых явилась смерть лица, права потерпевшего переходят к одному из его близких родственников.

**Свидетелем** является лицо, которому могут быть известны какие-либо обстоятельства, имеющие значение для расследования и разрешения уголовного дела, и которое вызвано для дачи показаний.

Показания потерпевшего или свидетеля – это данные о любых обстоятельствах, подлежащих установлению по делу, отобранные в ходе допроса следователем, прокурором или судом, то есть это сведения об обстоятельствах, влияющих на разрешение дела по существу.

Не влекут ответственности по ст. 330 УК КР ложные показания о несущественных обстоятельствах, относящихся к делу (например, изменение свидетелем обстоятельств своего появления на месте преступления). Преступными являются только те показания, которые касаются существенных обстоятельств, т. е. влияют на вынесение законного и обоснованного приговора, решения или иного судебного акта.

Ложные показания образуют состав преступления при условии, что они даны уполномоченному лицу (дознаватель, следователь, прокурор, судья) в установленном законом порядке и надлежащим образом процессуально оформлены (подписка о предупреждении лица об уголовной ответственности за дачу ложных показаний).

Частичное умолчание о каких-то известных лицу фактах и сведениях признается ложным показанием, заключением, неправильным переводом, так как оно превращает какие-либо сообщаемые сведения в ложные. При этом лжесвидетельством является не само по себе умолчание, а сообщаемая с определенными умолчаниями информация, поскольку такого рода умолчаниями действительно искажается смысл сказанного и ситуация может быть представлена в ложном свете.

Ложные показания могут быть как обвиняющими, так и оправдывающими. Заведомая ложность показаний свидетеля и потерпевшего может выражаться не только в умышленном извращении или искажении фактических данных, но и в их отрицании.

Если свидетель (потерпевший) просто отказывается говорить, он может быть привлечен к ответственности не по данной статье, а за отказ от дачи показаний. Свидетели и потерпевшие, а также подозреваемые и обвиняемые вправе вовсе не давать показания, если такие могут быть направлены против них самих, их супругов или близких родственников.

Действия должны быть совершены в процессе предварительного расследования, либо в судебном заседании. Ложные показания, данные свидетелем, например, в беседе с судьей при подготовке гражданского дела к слушанию, не составляют состава данного преступления.

**Эксперт** – лицо, обладающее специальными знаниями и назначенное в порядке, установленном УПК КР, для производства судебной экспертизы и дачи заключения.

**Заключение** эксперта – это представленные в письменном виде содержание исследования и выводы по вопросам, поставленным перед экспертом лицом, ведущим производство по уголовному делу или сторонами. Показания эксперта – сведения, сообщенные им на допросе, проведенном после получения его заключения, в целях разъяснения или уточнения данного заключения в соответствии с требованиями УПК КР.

Эксперт не может быть допрошен по поводу сведений, ставших ему известными в связи с производством судебной экспертизы, если они не относятся к предмету данной судебной экспертизы. Допрос эксперта до представления им заключения не допускается.

Ложность заключения эксперта выражается в намеренном искажении выявленных им фактов или в умолчании о них, либо в неверной оценке фактов, ложных выводах из представленных для исследования материалов дела. Например, к оценке вреда, причиненного здоровью потерпевшего, к определению длины тормозного пути при автотехнической экспертизе и т. п.

Умолчание эксперта о существенных обстоятельствах, выразившееся в отсутствии заключения части фактов, либо их оценки, если это повлияло на вывод, также образует состав данного преступления.

**Специалист** – лицо, обладающее специальными знаниями, привлекаемое к участию в процессуальных действиях в порядке, установленном УПК КР, для содействия в обнаружении, закреплении и изъятии предметов и документов, применении технических средств в исследовании материалов уголовного дела, для постановки вопросов эксперту, а также для разъяснения сторонам и суду вопросов, входящих в его профессиональную компетенцию.

Специальные знания – это знания, присущие различным видам профессиональной деятельности, за исключением знаний, являющихся профессиональными для следователей, судей, используемые при расследовании преступлений и рассмотрении уголовных дел в суде, в случаях и порядке, установленных законом.

Специалист должен обладать не только специальными знаниями, но и навыками их применения и допускается к участию не только во всех следственных действиях, но и в некоторых других процессуальных действиях. *Например, опись имущества, наложение ареста на имущество, а также по ходатайству защитника обвиняемого при ознакомлении обвиняемого с постановлением о назначении экспертизы, с заключением эксперта и др.*

**Заключение специалиста** – представленное в письменном виде суждение по вопросам, поставленным перед специалистом сторонами. Показания специалиста – сведения, сообщенные им на допросе об обстоятельствах, требующих специальных познаний, а также разъяснения своего мнения в соответствии с требованиями УПК КР. Мнение специалиста, отраженное в представленном им заключении или же в показаниях, является доказательством.

Ложность показаний специалиста выражается в намеренном искажении выявленных им фактов или в умолчании о них, либо в неверной оценке фактов, ложных выводах из представленных для исследования материалов дела. Умолчание специалиста о существенных обстоятельствах, выразившееся в отсутствии в заключении части фактов, либо их оценки, также образует состав данного преступления.

**Переводчик** – лицо, привлекаемое к участию в уголовном судопроизводстве в случаях, предусмотренных УПК КР, свободно владеющее языком, знание которого необходимо для перевода, а также владеющее навыками сурдо-перевода и приглашенное для участия

в производстве по уголовному делу. Неправильный перевод состоит в искажении смысла переводимых материалов дела (устной или письменной речи) – показаний или документов при производстве предварительного расследования или в процессе судебного разбирательства. Ложным будет и умолчание переводчика о существенных для разрешения дела обстоятельствах при переводе показаний и документов.

Все перечисленные деяния влекут уголовную ответственность по ст. 330 УК КР, независимо от того, искажают они истину в пользу обвиняемого по уголовному делу или против него, а равно в пользу истца или ответчика по гражданскому делу.

Преступление считается оконченным с момента совершения одного из указанных действий, независимо от того, приняты ли эти показания, заключение эксперта или перевод в качестве доказательств по рассматриваемому делу. На стадии предварительного расследования это преступление считается оконченным, когда свидетель, потерпевший или специалист, если он задавал вопросы, подписал протокол допроса, эксперт – заключение. В стадии судебного разбирательства – с момента дачи свидетелем, потерпевшим, специалистом показаний или оглашения экспертом содержания заключения.

Для переводчика данное преступление окончено с момента представления им заведомо неправильного письменного перевода или окончания устного перевода.

Вредные последствия лжесвидетельства могут выражаться:

- в расследовании уголовных дел свыше установленных сроков предварительного расследования и в разрешении судами дел спустя 3—4 месяца с момента их возбуждения, что нарушает принцип быстрого расследования;
- в возбуждении уголовного дела, привлечении к уголовной ответственности, аресте без достаточных оснований;
- в осуждении невиновного и усилении ответственности, назначении несправедливого, чрезмерно строгого наказания;
- наосновательном смягчении вины, назначении несоразмерно мягкого наказания;
- в оправдании виновного;
- в возвращении дела на доследование или новое судебное разбирательство.

**Субъективная сторона выражается только в прямом умысле, о чём свидетельствуют указания в законе на заведомость совершаемых действий.**

**Мотивы таких действий могут быть различными:**

- стремление улучшить или, напротив, ухудшить положение обвиняемого;
- боязнь мести с его стороны;
- корысть;
- неприязненные отношения;
- ложно понимаемые интересы борьбы с преступностью и др.

**Значение для квалификации мотивы не имеют.**

Цель – облегчить или, напротив, усугубить положение подозреваемого, обвиняемого, истца, ответчика. Добросовестное заблуждение потерпевшего или свидетеля, неправильное восприятие ими актов вследствие невнимательности, забывчивости, отсутствия должной компетенции эксперта, специалиста или переводчика и другие обстоятельства, повлиявшие на дачу не соответствующих истине показаний, заключения или перевода, исключают ответственность по ст. 330 УК КР.

**Наиболее распространенными целями являются:**

- воздействие на свидетелей и потерпевших со стороны заинтересованных лиц;
- наличие родственных или иных близких отношений с обвиняемыми, потерпевшими и иными лицами, причастными к делу;
- личная заинтересованность в исходе дела;
- страх, боязнь расправы, мести или причинения иного вреда за правдивые показания;
- служебная зависимость от обвиняемых или их родственников;
- неприязненные отношения с отдельными участниками процесса;
- неправомерное или аморальное поведение потерпевшего или свидетеля;
- причастность субъектов лжесвидетельства к основному преступлению.

Целями лжесвидетельства является оправдание или смягчение вины обвиняемых.

**Субъект преступления — специальный.** Им могут быть лица, достигшие 16-летнего возраста и прямо указанные в статье: свидетель,

потерпевший, эксперт, специалист, переводчик, признанные таковыми в соответствии с УПК, ГПК КР.

Несовершеннолетние до 16 лет, в том числе привлеченные к участию в деле в качестве свидетелей или потерпевших, субъектами не являются. Другие участники процесса (обвиняемый, подозреваемый, подсудимый, истец, ответчик и др.) ответственности по данной статье не несут.

Даже если обвиняемый (подсудимый) на определенном этапе процесса допрашивался в качестве свидетеля по этому же делу, он не может быть привлечен к ответственности за дачу заведомо ложных показаний.

К близким родственникам относятся: супруг, супруга, родители, дети, усыновители, усыновленные, родные братья, родные сестры, дедушка, бабушка, внуки. Эти лица имеют право отказаться от дачи показаний, но не освобождаются от ответственности за дачу заведомо ложных показаний. Главное – это разъяснение права на отказ от дачи показаний, а при согласии дать показания – предупреждение об уголовной ответственности за дачу ложных показаний.

*Например, Ф. обвинялся в причинении тяжкого вреда здоровью сына. В основу обвинения были положены показания его жены, которая в суде пояснила, что оговорила мужа из-за личных неприязненных отношений. Привлечь ее за дачу ложных показаний не смогли, так как ей не были разъяснены последствия дачи ложных показаний ни на следствии, ни в суде. Полученные с нарушением закона показания были исключены из совокупности доказательств, данное лицо избежало ответственности.*

Не несет ответственности лицо, допрошенное в качестве свидетеля или потерпевшего по делу, связанному с преступлением, в котором он сам участвовал (в том числе в качестве соучастника или укрывателя), если его ложные показания являются способом защиты от предъявленного ему обвинения.

**Квалифицирующий признак – действия, соединенные с обвинением в совершении тяжкого и особо тяжкого преступления.**

## **9. Отказ или уклонение свидетеля или потерпевшего от дачи показаний или эксперта от дачи заключения (ст. 331 УК КР)**

Объект преступления – интересы правосудия, дополнительный объект — права и свободы человека и гражданина, законные интересы физических и юридических лиц.

Подозреваемый и обвиняемый вправе не давать показаний. За уклонение эксперта от дачи заключения уголовная ответственность не установлена, он может быть привлечен к дисциплинарной ответственности (например, экспертным учреждением, где он работает).

Ответственность за отказ потерпевшего или свидетеля от дачи показаний по делу об административном правонарушении в действующем уголовном законодательстве не предусмотрена. Свидетель и потерпевший по уголовному делу предупреждаются об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний, о чем они дают подпись, которая приобщается к протоколу судебного заседания.

Объективная сторона преступления выражается в отказе свидетеля или потерпевшего от дачи показаний, который может быть совершен как путем действий (прямой устный или письменный отказ давать показания), так и бездействием (молчание в ответ на предложение дать показания).

Преступление считается оконченным в момент совершения любого из этих действий, независимо от наступивших последствий. Дальнейшее поведение лица (например, дача показаний в суде после отказа дать их на предварительном следствии) не влияет на квалификацию содеянного, но может быть учтено при назначении наказания. Не свидетельствует об отсутствии состава тот факт, что лицо ранее уже давало показания.

Отказ должен быть незаконным. Уголовная ответственность исключается при наличии уважительной причины отказа от дачи показаний, например недопустимость разглашения государственной тайны. Ссылка на необходимость сохранения других видов тайны не исключает наличия состава данного преступления. Отказ лица от дачи показаний при угрозе разглашения государственной тайны, может быть признан вынужденной мерой, подпадающей под действие ст. 37 УК КР как крайняя необходимость.

Причинение вреда при крайней необходимости допускается для устранения реальной опасности, грозящей личности и правам оказавшегося в таком состоянии лица.

Отказ будет незаконным, если судебное разбирательство было объявлено закрытым. Если причинами отказа послужили факты физического или психического принуждения его к такому отказу, то, проверив данное заявление и прийдя к выводу о его обоснованности, нужно разрешить вопрос об уголовной ответственности указанных лиц.

В ходе допроса необходимо выяснить наличие, либо отсутствие отношений родства между допрашиваемым и лицом, подозреваемым или обвиняемым в совершении преступления, а также степень такого родства.

Для признания преступления оконченным достаточно единичного факта противоправного отказа от дачи показаний. На привлечение лица к уголовной ответственности по данной статье не должно влиять последующее его «исправление» в виде дачи показаний по делу.

Уголовному преследованию подлежат лишь те лица, которые прямо отказались хотя бы единожды дать показания на стадиях предварительного расследования, но не ранее, так как на стадии возбуждения уголовного дела показания получены быть не могут.

От отказа следует отличать уклонение свидетеля и потерпевшего от явки в суд, которое влечет не уголовную, а процессуальную ответственность.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Мотивы могут быть самые различные и не имеют значения для квалификации содеянного, но учитываются при назначении наказания.

Субъект – лицо, достигшее 16 лет, привлеченное в установленном законом порядке к участию в деле в качестве свидетеля или признанное потерпевшим по делу. Свидетели и потерпевшие, не достигшие 16-летнего возраста, не могут быть привлечены к уголовной ответственности.

## **10. Подкуп или принуждение к даче показаний или уклонению от дачи показаний, либо неправильному переводу (ст. 332 УК КР)**

Объект – интересы правосудия, дополнительный объект – отношения собственности, здоровье, честь, достоинство и условия безопасности жизни граждан.

По объективной стороне преступление может быть совершено только путем действий, которые вводят в заблуждение органы суда, следствия или дознания, препятствуют их деятельности по установлению объективной истины.

Подкупить можно материальными ценностями и иными ценностями, представляющими интерес для подкупающего: обеспечение поступления в престижный вуз и т. п.

Под подкупом следует понимать незаконную передачу свидетелю, потерпевшему в целях дачи им ложных показаний, либо эксперту в целях дачи им ложного заключения или ложных показаний, специалисту в целях дачи им ложных показаний, а равно переводчику с целью осуществления им неправильного перевода денег, ценных бумаг, иного имущества, а равно незаконное оказание им услуг имущественного характера за совершение действий в интересах дающего.

Предмет подкупа – деньги, ценные бумаги и иное имущество, выгоды или услуги имущественного характера, оказываемые безвозмездно, но подлежащие оплате (предоставление туристических путевок, ремонт квартиры, строительство дачи и т. п.). Время их передачи (до или после совершения действий) на квалификацию содеянного не влияет.

К выгодам имущественного характера относятся: занижение стоимости передаваемого имущества, приватизируемых объектов, уменьшение арендных платежей, процентных ставок за пользование банковскими ссудами. Поскольку указанные выгоды и услуги имущественного характера должны получить в приговоре денежную оценку, то не образует состава рассматриваемого преступления предоставление иных благ и выгод неимущественного характера, где нельзя определить денежную оценку.

Передача незаконного вознаграждения при подкупе считается оконченной с момента принятия получателем хотя бы части передаваемых ценностей.

Не может быть квалифицировано, как покушение на дачу подкупа высказанное намерение лица дать деньги, ценные бумаги, иное имущество, либо предоставить возможность незаконно пользоваться услугами материального характера в случаях, когда лицо для реализации высказанного намерения никаких конкретных действий не предпринимало.

Если эксперт, специалист или переводчик являются должностными лицами, то преступление должно квалифицироваться как взяточничество.

При решении вопроса об ответственности не имеет значения, как размер подкупа, так и то, что свидетелем, потерпевшим, экспертом, специалистом и переводчиком не была выполнена просьба лица, совершившего подкуп. Фактическое исполнение достигнутой договоренности не включается в состав этого преступления.

Получатели подкупа ответственности по ст. 332 УК КР не несут и отвечают только за дачу ложных показаний. Однако, если они сами потребовали плату за обещанные ложные показания, то их действия содержат признаки подстрекательства к подкупу.

Ответственность за подкуп не исключает одновременного привлечения к уголовной ответственности за действия, образующие самостоятельное преступление. В таких случаях содеянное подлежит квалификации по совокупности преступлений.

Получатель подкупа, совершивший в интересах дающего лица незаконные действия, образующие состав преступления, подлежит ответственности по соответствующей статье УК КР (например, фальсификация доказательств, заведомо ложный донос и т. п.).

Если лицо получает от кого-либо деньги или иные ценности, якобы, для передачи подкупа и, не намереваясь этого делать, присваивает их, содеянное им также следует квалифицировать как мошенничество. Действия владельца ценностей в таких случаях подлежат квалификации как покушение на подкуп. При этом не имеет значения, называлось ли конкретное лицо, которому предполагалось передать незаконное вознаграждение при подкупе.

Принуждение свидетеля, потерпевшего, эксперта, специалиста или переводчика к совершению противоправных действий осуществляется виновным в 2-х формах – в принуждении к даче ложных показаний (заключения), осуществлению неправильного перевода и в принуждении уклониться от дачи показаний.

Под уклонением от дачи показаний следует понимать отказ лица от явки на допрос к лицу, производящему дознание, следователю, прокурору, в суд, несмотря на их вызовы, скрытие своего места нахождения, изменения места жительства и т. п.

При рассмотрении дел частного обвинения возможны случаи, когда виновный склоняет потерпевшего под угрозой насилия не изменить показания, а «забрать заявление», т. е. прекратить уголовное преследование. В этом случае умыслом правонарушителя охватывается не принуждение потерпевшего к даче ложных сведений об обстоятельствах происшедшего, а принуждение к отказу от привлечения к уголовной ответственности.

*Например, В., узнав об обращении потерпевшего Ш. в милицию с заявлением о привлечении его к уголовной ответственности за хулиганские действия, угрожая убийством, требовал от Ш. забрать заявление из РОВД. Оправдывая В. по ч. 3 ст. 309 УК КР, суд указал, что В. требовал от Ш. прекращения уголовного преследования, а не сообщения ложных сведений компетентным органам.*

Если уголовное дело возбуждено и лицо давало объяснения в рамках проверочного материала, но еще не вызвано в орган предварительного расследования для дачи показаний, а в этот момент на него оказывается давление с целью склонить к даче ложных показаний, то в действиях указанных лиц состав преступления отсутствует, а есть состав преступления против личности.

*Например, А. был осужден за то, что помогал соучастнику стащить потерпевшего на снег, где соучастник задушил его кнутом, а впоследствии угрожал убийством О., Т. и Е., если те сообщат кому-либо об убийстве. В данном случае действия виновного квалифицированы по ст. 113 УК КР, так как уголовное дело по ст. 97 УК КР еще не было возбуждено и указанные лица еще не получили процессуального статуса свидетелей.*

Принуждение представляет собой психическое насилие по отношению к свидетелю, потерпевшему, эксперту, специалисту или переводчику как способ заставить их дать ложные показания, заключение, осуществить неправильный перевод или уклониться от дачи показаний. Подобное психическое воздействие осуществляется путем угроз, исчерпывающий перечень которых дан в законе.

К ним относятся:

- шантаж, т. е. угроза распространения позорящих сведений, неза-

висимо от того, являются ли они действительно позорящими для данного лица, соответствуют или нет истине;

- угроза убийством, т. е. лишением жизни;
- причинением вреда здоровью, т. е. нанесением телесных повреждений, побоев и т. д.;
- угроза уничтожения или повреждения имущества указанных лиц или их близких.

Угроза совершения иных действий, не указанных в законе, не образует состава рассматриваемого преступления. Для квалификации подобных действий не имеет значения, намеревался ли виновный реализовать угрозу. Важно, чтобы она была значимой для лица, которое принуждается к даче ложных показаний, ложного заключения, неправильного перевода, и воспринималась им как реальная опасность и находилась в причинной связи с принуждением. Форма выражения угрозы для квалификации значения не имеет.

Принуждение к даче ложных показаний, заключения, осуществлению неправильного перевода или уклонению от дачи показаний считается оконченным с момента предъявления соответствующего требования, подкрепленного угрозой, независимо от того, достиг виновный своей цели или нет. Если угроза полностью или частично приведена в исполнение, содеянное квалифицируется дополнительно по соответствующей статье УК КР.

В действиях лица, предложившего другому лицу дать ложные показания, но не угрожавшему последнему ни убийством, ни насилием, ни истреблением имущества, нет состава рассматриваемого преступления.

Воздействие на свидетеля, потерпевшего, эксперта или переводчика с целью добиться дачи ими ложного показания (заключения) не с помощью подкупа или угрозы, а иным путем, например, просьбы, уговора, попытки разжалобить со ссылкой на грядущее наказание виновного, наличие у него детей и т. п. может повлечь ответственность как подстрекательство к даче ложных показаний.

Субъективная сторона преступления выражается только в прямом умысле

Цель преступления – добиться дачи ложных показаний, заключения, неправильного перевода или отказа от показаний. Мотивы могут быть разными: месть, корысть, стремление избежать привлечения к ответственности и т. д.

**Субъект** – лицо, достигшее 16 лет, которым могут быть как участники процесса (*например, истец, ответчик, обвиняемый, другой свидетель и т. п.*), так и трети лица. Когда действует организованная группа, то исполнителем подкупа или принуждения может быть один человек, однако он действует по поручению или с согласия группы.

Разграничение следует производить не только по субъекту, но и по объективной стороне. Речь идет не о незаконных способах воздействия в ходе допроса или во время проведения иных следственных действий, предпринимаемых следователями или лицами, производящими дознание, а о предупредительных мерах, которые предпринимаются лицами, не обладающими процессуальными полномочиями по осуществлению расследования, в целях обеспечения дачи принуждаемым требуемых показаний. Принуждение может быть как к даче ложных, так и правдивых показаний.

Субъект преступления общий, либо специальный, прямо указанный в диспозиции нормы, либо другое лицо, но обязательно с ведома или молчаливого согласия следователя или лица, производящего дознание. В случае совершения принуждения к даче ложных показаний субъектами, являющимися должностными лицами, содеянное необходимо квалифицировать с учетом того, что имеет место соотношение общей и специальной нормы. Во всех остальных случаях ответственность должна наступать по совокупности преступлений.

#### **Квалифицирующие признаки:**

- совершение с применением насилия, не опасного для жизни и здоровья, под которым следует понимать побои или совершение иных насильственных действий, связанных с причинением потерпевшему физической боли, либо с ограничением его свободы (связывание рук, применение наручников, оставление в закрытом помещении и др.);
- совершены организованной группой, либо с применением насилия, опасного для жизни или здоровья указанных лиц.

Под насилием опасным для жизни или здоровья, понимают насилие, которое повлекло причинение тяжкого и менее тяжкого вреда здоровью потерпевшего, а также причинение легкого вреда здоровью, вызвавшего кратковременное расстройство здоровья или незначительную стойкую утрату общей трудоспособности. К данному виду относится и насилие, хотя и не причинившее вред здоровью

потерпевшего, однако в момент применения создававшее реальную опасность для его жизни или здоровья, при этом необходимо учитывать объем такого насилия.

Квалификация сложного насильственного преступления производится по одной статье (или части) в тех случаях, когда санкция за такое преступление является более строгой по сравнению с санкциями за применение физического насилия в соответствующих статьях УК КР. При наступлении тяжкого вреда действия лица квалифицируются по совокупности преступлений.

Преступление признается совершенным организованной группой, если оно совершено устойчивой группой лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений.

Об устойчивости группы могут свидетельствовать такие признаки, как стабильность ее состава, тесная взаимосвязь между ее членами, согласованность их действий, постоянство форм и методов преступной деятельности, длительность ее существования и количество совершенных преступлений. В отличие от группы лиц, заранее договорившихся о совместном совершении преступления, организованная группа характеризуется, в частности, устойчивостью, наличием в ее составе организатора (руководителя) и заранее разработанного плана совместной преступной деятельности, распределением функций между членами группы при подготовке к совершению преступления и осуществлении преступного умысла.

Об устойчивости организованной группы может свидетельствовать не только большой временной промежуток ее существования, неоднократность совершения преступлений членами группы, но и их техническая оснащенность, длительность подготовки даже одного преступления, а также иные обстоятельства. *Например, специальная подготовка участников организованной группы к проникновению в хранилище для изъятия денег (валюты) или других материальных ценностей.*

При признании этих преступлений, совершенными организованной группой, действия всех соучастников, независимо от их роли в содеянном, подлежат квалификации как соисполнительство без ссылки на ст. 30 УК КР.

Если лицо подстрекало другое лицо или группу лиц к созданию организованной группы для совершения конкретных преступлений,

но не принимало непосредственного участия в подборе ее участников, планировании и подготовке к совершению преступлений, либо в их осуществлении, его действия следует квалифицировать как соучастие в совершении организованной группой преступлений со ссылкой на ст. 30 УК КР.

Лицо, создавшее организованную группу, либо руководившее ими, подлежит уголовной ответственности за их организацию и руководство ими в случаях, предусмотренных соответствующими статьями УК КР, а также за все совершенные организованной группой преступления, если они охватывались его умыслом.

Другие участники организованной группы или преступного сообщества (преступной организации) несут уголовную ответственность за участие в них в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК РФ, а также за преступления, в подготовке или совершении которых они участвовали.

Лицо, не являющееся субъектом преступления, но участвовавшее в совершении преступления, предусмотренного этой статьей, несет уголовную ответственность за данное преступление в качестве его организатора, подстрекателя, либо пособника.

Подкуп или принуждение эксперта к даче ложного заключения отличается от угрозы или насильственных действий в отношении эксперта по цели действий, которыми могут выступать месть или стремление добиться от своих жертв таких действий, которые устраивают виновных.

Понуждение к лжесвидетельству по своему характеру представляет собой вид воспрепятствования осуществлению правосудия или производству предварительного расследования. Однако, преступление охватывает лишь воздействие в любой форме на судей, прокуроров, следователей и лиц, производящих дознание, в целях воспрепятствования всестороннему, полному и объективному расследованию дела.

Воздействие же на других лиц, в том числе свидетелей, потерпевших, экспертов, переводчиков, секретарей судебного заседания, судебных приставов и т. д., не образует состава преступления, предусмотренного ст. 318 УК КР.

Мотивом преступления является недовольство деятельностью указанных в статье лиц в связи с производством предварительного расследования, рассмотрением дел или материалов в суде, либо ис-

полнением приговора, решения суда или иного судебного акта, месть за указанную деятельность, либо стремление добиться от указанных в законе лиц действий и решений, устраивающих виновного. Принуждение же эксперта, специалиста имеет целью дачу ими ложного заключения, а равно уклонение от дачи показаний и прямо указано в законе. Мотивы преступления связаны с желанием добиться выгодного субъекту судебного решения (приговора).

## 11. Разглашение данных предварительного расследования (ст. 333 УК КР)

Объект преступления – интересы правосудия, дополнительный объект – интересы личности. Предметом преступления являются все без исключения сведения, содержащиеся в уголовном деле.

Объективная сторона преступления состоит в разглашении данных предварительного расследования лицом, предупрежденном о недопустимости их разглашения, если оно совершено без согласия прокурора, следователя или лица, производящего дознание. Для самих работников следственных органов – сохранение служебной тайны является их профессиональной обязанностью.

Разглашения не будет, если в случае, предусмотренном законом, судебное разбирательство было объявлено закрытым. Если судебное разбирательство было объявлено закрытым и лицо отвечает на вопросы суда, то разглашение данных предварительного расследования лицом, предупрежденным о недопустимости их разглашения, отсутствует.

Если же разглашение произошло, пусть даже при закрытом судебном заседании, но в процессе бесед с обвиняемым (т. е. не является сведениями, уточняемыми в ходе судебного разбирательства), который затем может передать закрытые сведения в процессе свидания, бесед со вторым или вновь назначенным адвокатом и другими лицами, т. е. с лицами, не предупрежденными в установленном порядке о неразглашении данных предварительного следствия, то имеет место разглашение данных предварительного следствия.

Если судья своевременно не объявил судебное заседание закрытым при угрозе безопасности участников судебного разбирательства, то в случае наступления тяжких последствий или причинения крупного ущерба налицо халатность при неосторожной форме вины

или состав преступления, предусмотренный ст. 304 УК КР, в случае умышленной формы вины.

Данные предварительного расследования представляют собой отраженные в соответствующих процессуальных документах сведения о собранных доказательствах, об установленных обстоятельствах дела, о лицах, совершивших преступление, а также о потерпевших и других участниках процесса.

Под разглашением следует понимать противоправное предание огласке данных предварительного расследования хотя бы одному лицу, независимо от формы такого сообщения (устно, письменно, в средствах массовой информации) и наступления каких-либо последствий.

В соответствии с УПК КР следователь предупреждает свидетеля, потерпевшего, гражданского истца, ответчика, защитника, эксперта, специалиста, переводчика, понятых и других лиц, присутствующих при производстве следственных действий, о недопустимости разглашения без его разрешения данных предварительного следствия.

У указанных лиц при этом отбирается подпись о предупреждении об ответственности за разглашение этих сведений. Отсутствие такой подписки, а также согласие прокурора, следователя, лица, производящего дознание, на разглашение этих материалов исключает ответственность за рассматриваемое преступление.

К уголовной ответственности могут быть привлечены и сотрудники средств массовой информации за разглашение данных в печати, на радио, телевидении при условии, что они были предупреждены о недопустимости таких действий.

К ответственности также могут быть привлечены лица, предъявляемые для опознания совместно с опознаваемым, совершеннолетние члены семьи обыскиваемого, другие лица, присутствующие при обыске или выемке, если их надлежащим образом предупредили об ответственности. Так, гр-н М. был привлечен к уголовной ответственности за разглашение данных предварительного расследования, за то, что будучи в гостях у родственников обвиняемого в убийстве К., рассказал о том, что спрашивал у него следователь на допросе в качестве свидетеля.

Преступление считается оконченным с момента огласки данных предварительного расследования, когда эти сведения стали известны хотя бы одному постороннему лицу, который осознает смысл разгла-

шениях сведений. Если указанное постороннее лицо не в состоянии осознать смысла разглашенных сведений в силу разных причин, то налицо неоконченное преступление – покушение на разглашение данных предварительного расследования.

Состав преступления будет и в том случае, если разрешение сообщать эти данные было получено незаконным путем, например путем подкупа, угроз, насилия, шантажа. В этом случае будет иметь место совокупность преступлений.

Если при проведении предварительного расследования будут незаконно собраны или распространены сведения о частной жизни лица, составляющие его личную или семейную тайну, без его согласия, либо распространены эти сведения в публичном выступлении, публично демонстрирующемся произведении или средствах массовой информации, то налицо состав преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 135 УК КР, которая предусматривает уголовную ответственность за те же деяния, совершенные лицом с использованием своего служебного положения.

Если указанное действие было совершено из корыстной или иной личной заинтересованности должностного лица и повлекло существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций, либо охраняемых законом интересов общества или государства, то содеянное надлежит квалифицировать по совокупности соответствующей части ст. 304 и ч. 2 ст. 135 УК КР.

При этом, если использование служебного и должностного положения равно, либо является более тяжким преступлением, нежели основное, его следует квалифицировать по совокупности преступлений, поскольку преступление, предусмотренное ч. 2 ст. 135 УК РФ, небольшой тяжести, а злоупотребление должностным лицом своим служебным положением (ст. 304 УК КР) является менее тяжким преступлением и не может оказаться способом совершения преступления по ст. 135 УК КР. В случае же еще и одновременного разглашения данных предварительного расследования к указанной совокупности необходимо присоединить и ст. 333 УК.

С субъективной стороны разглашение данных предварительного расследования совершается с прямым умыслом. Мотив разглашения и цель, преследуемая при этом, могут быть самыми разнообразными – от желания определенным образом вмешаться в ход расследования до стремления быть интересным, осведомленным человеком и ис-

имеют значения для наличия состава преступления, однако должны учитываться при назначении наказания.

Субъект преступления – участник процесса по конкретному уголовному делу (свидетель, потерпевший, эксперт, переводчик, защитник и т. д.), а также иное лицо, предупрежденное в установленном законом порядке о недопустимости разглашения сведений, составляющих тайну предварительного расследования.

Не является субъектом деяния обвиняемый. Если он препятствует следствию, то в отношении него может быть избрана или изменена мера пресечения.

## 12. Разглашение сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении судьи и участников уголовного процесса (ст. 334 УК КР)

В интересах правосудия государством в лице соответствующих правоохранительных органов принимаются необходимые меры безопасности, применяемые в отношении не только судьи, но и других лиц, указанных в ч. 1 ст. 334 УК КР, а также в отношении их близких. Действие данной статьи не распространяется на участников гражданского судопроизводства.

Государственной защите подлежат следующие участники уголовного судопроизводства:

- судья;
- потерпевший;
- свидетель;
- судебный исполнитель;
- другие участники уголовного процесса.

Основным объектом данного преступления являются интересы правосудия. Дополнительный объект – безопасность судей, участников уголовного процесса и их близких.

Объективная сторона – действия (бездействие): разглашение сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении лиц, указанных в ст. 334 УК КР.

Если разглашение повлекло тяжкие последствия (например, покушение на жизнь участника процесса или его близких, а также лиц, обеспечивающих охрану, причинение им вреда здоровью, серьезного материального ущерба), ответственность повышается.

Разглашение информации может быть совершено в форме действия. Например, при беседе, передаче документов, демонстрации аудио- или видеозаписи, сообщении в средствах массовой информации, по телефону, электронной почте и т. п.

Меры безопасности могут быть разглашены и путем бездействия. Например, при небрежном хранении или нарушении правил хранения документов, содержащих сведения о мерах безопасности.

Преступление считается оконченным с момента, когда эти сведения стали известны хотя бы одному лицу, не допущенному к информации о соответствующих мерах безопасности (в том числе родственников). При этом необходимо, чтобы такое лицо понимало смысл полученной им информации.

Если указанное лицо не понимает разглашаемую информацию, имеет место покушение на совершение преступления. Не имеет значения, использовало ли лицо, которому стало известно об указанных мерах безопасности, эти сведения вопреки интересам правосудия. Важно, что подобное разглашение создавало для этого реальную угрозу.

Преступление может совершаться с прямым умыслом, а также по небрежности, когда лицо не осознает факта разглашения информации о мерах безопасности, хотя должно было и могло осознавать это. Например, меры по обеспечению безопасности свидетеля обсуждались при незакрытых дверях кабинета, в связи с чем они стали известны посторонним.

Мотивы этих действий могут быть различными: помочь обвиняемому уйти от уголовной ответственности, похвастаться своей осведомленностью, отомстить, получить материальную выгоду, а также могут объясняться и сговором с лицами, заинтересованными в физическом уничтожении участников процесса. В этом случае речь может идти о совокупности соответствующих преступлений.

Субъект преступления – лицо, достигшее 16 лет, которому эти сведения были доверены или стали известны в связи с его служебной деятельностью. Разглашение сведений о мерах безопасности должностным лицом, которому эти сведения были доверены по службе, за вознаграждение влечет ответственность по совокупности за рассматриваемое преступление и взятку.

Если лицо случайно узнало об этих сведениях, уголовная ответственность за разглашение таких сведений исключается. Например,

*М., будучи в командировке в другом городе, встретил бывшего судью Ф. на улице. Если же лицу случайно стали известны сведения о местонахождении охраняемого лица и оно сообщило эти сведения тому, кто заведомо для него собирался отомстить такому лицу за его профессиональную деятельность, наступает ответственность за пособничество в убийстве или ином преступлении против охраняемого лица.*

Применение и осуществление мер безопасности возлагается на органы внутренних дел.

Не является преступлением разглашение самим защищаемым лицом сведений о мерах его безопасности, независимо от наступивших последствий как для него самого, так и для других лиц.

Квалифицирующим признаком является причинение в результате разглашения данных о мерах безопасности тяжких последствий. Вопрос о признании последствий тяжкими является оценочным и решается судом в каждом конкретном случае с учетом обстоятельств дела.

К числу тяжких последствий могут быть отнесены:

- убийство участников уголовного процесса, в отношении которых были применены меры безопасности или их близких;
- причинение тяжкого вреда здоровью этих лиц;
- уничтожение их имущества;
- значительные материальные затраты на устранение последствий разглашения сведений о мерах безопасности;
- гибель сотрудника правоохранительного органа, который обеспечивал безопасность участников уголовного процесса и т. п.,

при условии, что наступившее тяжкое последствие находится в причинной связи с разглашением виновным сведений о применяемых мерах безопасности в отношении того или иного защищаемого.

В отношении наступивших последствий можно говорить о косвенном умысле или неосторожности, при этом необходимо учитывать и направленность умысла. Если при разглашении сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении судьи и участников уголовного процесса, умысел был направлен именно на причинение тяжких последствий (независимо от мотивов – месть, зависть и т. п.), то необходима квалификация по совокупности преступлений.

Действие с квалифицирующим признаком возможно с любым ви-

дом умышленной формы вины, а к тяжким последствиям допустимо отношение по неосторожности.

Совокупность преступлений, предусмотренных ст. 334 и ст. 304 УК КР, исключается.

Круг субъектов преступления делится на тех:

- кому сведения доверены в связи с их служебной деятельностью (их можно отнести к должностным лицам);
- кому указанные сведения стали известны в связи с их служебной деятельностью, то есть в число этих лиц входят те, кто должностным лицом не является.

Ими могут быть:

- водитель автомашины, перевозящей обвиняемого;
- оперативный или технический работник органов безопасности, следственных, прокурорских или судебных органов;
- служащие адресных бюро, паспортных служб, ГАИ, медицинских учреждений (при изменении внешности).

Если использование служебного положения является способом совершения более тяжкого преступления, содеянное квалифицируется как единое сложное преступление. Если же использование служебного и должностного положения равно, либо является более тяжким преступлением, нежели основное, его следует квалифицировать по совокупности.

### **13. Побег из места лишения или из-под стражи (ст. 336 УК КР)**

Объект преступления – нормальное функционирование органов уголовно-исполнительной системы, предварительного расследования и суда.

С объективной стороны побег состоит в самовольном незаконном оставлении осужденным или заключенным под стражу учреждений и органов уголовно-исполнительной системы. Понятие «Самовольное» означает, что виновный действовал без надлежащего на то разрешения, а незаконность действий характеризуется тем, что у лица отсутствовали законные к тому основания.

Местами лишения свободы являются: колонии-поселения, исправительные колонии, воспитательные колонии и тюрьмы. К местам предварительного заключения относятся: следственные изо-

ляторы, пересылочные пункты, транзитно-пересылочные отделения, изоляторы временного содержания, транспортные средства для конвоирования или этапирования лиц, в отношении которых в качестве меры пресечения избрано содержание под стражей.

Побег может иметь место из кабинета прокурора, следователя, лица, производящего дознание, а также из зала судебного заседания или во время доставления для производства следственного действия.

При побеге из общежития за пределами охраняемой территории, с рабочего объекта или по пути следования к нему лица, которому было разрешено передвижение без конвоя (несовершеннолетнему – без сопровождения), он также будет считаться совершенным из мест лишения свободы.

Как побег следует оценивать и действия лица, которое, получив длительное свидание за пределами колонии, самовольно, незаконно оставляет обусловленное правилами внутреннего распорядка место свидания.

Невозвращение же из отпуска, проведенного вне исправительного учреждения, не образует рассматриваемого состава преступления и должно квалифицироваться по ст. 337 УК КР.

Не может квалифицироваться как побег самовольное незаконное оставление осужденным помещений усиленной изоляции, расположенных на территории места лишения свободы. Состав преступления в этом случае образуется лишь тогда, когда виновный не только покинет указанные места, но и выйдет за пределы исправительного учреждения. При отсутствии этого, в зависимости от обстоятельств, действия лица необходимо оценивать как проступок или как покушение на побег.

Окончание побега определяется в зависимости от того, откуда совершен побег. Если он осуществлен из мест лишения свободы или предварительного заключения, то оконченным считается с момента оставления виновным соответствующего учреждения, пересечения его границ.

При побеге лица, находящегося вне места лишения свободы или предварительного заключения, но под стражей, преступление должно признаваться оконченным с момента, когда виновный полностью выйдет из-под надзора и контроля охраняющих его лиц, получит возможность по своему усмотрению менять местонахождение, бесконтрольно вступать в контакты с другими лицами и т. п.

Побег является дляящимся преступлением и это обстоятельство необходимо учитывать при определении срока давности и применения амнистии.

Преступление характеризуется прямым умыслом. Ни мотивы побега, ни цель, которую преследовал виновный, значения для состава преступления не имеют.

Субъект – лицо, осужденное к лишению свободы и отбывающее это наказание, независимо от его вида, либо подозреваемый или обвиняемый, в отношении которого мерой пресечения избрано содержание под стражей.

Квалифицирующие признаки:

- совершение группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;
- с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия, а равно с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия.

Побег считается совершенным группой лиц по предварительному сговору, если в нем участвовали двое или более отбывающих наказание в виде лишения свободы или содержащихся под стражей, заранее договорившиеся о совместном совершении преступления; организованной группой – если побег совершен устойчивой, заранее объединившейся группой лиц.

Под насилием следует понимать как физическое, так и психическое насилие, осуществленное как непосредственно перед побегом, так и в процессе его совершения. Опасным для жизни и здоровья является насилие, которое повлекло причинение менее тяжкого или легкого вреда здоровью потерпевшего. Этим признаком охватывается и насилие, которое вообще не причинило телесных повреждений, но в момент его причинения создавало реальную опасность для жизни или здоровья потерпевшего.

Поскольку лишение жизни и причинение тяжкого вреда здоровью не охватывается данным составом, эти деяния, совершенные при побеге, надлежит квалифицировать по совокупности преступлений.

Побег, соединенный с насилием в отношении сотрудника места лишения свободы или места содержания под стражей, также образует совокупность преступлений, предусмотренных ст.ст. 336 и 345 УК КР.

Оружие при этом может быть огнестрельным, холодным, газо-

ым, метательным. Под предметом, используемым в качестве оружия, следует понимать любой предмет, которым может быть причинен вред здоровью потерпевшего (*например, бритва, топор, ломик, цепь, металлический прут; дубинка и т. п.*). Применить оружие или предмет, используемый в качестве оружия, означает произвести выстрел, использовать колюще-режущие и другие его боевые свойства в отношении любых лиц, препятствующих побегу.

Побег следует отличать от самовольной отлучки осужденного, когда он отлучается из исправительного учреждения, но не с целью уклониться от отбывания наказания, а, например, повидать близких, сделать покупки и т.д.

Не влечет уголовной ответственности по ст. 336 УК КР побег лица, незаконно взятого под стражу или незаконно осужденного к лишению свободы, а также из-под ареста, как меры административного взыскания (*например, за мелкое хулиганство*).

#### **14. Уклонение от отбывания лишения свободы (ст. 337 УК КР)**

Объект преступления – нормальная деятельность органов и учреждений, исполняющих наказания в виде лишения свободы.

Объективная сторона состоит в невозвращении лица, осужденного к лишению свободы, которому разрешен выезд за пределы места лишения свободы, либо которому предоставлена отсрочка исполнения приговора суда или отбывания наказания, по истечении срока выезда или отсрочки.

Согласно закону осужденным, отбывающим наказание в виде лишения свободы, могут быть разрешены выезды за пределы исправительных учреждений.

Невозвращение в места лишения свободы лиц, которым был разрешен такой выезд, по истечении установленного срока – это специфическая форма уклонения от отбывания лишения свободы. Ее особенность заключается в том, что законные действия (*например, оставление места отбывания на законных основаниях, по разрешению правомочного на то лица*) перерастают в противоправные или преступные.

Уголовная ответственность наступает в том случае, если осужденный не возвращается в места лишения свободы, имея при этом

цель уклониться от отбывания наказания. Любая ответственность исключается, если задержка с возвращением к установленному сроку произошла по болезни, метеорологическим условиям, либо другим уважительным причинам.

Преступление может выражаться в невозвращении в места лишения свободы лица, которому была предоставлена отсрочка исполнения приговора суда или отбывания наказания. *Например, осужденным беременным женщинам и женщинам, имеющим детей в возрасте до 14 лет, суд может отсрочить отбывание наказания до достижения ребенком 14-летнего возраста.* Преступление в этом случае будет состоять в уклонении от возвращения осужденной в соответствующее учреждение для отбывания оставшейся части наказания.

Преступление считается оконченным с момента истечения срока, установленного для возвращения в исправительное учреждение. Это преступление длищееся, начинается с момента неявки в место отбывания наказания, а заканчивается в момент задержания осужденного, либо его явки с повинной.

Преступление может быть совершено только с прямым умыслом.

Субъект преступления – лицо, отбывающее наказание в виде лишения свободы, которому была предоставлена возможность кратковременного выезда за пределы исправительного учреждения. Если разрешение на кратковременный выезд получено незаконно (*например, при наличии подложных документов, свидетельствующих о состоянии здоровья близкого родственника и т.п.*) и используется для оставления места лишения свободы, действия надлежит квалифицировать как побег. Действия же должностных лиц, способствующих получению подложных документов должны квалифицироваться как служебный подлог и соучастие в побеге.

#### **15. Неисполнение приговора суда, решения суда или иного судебного акта (ст. 338 УК КР)**

Объект – нормальная деятельность органов и учреждений, обеспечивающих исполнение приговора, решения или иного судебного акта.

Объективная сторона выражается в злостном неисполнении, либо в воспрепятствовании исполнению вступившего в законную

силу приговора, решения суда или иного судебного акта, также в воспрепятствовании их исполнению. Неисполнение виновным указанных судебных актов представляет собой, как правило, бездействие должностного лица по реализации судебного решения, но может совершаться и путем действия.

Бездействие должностного лица выражается в том, что он не выполняет предписаний судебного акта:

- не увольняет с должности или не прекращает деятельности, замещение которой и занятие которой осужденному запрещено приговором суда на определенный срок;
- оставляет без движения исполнительный лист о взыскании денежных сумм со своего подчиненного, о возврате имущества, суммы штрафа;
- не допускает к работе восстановленного судом работника.

Совершая действия, должностное лицо нарушает запреты, содержащиеся в судебных актах:

- несмотря на лишение судом права занимать определенные должности, либо заниматься определенной деятельностью, принимает осужденного на работу на такую должность или для осуществления такой деятельности.

Воспрепятствование исполнению приговора суда, решения суда или иного судебного акта проявляется только в активных действиях, направленных на то, чтобы помешать исполнению судебных решений. Например, переименование должности, которую лицо по приговору суда не может замещать, с сохранением тех же функциональных обязанностей работника.

Злостность проявляется либо в продолжительном неисполнении приговора, решения или иного судебного акта, либо в совершении данных действий, несмотря на неоднократные требования соответствующих органов.

Отсутствие признака злости исключает квалификацию деяния по ст. 338 УК КР. Это преступление длящееся и считается оконченным с момента неисполнения указанных в законе процессуальных актов, либо воспрепятствования их исполнению.

Не подпадают под признаки состава преступления решения суда, определяющие движение дела: определения о приостановлении дела, оставлении искового заявления без движения, отложении разбирательства дела и т. д.

Преступление характеризуется прямым умыслом. Мотивы преступления могут быть разные: личные отношения, интересы службы и т. п. и на квалификацию содеянного не влияют.

Субъект преступления – представитель власти, государственный служащий, служащий органа местного самоуправления, государственного или муниципального учреждения, сотрудник коммерческой или иной организации или иные лица.

## 16. Укрывательство преступлений (ст. 339 УК КР)

Объект преступления – интересы правосудия.

Укрывательство является одним из видов прикосновенности к деятельности, связанной с совершением преступления, но не являющейся содействием ему и не находящейся в причинной и виновной связи с преступным результатом укрываемого деяния.

Объективная сторона укрывательства заключается в заранее не обещанном скрытии:

- преступника, совершившего особо тяжкое преступление;
- следов, орудий и средств такого преступления;
- предметов, добывших преступным путем.

Например, в предоставлении ему жилища или иного убежища, транспортных средств, документов, в изменении его внешнего вида, сообщении о нем ложных сведений и т.п.

Преступление считается оконченным с момента совершения любого из вышеперечисленных действий. Эти действия могут быть как разовыми, так и длящимися (например, длительное хранение в своем жилище предметов, добывших преступным путем).

Укрывательство не является соучастием в преступлении. Укрывательство преступления может быть признано соучастием, если эти действия были обещаны исполнителю до или во время совершения преступления, либо по другим причинам (например, в силу систематического их совершения) давали основание исполнителю преступления рассчитывать на подобное содействие. Такое соучастие будет в форме пособничества и ответственность за указанное деяние наступает по ч. 6 ст. 30 УК КР и соответствующей статье о преступлении, совершенном исполнителем.

Соучастием будет признаваться и прежнее поведение укрывате-

ля, которое давало исполнителю основание рассчитывать на содействие в сокрытии данного преступления, несмотря на то, что укрывательство не было обещано заранее. *Например, когда укрыватель заранее уже прятал самого преступника или следы преступления.*

Заранее не обещанное укрывательство влечет уголовную ответственность только в том случае, если оно относится к тяжкому или особо тяжкому преступлению. Укрывательство иных преступлений уголовно не наказуемо.

Под сокрытием преступления понимается:

- помещение в место, не доступное для обнаружения правоохранительными органами;
- уничтожение, изменение, продажа, дарение и т. п.:
  - орудий преступления (т.е. вещей, использовавшихся для непосредственного воздействия на предмет преступления, – оружия, воровских инструментов);
  - средств преступления (т.е. вещей, которые облегчали действия преступника, – фальшивая или настоящая униформа, маски, фальшивые документы и средства для их изготовления, фальшивые деньги и т. д.);
  - следов преступления (т. е. получившихся в результате действий преступника отображений, которые могли быть использованы как вещественные доказательства, – пятна крови, отпечатки пальцев, вмятины от орудий взлома);
  - предметов, добывших преступным путем (т. е. вещей, которые были похищены (имущество, документы), либо созданы противоправным способом (фальшивые деньги, подделанные документы).

Так называемое интеллектуальное укрывательство чаще всего предусмотрено самостоятельными составами (например, заведомо ложный донос или заведомо ложные показания). *Например, если субъект дает заведомо ложные объяснения в процессе доследственной проверки материалов и заявлений или если субъект направляет работников правоохранительных органов, преследующих преступника, в другую сторону.*

Способ укрывательства законом не определен.

В случаях, когда укрывательство выражается в сокрытии и хранении предметов, изъятых или ограниченных в гражданском обороте, содеянное надлежит квалифицировать по совокупности преступле-

ний. *Например: незаконный оборот драгоценных металлов, природных драгоценных камней (ст. 208 УК КР).*

Если сокрытие преступления совершается преступным путем (например, уничтожается имущество, причиняется вред здоровью, подделываются документы и т. п.), то содеянное также должно квалифицироваться по совокупности преступлений. В случаях, когда способом сокрытия было убийство, то содеянное полностью охватывается п. 13 ч. 2 ст. 97 УК КР и дополнительной квалификации по ст. 339 УК КР не требуется.

Особыми видами укрывательства является:

- легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных другими лицами преступным путем (ст. 183 УК КР);
- приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем (ст. 177 УК КР).

В указанных случаях дополнительной квалификации по ст. 339 УК КР также не требуется.

При ограничении составов следует помнить, что наступление уголовной ответственности по ст. 339 УК КР основывается на 2-х критериях:

- объективном – совершение лицом активных действий по сокрытию;
- субъективном – осведомленность виновного в том, что он действительно укрывает тяжкое или особо тяжкое уголовно наказуемое деяние.

Если лицу, укрывающему преступление, не было достоверно известно, какое конкретное преступление он укрывает, ответственность по ст. 339 УК КР не наступает. Если в момент совершения укрывательства имелись все условия крайней необходимости, когда лицо совершает его из страха мести со стороны преступника, например, под угрозой лишения жизни как самого укрывателя, так и его близких родственников, то лицо не должно привлекаться к уголовной ответственности за укрывательство. Если же угроза смертью могла быть реализована в отношении укрывателя только в будущем, то необходима квалификация по ст. 339 УК КР. Если заранее не обещанное укрывательство тяжкого или особо тяжкого преступления было содеяно в результате применения физического или психического принуждения, то уголовная ответственность укрывателя ис-

**ключается.** Если имеет место превышение пределов крайней необходимости, примененная к лицу угроза должна рассматриваться как обстоятельство, смягчающее уголовную ответственность.

Преступление совершается с прямым умыслом. Сознанием лица должен охватываться характер совершаемых исполнителем действий, а также то, что он своими действиями способствует скрытию преступления. Мотивы преступления разнообразны – корысть, страх перед преступником, дружеские отношения с виновным и др. и учитываются судом при назначении наказания.

**Основные мотивы совершения преступления:**

- приятельские отношения;
- страх перед правоохранительными органами, боязнь мести со стороны самого преступника, либо его родственников;
- родственные чувства;
- корыстные побуждения.

**Субъект преступления** – любое лицо, достигшее 16 лет. Не несут уголовной ответственности по данной статье все соучастники преступления. За ранее не обещанное укрывательство, совершенное должностным лицом путем использования своего служебного положения, надлежит квалифицировать по совокупности преступлений.

Имеют место случаи, когда сами сотрудники органов внутренних дел по мотиву корыстной, либо иной личной заинтересованности (например, в целях улучшения показателей раскрыаемости) скрывают преступления различными путями:

- прямой отказ в приеме заявления;
- не возбуждают уголовное дело;
- незаконно его прекращают (приостанавливают);
- объединяют несколько материалов в единое производство;
- манипулируют с цифрами.

От уголовной ответственности за ранее не обещанное укрывательство тяжких и особо тяжких преступлений освобождаются супруг или близкие родственники лица, совершившего преступление.

Под супругами следует понимать только тех лиц, которые состоят в браке, зарегистрированном в органах записи актов гражданского состояния. Состояние лиц в браке фактическом, но не зарегистрированном в установленном порядке, не влечет никаких правовых последствий законного брака.

Лицо, заранее не обещавшее скрыть, приобрести или сбыть предметы, добытые преступным путем, не может быть признано пособником преступления.

Лица, явившиеся непосредственными участниками преступления, не могут быть признаны виновными в заранее не обещанном укрывательстве убийства, поскольку, укрывая труп, вещи и документы убитого, а также орудие преступления, осужденные скрывают свои преступные действия.

Для ответственности по ст. 339 УК КР заранее не обещанное укрывательство должно быть совершено не соучастниками преступления, а другими лицами.

## СОДЕРЖАНИЕ

1. Убийство сотрудника правоохранительного органа военнослужащего (ст. 340 УК КР) .....	350
2. Применение насилия в отношении представителя власти (ст. 341 УК КР) .....	352
3. Самовольное присвоение звания или власти должностного лица (ст. 343 УК КР) .....	354
4. Разглашение сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении должностного лица правоохранительного или контролирующего органа (ст. 344 УК КР) .....	356
5. Воспрепятствование нормальной деятельности учреждений системы исполнения наказаний (ст. 345 УК КР) .....	358
6. Незаконное пересечение Государственной границы КР (ст. 346 УК КР) .....	360
7. Приобретение или сбыт официальных документов и государственных наград (ст. 347 УК КР) .....	363
8. Похищение, уничтожение, повреждение или сокрытие документов, штампов, печатей (ст. 348 УК КР) .....	364
9. Подделка или уничтожение идентификационного номера транспортного средства (ст. 349 УК КР) .....	366
10. Подделка, изготовление, сбыт или использование поддельных документов, государственных наград, штампов, печатей, бланков (ст. 350 УК КР) .....	367
11. Уклонение от прохождения военной и альтернативной (вневойсковой) службы (ст. 351 УК КР) .....	369
12. Надругательство над Государственным гербом КР и Государственным флагом КР (ст. 352 УК КР) .....	371
13. Самоуправство (ст. 353 УК КР) .....	371

## ГЛАВА 11.

### ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ПОРЯДКА УПРАВЛЕНИЯ

**Г. У. Калиева,**  
заместитель руководителя  
аппарату Верховного суда  
Кыргызской Республики

## НОРМАТИВНО-ПРАВОВАЯ БАЗА

1. Конституция Кыргызской Республики, принятая референдумом (всенародным голосованием) 27 июня 2010 года.
2. Закон Кыргызской Республики «О Государственных символах Кыргызской Республики» от 17 июля 2004 года № 91, в редакции Закона от 17 марта 2012 года № 22.
3. Уголовный кодекс Кыргызской Республики от 1 октября 1997 года № 68, в редакции Закона от 8 мая 2012 года № 48.
4. Уголовно-процессуальный кодекс Кыргызской Республики от 30 июня 1999 года № 62, в редакции от 8 мая 2012 года № 48.
5. Закон Кыргызской Республики «О государственной службе» от 11 августа 2004 года № 114, в редакции Закона от 09 июня 2012 года № 78.
6. Закон КР «О муниципальной службе» от 21 августа 2004 года № 165, в редакции Закона от 18 ноября 2011 года № 215.
7. Закон КР «Об оружии» от 09 июня 1999 года № 49, в редакции Закона от 10 ноября 2011 года № 205.
8. Закон КР «Об основных принципах бюджетного права в Кыргызской Республике» от 11 июня 1998 года № 79, в редакции Закона от 17 февраля 2011 года № 1.
9. Закон Кыргызской Республики «О Государственной границе Кыргызской Республики» от 19 марта 1999 года № 27, в редакции Закона от 22 декабря 2011 года № 250.
10. Закон Кыргызской Республики «О всеобщей воинской обязанности граждан Кыргызской Республики, о военной и альтернативной службах» от 9 февраля 2009 года № 43, в редакции Закона от 9 июня 2012 года № 79.
11. Постановление Пленума Верховного суда Кыргызской Республики «О судебном приговоре» от 27 февраля 2009 г. № 8.
12. Постановление Пленума Верховного Суда СССР «О судебной практике по делам о злоупотреблении властью или служебным положением, превышении власти или служебных полномочий, халатности и должностном подлоге» от 30 марта 1990 г.
13. Постановление Пленума Верховного Суда РФ «О судебной практике по делам об убийстве» от 27 января 1999 г. № 1.
14. Постановление Пленума Верховного Суда РФ «О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе» от 10 февраля 2000 г.

15. Постановление Пленума Верховного Суда РФ «О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое» от 27 декабря 2002 г. № 29.
16. Венская Конвенция о дипломатических сношениях от 18 апреля 1961 года.
17. Положение о государственных наградах Кыргызской Республики, утверждено Указом Президента Кыргызской Республики от 10 июля 1996 года № УП-234, в редакции Указа от 10 февраля 2009 года УП № 95.

## СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

1. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / под ред. А. В. Наумова. – М., 1996.
2. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Под общей редакцией доктора юридических наук, Председателя Верховного Суда РФ В.М. Лебедева. – М.; Издательская группа НОРМА – ИНФРА М, 2002.
3. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации с постатейными материалами и судебной практикой. – Ростов-на-Дону: Издательский центр «МарТ», 2002.
4. Есаков Г.А., Рарог А.И., Чучаев А.И. Настольная книга судьи по уголовным делам. – М.; Проспект, 2010.

## 1. Убийство сотрудника правоохранительного органа военнослужащего (ст. 340 УК КР)

**Объект преступления** – общественные отношения, обеспечивающие законную деятельность сотрудников правоохранительных органов и военнослужащих по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности; дополнительный объект – жизнь указанных лиц, либо их близких.

**Потерпевшими** могут быть:

- сотрудники правоохранительных органов – штатные сотрудники органов внутренних дел, прокуратуры, службы государственной охраны, службы национальной безопасности, службы исполнения наказаний, таможенной службы, органов контроля за оборотом наркотиков и др.;
- военнослужащие – лица, проходящие службу по призыву в Вооруженных Силах КР, во внутренних войсках МВД КР, в других воинских формированиях, органах службы национальной безопасности, органах государственной охраны, воинских подразделениях противопожарной службы и создаваемых на военное время специальных формирований. На граждан, призванных на военные сборы, статус военнослужащего распространяется в случаях и порядке, предусмотренном законодательством;
- близкие указанных лиц:
  - близкие родственники (супруги, родители, дети, усыновители, усыновленные, родные братья и сестры, дедушки, бабушки, внуки);
  - лица, состоящие в ином родстве (дяди, тети, племянники, двоюродные братья и сестры) или свойстве (родственники супруга — его (ее) родители, братья, сестры);
  - иные лица, жизнь, здоровье и благополучие которых дороги потерпевшему в силу сложившихся личных отношений (жених, невеста, сожитель).

По кругу потерпевших данное преступление необходимо отграничить от преступления, предусмотренного ст. 294 УК КР, когда потерпевшим выступает государственный или общественный деятель и преступления, предусмотренного ст. 319 УК КР, когда потерпевшим является лицо, осуществляющее правосудие или следствие.

**Объективная сторона** данного преступления характеризуется

посагательством на жизнь сотрудника правоохранительного органа или военнослужащего, либо их близких.

При не наступлении смерти квалификация по ст. 340 УК КР осуществляется со ссылкой на ст. 28 УК КР, как покушение на убийство.

*Например, Б., зная, что Д. является сотрудником милиции, в целях противодействия задержанию произвел в потерпевшего из обреза выстрел с близкого расстояния, но произошла осечка. Х. во время его задержания сотрудниками милиции бросил в них гранату, причинив потерпевшему М. вред здоровью.*

Уголовная ответственность по указанной статье наступает в случае, если сотрудник правоохранительных органов или военнослужащий выполняет обязанности по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности.

Под этой деятельностью следует понимать:

- несение постовой и патрульной службы на улицах и в общественных местах;
- поддержание порядка во время проведения демонстраций, митингов, зрелищных, спортивных и других мероприятий;
- поддержание порядка при ликвидации последствий аварий, общественных и стихийных бедствий;
- предотвращение или пресечение противоправных посягательств.

Убийство сотрудника правоохранительного органа, военнослужащего или их близких, совершенное в связи с выполнением этими лицами своей служебной деятельности, не связанное с охраной общественного порядка или обеспечением общественной безопасности, должно квалифицироваться по п. 4 ч. 2 ст. 97 УК КР.

Деятельность потерпевшего должна носить законный характер, т. е. соответствовать требованиям нормативных правовых актов. При этом необходимо учесть, что в соответствии с законом сотрудник милиции на территории КР, независимо от занимаемой должности, местонахождения и времени, обязан принять меры к предотвращению и пресечению правонарушения.

Преступление считается оконченным с момента наступления смерти сотрудника правоохранительного органа или военнослужащего.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

*Например, высказывание осужденного во время совершения хулиганства, что он всех порежет, в том числе и себя, не свидетельствует о прямом умысле.*

*тельствует о прямом умысле на убийство Б., поскольку конкретно кому-либо убийством он не угрожал. Размахивал ножом, пытаясь закрыть дверь и не пустить сотрудников милиции в свою квартиру. Б. причинены легкие телесные повреждения в паху и на левой ушной раковине.*

Обязательным признаком является мотив преступления – месть за деятельность по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности и цель преступления – воспрепятствование законной деятельности сотрудника правоохранительного органа или военнослужащего. Преступление, совершенное по иным мотивам или с иной целью, образует соответствующее преступление против личности.

Субъект преступления – лицо, достигшее возраста 16 лет. Действия лица от 14 до 16 лет, совершившего посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного органа, подлежат квалификации по п. 4 ч. 2 ст. 97 УК КР.

## 2. Применение насилия в отношении представителя власти (ст. 341 УК КР)

Данное преступление является двухобъектным.

Объект – общественные отношения, обеспечивающие законную деятельность представителя власти, дополнительный объект – здоровье представителя власти.

Потерпевшим является представитель власти, понятие о котором содержится в примечании к ст. 341 УК КР и его близкие. Понятие представителя власти дано в примечании к ст. 341 УК КР.

Правоохранительными являются государственные органы, на которые законом возложена функция борьбы с правонарушениями и обеспечения законности. К ним относятся органы прокуратуры, внутренних дел, службы национальной безопасности, пограничной службы КР, таможенной службы.

Система государственных органов, основной функцией которых является контроль за соблюдением законности, характеризуется как контролирующая.

Объективная сторона преступления характеризуется альтернативно указанными двумя действиями: применение насилия, не опасного для жизни и здоровья и угроза применения насилия.

Под насилием, не опасным для жизни и здоровья следует понимать побои или совершение иных действий, связанных с причинением потерпевшему физической боли либо с ограничением его свободы (связывание рук, применение наручников, оставление в закрытом помещении и др.). *Например, удар кулаком, который не повлек причинения вреда здоровью, должен быть квалифицирован по ч. 1 ст. 341 УК КР.*

Угроза предполагает информационное психическое воздействие на потерпевшего и должна быть адресована конкретному лицу, изменения поведения которого добивается виновный, и это лицо способно воспринимать данную угрозу. В противном случае исключено воздействие на психику человека.

Содержание угрозы в законе не конкретизировано. Она охватывает угрозу убийством, причинением вреда здоровью, уничтожением имущества и т. д., и может быть высказана непосредственно потерпевшему или передана ему через третьих лиц.

При оценке реальности угрозы необходимо исходить из совокупности 2-х факторов:

- субъективного – ее восприятие потерпевшим;
- объективного – обстоятельств, характеризующих намерение виновного (способ выражения угрозы, личность виновного, его предшествующее поведение и т. п.).

Применение насилия или угроза его применения образуют состав рассматриваемого преступления только в том случае, если указанные действия были совершены в связи с законной деятельностью представителя власти. При этом для юридической оценки действия не имеет значения, находился ли работник милиции на дежурстве или же по своей инициативе принял меры к пресечению преступления.

Насилие, обусловленное незаконными действиями представителя власти, не образует состава преступления. Ответственность по ст. 341 УК КР наступает тогда, когда насилие является противодействием законной деятельности представителя власти, в том числе работника милиции по охране общественного порядка.

Преступление считается оконченным с момента применения физического или психического насилия, независимо от того, выполнил ли представитель власти свои обязанности.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. В качестве ее обязательных признаков выступают:

- цель совершения преступления – воспрепятствовать исполнению представителем власти должностных обязанностей;
- мотив – месть за их исполнение.

**Субъект преступления** – лицо, достигшее возраста 16 лет. Лицо в возрасте от 14 до 16 лет в случае применения насилия в отношении представителя власти или его близких, в результате чего был причинен тяжкий или менее тяжкий вред здоровью, несет ответственность по ст. 104 или ст. 105 УК КР.

**Квалифицирующий признак** – применение насилия, опасного для жизни и здоровья. Под указанным насилием понимается такое насилие, которое повлекло причинение тяжкого и менее тяжкого вреда здоровью потерпевшего, а также причинение легкого вреда здоровью, вызвавшего кратковременное расстройство здоровья или незначительную стойкую утрату общей трудоспособности.

**Опасным** признается насилие, которое хотя и не причинило вред здоровью потерпевшего, однако, в момент применения, создавало реальную опасность для его жизни и здоровья. *Например, правильной является квалификация по ч. 2 ст. 341 УК КР действий С., который в целях воспрепятствования задержанию брата произвел четыре выстрела из ружья, одним из которых ранил сотрудника милиции.*

Причинение вреда здоровью любой тяжести охватывается ч. 2 ст. 341 УК КР и дополнительной квалификации по статьям о преступлениях против личности не требуется. Вместе с тем насилие, совершенное с особой жестокостью, издевательством или мучениями для представителя власти, в отношении лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии, группой лиц, группой лиц по предварительному сговору, организованной группой, повлекшее тяжкий вред здоровью, образует совокупность преступлений.

### 3. Самовольное присвоение звания или власти должностного лица (ст. 343 УК КР)

**Объект преступления** – правильная деятельность конкретного государственного органа, учреждения или предприятия, а также авторитет государственных органов и органов местного самоуправления.

**Объективную** сторону преступления образует совокупность 2-х взаимосвязанных признаков:

- самовольное присвоение звания или власти должностного лица и

- совершение в связи с этим каких-либо общественно-опасных действий.

Опасность преступления заключается именно в совершении таких действий, а присвоение звания должностного лица составляет лишь способ совершения преступления.

Преступление состоит в том, что виновный в нарушение установленного порядка постоянного или временного назначения (избрания) на определенную должность или, не имея надлежащим образом оформленного специального полномочия, неправомерно (самовольно) принимает на себя права и обязанности по выполнению организационно-распорядительных, административно-хозяйственных функций в соответствующих органах или муниципальных учреждениях.

При этом не имеет значения, были ли осведомлены гражданин или представители организации, вступившие в деловые отношения с виновным, о том, что он присвоил полномочия должностного лица или они воспринимали его именно в качестве такового.

Если лжедолжностному лицу передается взятка и она принимается им, оно подлежит ответственности за подстрекательство к даче взятки по ст.ст. 30, 314 УК КР, а лицо, передавшее незаконное вознаграждение в соответствии с направленностью умысла, за покушение на дачу взятки по ст.ст. 28, 314 УК КР.

Самовольное присвоение звания или власти должностного лица может иметь различные формы: устное объявление себя должностным лицом, использование форменной одежды или поддельных документов должностного лица (в последнем случае деяние требует дополнительной квалификации по ст. 348 УК КР).

Преступление окончено с момента совершения общественно-опасных действий.

Если лицо, в целях самоутверждения, бахвальства или стремления возвыситься в глазах окружающих, выдает себя за представителя власти или иное ответственное лицо, но при этом не совершает общественно-опасных действий, состава преступления не будет.

Если такие неправомерные действия содержат состав другого преступления (например, нарушение конституционных прав и свобод человека, завладение чужим имуществом, причинение вреда здоровью), то деяние должно квалифицироваться по совокупности преступлений.

**Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.**

**Субъект преступления – специальный:** им может быть только государственный служащий или служащий органа местного самоуправления, не являющийся должностным лицом. Совершение аналогичных действий лицом, не являющимся государственным или муниципальным служащим, не образует состава преступления по ст. 343 УК КР.

Если лицо, не являющееся государственным служащим или служащим органа местного самоуправления, выдает себя за должностное лицо с целью хищения чужого имущества или приобретения прав на него, его действия следует квалифицировать как мошенничество. *Например, с целью поборов с водителей, лицо незаконно надевает форму работника милиции и выдает себя за инспектора дорожно-патрульной службы.*

#### **4. Разглашение сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении должностного лица правоохранительного или контролирующего органа (ст. 344 УК КР)**

Характеристика данного преступления в целом совпадает с характеристикой состава преступления, предусмотренного ст. 334 УК КР (см. гл. Преступления против правосудия). Отличаются эти деяния содержанием объекта и кругом потерпевших, а также субъективной стороной преступления.

**Объект преступления – управленческая деятельность, обеспечивающая безопасность жизни, здоровья, сохранность имущества лиц, взятых под защиту, а также лиц, осуществляющих ее.** Предмет преступления – сведения о мерах безопасности, применяемых в отношении указанных в законе лиц.

**Потерпевшими могут выступать:**

- 1) лица, подлежащие государственной охране;
- 2) лица, осуществляющие эту охрану.

Посторонние лица, воздействие на которых не может нарушить порядок управления, не могут быть включены в круг потерпевших. В случае причинения им вреда ответственность должна наступать на общих основаниях.

**Объективная сторона характеризуется разглашением сведений о мерах безопасности соответствующих лиц.**

Для обеспечения защиты жизни и здоровья, сохранности имущества в отношении должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов, их близких могут применяться с учетом конкретных обстоятельств следующие меры безопасности:

- личная охрана;
- охрана жилища и имущества;
- выдача оружия, специальных средств индивидуальной защиты и оповещения об опасности;
- временное помещение в безопасное место;
- обеспечение конфиденциальности сведений о защищаемых лицах;
- перевод на другую работу (службу), изменение места работы (службы) или учебы;
- переселение на другое место жительства;
- замена документов, изменение внешности.

Разглашение предполагает, что сведения об указанных обстоятельствах стали известны хотя бы одному постороннему лицу, не имеющему права на ознакомление с данной информацией. Оно может быть совершено в любой форме: устно, письменно, посредством конклюдентных действий.

Преступление считается оконченным с момента, когда сведения стали известны лицу, не имеющему к ним отношения.

**Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом и специальной целью – воспрепятствование служебной деятельности должностного лица правоохранительного или контролирующего органа.**

**Субъектом преступления выступает лицо, которому сведения о мерах безопасности:**

- были доверены: к ним относятся лица, непосредственно реализующие мероприятия по обеспечению безопасности защищаемых лиц (сотрудники органов внутренних дел, службы национальной безопасности и т. д.);
- стали известны по службе: в эту группу входят сотрудники предприятий, органов и учреждений, в адрес которых направлены решения органов, обеспечивающих безопасность, – сотрудники адресных бюро, паспортных служб, телефонных станций и т. д.

**Квалифицирующий признак – наступление в результате разглашения сведений о мерах безопасности тяжких последствий. Тяжкие**

последствия – понятие оценочное, которое охватывает физический (*например, причинение смерти, тяжкого вреда здоровью потерпевшего*) и материальный (*например, причинение крупного материального ущерба*) вред. Вина по отношению к ним может выражаться в виде легкомыслия или небрежности.

## 5. Воспрепятствование нормальной деятельности учреждений системы исполнения наказаний (ст. 345 УК КР)

Объект преступления – деятельность учреждений системы исполнения наказаний по реализации целей исправления осужденных и предупреждения совершения новых преступлений. Дополнительный объект – здоровье сотрудников места лишения свободы или содержания под стражей, а также осужденного, содержащегося в указанных учреждениях.

К учреждениям системы исполнения наказаний относятся учреждения, в которых:

- исполняются наказания, связанные с лишением свободы:
  - исправительные и воспитательные колонии;
  - тюрьмы;
  - лечебно-исправительные учреждения;
  - следственные изоляторы (в отношении осужденных, оставленных для выполнения работ по хозяйственному обслуживанию);
- содержатся под стражей подозреваемые и обвиняемые в совершении преступлений:
  - следственные изоляторы уголовно-исполнительной системы;
  - изоляторы временного содержания подозреваемых и обвиняемых органов внутренних дел и службы национальной безопасности.

Потерпевшим является сотрудник места лишения свободы или содержания под стражей. Сотрудниками уголовно-исполнительной системы признаются лица, имеющие специальные звания. Данное понятие не подлежит расширительному толкованию и не охватывает иных работников этой же системы. Сотрудники уголовно-исполнительной системы и ее работники отличаются друг от друга комплексом прав и обязанностей.

**Сотрудники уголовно-исполнительной системы:**

- обладают контрольными и надзорными функциями в отношении осужденных;
- на них возлагается задача обеспечения деятельности учреждений и органов уголовно-исполнительной системы в соответствии с ее целями;
- реализуют комплекс мер исправительно-трудового воздействия;
- организуют режим отбывания наказания;
- являются ответственными за обеспечение изоляции от общества.

Посягая на их безопасность, виновный тем самым нарушает нормальную работу мест лишения свободы или содержания под стражей.

Работник уголовно-исполнительной системы не обладает подобными функциями, в связи с этим он не может быть потерпевшим от рассматриваемого преступления. В случае применения насилия в отношении указанного лица ответственность наступает по статьям о преступлениях против личности.

Кроме того, потерпевшим признается осужденный к лишению свободы на определенный срок, либо пожизненно, в отношении которого имеется вступивший в законную силу обвинительный приговор.

Объективная сторона преступления характеризуется применением насилия, не опасного для жизни или здоровья сотрудника места лишения свободы или содержания под стражей, а также осужденного, либо угрозы применения насилия в отношении его. Их содержание аналогично содержанию насилия, указанного в ст. 341 УК КР.

Преступление считается оконченным с момента совершения хотя бы одного из указанных в законе действий.

С субъективной стороны преступление совершается с прямым умыслом.

В качестве обязательного признака выступают:

- цель – воспрепятствование нормальной деятельности сотрудника места лишения свободы или содержания под стражей, или воспрепятствование исправлению осужденного;
- мотив – месть за деятельность сотрудника места лишения свободы или содержания под стражей или месть осужденному за оказанное им содействие администрации учреждения или органа уголовно-исполнительной системы.

*Например, Ш. исполняя обязанности завхоза отряда и являясь членом секции самодеятельной организации осужденных (секции дисциплины и порядка), неоднократно требовал от Б. и С. соблюде-*

*ния установленного порядка отбывания наказания. Применяя к потерпевшему насилие, виновные действовали из мести за оказываемое Ш. содействие администрации учреждения.*

Субъект преступления – лицо, достигшее возраста 16 лет. Применение насилия или угроза его применения, совершенные лицом в возрасте от 14 до 16 лет, влечет ответственность по статьям о преступлениях против личности.

#### **Квалифицирующие признаки:**

- применение насилия, не опасного для жизни или здоровья потерпевшего;
- применение насилия, опасного для жизни или здоровья потерпевшего;
- совершение преступления организованной группой.

Содержание этих признаков идентично содержанию аналогичных признаков в других составах преступлений.

*Например, осужденные Ч. и З., в нарушение действующих в колонии правил, ночью, без разрешения администрации, покинули расположения своих отрядов и прибыли в медико-санитарную часть учреждения. Сотрудник колонии К. предупредил их, что, если они не вернутся на место, то он сообщит об этом дежурному по колонии. В ответ на это виновные причинили сотрудникам колонии В. и Р. соответственно легкий и средней тяжести вред здоровью.*

Суд правильно квалифицировал действия виновных ч. 3 ст. 345 УК КР, указав, что ими была нарушена нормальная деятельность колонии, насилие осужденными применено в отношении нескольких сотрудников исправительного учреждения, повреждены средства экстренной связи в помещениях медико-санитарной части, нарушен покой находящихся на лечении осужденных. Действия осуществлены в присутствии других лиц, носили дерзкий и циничный характер, что могло подорвать авторитет сотрудников места лишения свободы в глазах осужденных и крайне негативно повлиять на них.

## **6. Незаконное пересечение Государственной границы КР (ст. 346 УК КР)**

Объектом преступления является режим Государственной границы КР, регламентирующий порядок ее пересечения физическими лицами.

Государственная граница Кыргызской Республики есть линия и проходящая по этой линии вертикальная поверхность, определяющие пределы государственной территории (сухи, недр и воздушного пространства) Кыргызской Республики, то есть пространственный предел действия государственного суверенитета Кыргызской Республики.

Объективная сторона преступления характеризуется пересечением Государственной границы КР без действительных документов на право въезда в Кыргызскую Республику или выезда из Кыргызской Республики, либо без надлежащего разрешения, полученного в порядке, установленном законодательством.

Законом КР «О Государственной границе Кыргызской Республики» определен режим пересечения Государственной границы КР, который осуществляется на путях международного железнодорожного, автомобильного сообщения, либо в иных местах, определяемых международными договорами КР или решениями Правительства КР.

Основными документами, удостоверяющими личность граждан КР, по которым они осуществляют выезд из Кыргызской Республики и въезд в Кыргызскую Республику, являются:

- паспорт;
- дипломатический паспорт;
- служебный паспорт.

Иностранные граждане могут въезжать и выезжать из Кыргызской Республики при наличии визы по действительным документам, удостоверяющим их личность и признаваемым Кыргызской Республикой в таком качестве, если иное не предусмотрено ее международными договорами.

Лица без гражданства должны иметь визы и документы, удостоверяющие их личность, выданные государством их проживания.

Иностранные граждане и лица без гражданства, получившие вид на жительство в Кыргызской Республике, при пересечении Государственной границы КР, соответственно должны иметь документ, удостоверяющий личность и вид на жительство. Указанные лица, признанные беженцами, могут въезжать в Кыргызскую Республику и выезжать из страны на основании проездного документа беженца.

Транзитный проезд через территорию Кыргызской Республики иностранных граждан и лиц без гражданства в государство назначения всеми видами транспорта разрешается по предъявлении кыргызской транзитной визы, визы на въезд в сопредельное с Кыргызской

Республикой по маршруту следования государство, либо государство назначения.

Незаконным признается пересечение Государственной границы КР при въезде в Кыргызскую Республику или выезде из нее:

- при отсутствии установленных документов;
- с использованием чужого или поддельного документа;
- с действительными документами, но без надлежащего разрешения, либо минуя пограничный контроль;
- в неустановленном месте – помимо пунктов пропуска через Государственную границу КР.

Преступление окончено с момента совершения указанного в законе деяния.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъект – лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицирующие признаки:

- совершение преступления группой лиц по предварительному сговору;
- организованной группой;
- с применением насилия или угрозой его применения.

Законодательством КР предусмотрены 2 обстоятельства, исключающих ответственность за незаконное пересечение Государственной границы КР:

- 1) не образуют состава рассматриваемого преступления случаи прибытия в Кыргызскую Республику с нарушением правил пересечения Государственной границы РФ иностранных граждан и лиц без гражданства для использования права политического убежища (примечание к ст. 346 УК КР);
- 2) не признается нарушением существующих правил вынужденное пересечение Государственной границы КР, осуществленное в силу:
  - несчастного случая;
  - аварии или стихийного бедствия, угрожающего безопасности иностранного воздушного судна;
  - доставки спасенных людей, оказания срочной медицинской помощи члену экипажа или пассажирам, а также в силу других чрезвычайных обстоятельств, то есть речь идет о состоянии крайней необходимости (Закон «О Государственной границе Кыргызской Республики»).

## 7. Приобретение или сбыт официальных документов и государственных наград (ст. 347 УК КР)

Объект преступления – управленческая деятельность, обеспечивающая законодательно регламентированный порядок обращения официальных документов и государственных наград.

Предмет преступления:

- официальные документы, представляющие права или освобождающие от обязанностей;
- государственные награды КР и СССР.

Предоставление права или освобождение от обязанностей может быть прямо указано в документе или может обуславливаться его содержанием.

Например, к числу документов, предоставляющих определенное право, можно отнести:

- диплом;
- удостоверение;
- аттестат;
- лицензию на занятие определенной деятельностью.

Освобождает от ряда обязанностей, например, также пенсионное удостоверение.

Согласно Положению о государственных наградах, утвержденному Указом Президента КР, государственными наградами являются: звание Героя КР: ордена, медали, почетные звания.

Объективная сторона преступления заключается в незаконном приобретении или сбыте указанных предметов. Приобретение предполагает возмездное или безвозмездное получение официальных документов, независимо от его способа (покупка, получение в подарок, мена и т. д.). Под сбытом понимается возмездное или безвозмездное отчуждение официальных документов или государственных наград другим лицам.

Незаконность указанных действий означает, что соответствующие документы и награды приобретаются или сбываются в нарушение существующих правил, например без решения Комиссии по государственным наградам при Президенте КР и др. Хищение указанных предметов квалифицируется по ст. 348 УК КР.

Преступление считается оконченным с момента совершения указанного в законе деяния.

## **8. Похищение, уничтожение, повреждение или сокрытие документов, штампов, печатей (ст. 348 УК КР)**

Объект преступления – деятельность государственного аппарата, обеспечивающая законодательно определенный порядок ведения официальной документации.

Предмет преступления:

- официальные документы, штампы и печати;
- паспорт и другой важный личный документ.

Под **официальным документом** понимается документ, созданный организацией или должностным лицом и оформленный в установленном порядке. Официальные документы – это письменные акты, исходящие от органов государственной власти или органов местного самоуправления, либо от негосударственных организаций в пределах их компетенции, а также адресованные указанным юридическим лицам письменные акты, которым удостоверяются акты, имеющие юридическое значение.

Официальными могут быть документы, исходящие от частного лица, если они составлены в соответствии с действующим законодательством и обязательны для адресата (рассмотрения и исполнения).

Согласно Конвенции от 5 октября 1961 г., отменяющей требование легализации иностранных официальных документов, к данным документам отнесены:

- документы, исходящие от органа или должностного лица, подчиняющихся юрисдикции государства, включая документы, исходящие от прокуратуры, секретаря суда или судебного исполнителя;
- административные документы;
- нотариальные акты;
- официальные пометки, такие как отметки о регистрации;
- визы, подтверждающие определенную дату;
- заверение подписи на документе, не засвидетельствованном у нотариуса.

Следует иметь в виду, что в ст. 348 УК КР говорится о более широком круге официальных документов, чем в ст. 347 УК КР. При этом их характеристика не ограничивается предоставлением определенных прав или освобождением от обязанностей.

**Штамп** – ручная печатная форма (как правило, треугольная или прямоугольная), предназначенная для производства оттисков при составлении документов; с выпуклым обратным изображением реквизитов органа, учреждения или организации, содержащая место для переменных сведений (номер, дата и т. д.).

**Печать** – это печатная (как правило, круглая) форма (клише, специальное приспособление, прибор) с соответствующими реквизитами органа, учреждения, организации или конкретного лица (например, врача) для производства оттиска на определенном материале (бумаге, сургуче, свинце, пластилине и т. д.), предназначенная для удостоверения подписи компетентного лица или какого-либо факта.

**Паспорт** – официальный документ, удостоверяющий личность. Он может быть внутригосударственным, заграничным, дипломатическим, служебным, моряка.

**Иной важный личный документ** – понятие собирательное, охватывающее официальные документы, предоставляющие лицу какие-либо права или освобождающие от выполнения определенных обязанностей (военный билет, трудовая книжка, диплом, удостоверение беженца или вынужденного переселенца, свидетельство об образовании, водительское удостоверение).

*Например, действия А., обвинявшегося в совершении хищения свидетельства регистрации транспортного средства и талона техосмотра автомашины, были переквалифицированы с ч. 1 на ч. 2 ст. 348 УК КР, с указанием на то, что предмет хищения относится не к официальным документам, а к важным документам личного характера.*

Объективная сторона преступления характеризуется одним из следующих действий:

- **похищение** – незаконное завладение официальным документом, штампом, печатью, паспортом, другим важным личным документом, марками акцизного сбора, специальными марками и знаками соответствия, защищенными от подделок, любым предусмотренным законом способом (кража, мошенничество, грабеж и т. д.);
- **уничтожение** – приведение предмета в полную негодность;
- **повреждение** – приведение предмета в частичную негодность;
- **сокрытие** – утаивание предмета, хранение его в таком месте, в котором доступ к нему полномочного лица (владельца) затруднен или исключается вообще.

Предметом уничтожения, повреждения и сокрытия могут быть только официальные документы, штампы и печати. Перечисленные деяния в отношении паспорта или другого важного личного документа, не образуют состава рассматриваемого преступления (кроме похищения).

Преступление окончено с момента совершения указанного в законе деяния с учетом его особенности.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Преступлению, предусмотренному ч. 1 ст. 348 УК КР, присущ специальный мотив – корыстная или иная личная заинтересованность.

Субъект преступления – лицо, достигшее 16 лет.

## 9. Подделка или уничтожение идентификационного номера транспортного средства (ст. 349 УК КР)

Объект преступления – управлеченческая деятельность, обеспечивающая государственный учет и регистрацию транспортных средств, их идентификацию.

Предметом преступления являются:

- идентификационный номер;
- номера кузова, шасси, двигателя;
- государственный регистрационный знак.

Идентификационный номер – номер, присвоенный транспортному средству заводом-изготовителем. Номер кузова, шасси и двигателя – номера, присвоенные заводом-изготовителем, данным конструктивным частям и агрегатам транспортного средства. Они указываются в свидетельстве о его государственной регистрации и техническом паспорте. Государственный регистрационный знак – номер установленного образца, выдаваемый ГАИ, размещаемый на корпусе транспортного средства.

Объективная сторона преступления характеризуется альтернативно указанными действиями:

- подделка;
- уничтожение;
- сбыт.

Подделка – это полное или частичное изменение (например, путем сварки, перебивки, вытравливания и т.д.) отдельных цифровых

или буквенных обозначений номера. Под уничтожением следует понимать полную ликвидацию номера или знака. Сбыт предполагает возмездную или безвозмездную передачу (путем продажи, дарения, мены и т. д.) другому лицу транспортного средства в целом, либо его кузова, шасси или двигателя.

Преступление окончено с момента совершения указанного в законе деяния.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Подделка или уничтожение идентификационных номеров и государственного регистрационного знака предполагают специальную цель – эксплуатацию или сбыт транспортного средства.

Субъект преступления – лицо, достигшее 16 лет.

## 10. Подделка, изготовление, сбыт или использование поддельных документов, государственных наград, штампов, печатей, бланков (ст. 350 УК КР)

Объектом преступления является управлеченческая деятельность, обеспечивающая законное обращение документов, государственных наград, штампов, печатей, бланков.

Предмет преступления указан в законе альтернативно:

- удостоверение или иной официальный документ, предоставляющий права или освобождающий от обязанностей;
- государственные награды КР, РСФСР, СССР;
- штампы;
- печати;
- бланки.

Удостоверение – именной официальный документ, выдаваемый государственными или негосударственными органами, содержащий сведения о физическом или юридическом лице и удостоверяющий их правовой статус. Бланк представляет собой лист бумаги определенной формы с частично воспроизведенной на них постоянной информацией и местом для переменной информации.

Подделка – полная или частичная фальсификация документа. Изготовление, по сути, тождественно подделке. В этом случае имеет место либо создание соответствующего предмета «с ноля», либо

фальсификация уже имеющихся государственных наград, штампов, печатей или бланков путем частичного изменения их реквизитов. Сбыт – указанных предметов состоит в передаче их другим лицам (продажа, дарение, обмен и т.д.).

Преступление окончено с момента совершения деяния, указанного в законе.

Субъективная сторона предполагает прямой умысел, а при подделке и изготовлении соответствующих предметов необходимо наличие специальной цели – использование подложного документа.

Субъект преступления – лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицирующими признаками выступает цель деяния:

- скрыть другое преступление или облегчить его совершение;
- смена собственника помимо его воли.

В ч. 2 ст. 350 УК КР предусмотрено самостоятельное преступление, выражющееся в использовании заведомо подложного документа. Хотя вид документа законом не определен, речь может идти об официальном его виде. Использование заведомо подложного документа предполагает его предъявление государственным, муниципальным органам, должностным лицам, гражданам с целью получения определенных прав или освобождения от каких-либо обязанностей.

Использование документа, принадлежащего другому лицу, либо вместо документа предмета, схожего с документом (например, обложки удостоверения), или вместо необходимого документа иного документа, внешне не отличающегося от него, не образует состава рассматриваемого преступления.

Преступление окончено с момента предъявления подложного документа.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления – лицо, достигшее возраста 16 лет, которое не изготавливало документ лично.

Использование подложного документа лицом, совершившим его подделку, охватывается ч. 1 ст. 350 УК КР и дополнительной квалификации по ч. 2 этой статьи не требует. Использование подложного документа при мошенничестве образует состав преступления, предусмотренного ст. 166 УК КР.

## 11. Уклонение от прохождения военной и альтернативной (вневойсковой) службы (ст. 351 УК КР)

Данной статьей предусмотрена ответственность за 2 самостоятельных преступления.

Объект преступления, предусмотренного частью 1 ст. 351 УК КР, – управленческая деятельность, обеспечивающая комплектование Вооруженных Сил КР.

Объективная сторона преступления заключается в уклонении от призыва на военную службу при отсутствии законных оснований для освобождения от этой службы.

Согласно закону «О воинской обязанности и военной службе», подлежат призыву на военную службу:

- граждане мужского пола в возрасте от 18 до 27 лет, состоящие или обязанные состоять на воинском учете и не пребывающие в запасе;
- граждане мужского пола в возрасте от 18 до 27 лет, окончившие государственные, муниципальные или имеющие государственную аккредитацию по соответствующим направлениям подготовки (специальностям) негосударственные образовательные учреждения высшего профессионального образования и зачисленные в запас с присвоением воинского звания.

Уклонение предполагает не явку гражданина без уважительных причин по повестке военного комиссариата на мероприятие, связанные с призовом на военную службу. К таким мероприятиям относят явку:

- на медицинское освидетельствование;
- на заседание призывной комиссии;
- для отправки к месту прохождения военной службы.

Например, С. был призван на военную службу в войска связи и был оповещен об обязанности явиться в военный комиссариат для отправки в войска 11 ноября 2009 года к 8 часам, вторично он был вызван 15 мая 2010 года к 8 часам. С., преследуя цель уклонения от военной службы, в военкомат не явился. Судом он был осужден по ч. 1 ст. 351 УК КР.

Преступлением признается уклонение при отсутствии законных оснований для освобождения от службы.

В соответствии с Конституцией КР гражданин КР, в случае, если

его убеждениям или вероисповеданию противоречит несение военной службы, а также в иных установленных законом случаях имеет право на замену ее альтернативной службой. Последнее обстоятельство конкретизируется в законе КР «О воинской обязанности и военной службе», согласно которой от призыва на военную службу освобождаются, например, лица, признанные негодными или ограниченно годными к военной службе по состоянию здоровья и др.

Преступление считается оконченным с момента явки призывника в указанный срок к месту сбора.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления специальный – лицо мужского пола в возрасте старше 18 лет, подлежащее призыву на военную службу.

Лицо, уклоняющееся от учебных или поверочных сборов, несет ответственность в административно-правовом порядке.

Если освобождение лицом получено незаконно, например, в результате представления подложных документов или дачи взятки, то ответственность должна наступать по совокупности совершенных преступлений.

Объект преступления, предусмотренный частью 2 ст. 351 УК КР, – управленческая деятельность, обеспечивающая прохождение альтернативной (вневойсковой) службы.

Альтернативная (вневойсковая) служба представляет собой особый вид трудовой деятельности в интересах общества и государства, осуществляющей гражданами взамен военной службы по призыву. Согласно закону «Об альтернативной (вневойсковой) службе», гражданин имеет право на замену военной службы по призыву альтернативной (вневойсковой) службой, в случаях, если несение военной службы противоречит его убеждениям или вероисповеданию;

Альтернативная (вневойсковая) служба осуществляется лицом индивидуально, либо в составе групп или формирований в организациях, подведомственных органам исполнительной власти КР, в организациях Вооруженных Сил КР, иных воинских формирований и органов в качестве гражданского персонала. Прохождение альтернативной службы в организациях, подведомственных органам местного самоуправления, определяется законодательством.

Объективная сторона рассматриваемого преступления заключается в уклонении от прохождения альтернативной (вневойсковой) службы лиц, освобожденных от военной службы. Уклонение в этом

случае проявляется в неявке к месту прохождения указанной службы без уважительных причин или оставлении места службы.

Преступление окончено с момента совершения деяния.

Субъект преступления специальный – лицо, направленное на альтернативную (вневойсковую) службу.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

## 12. Надругательство над Государственным гербом КР и Государственным флагом КР (ст. 352 УК КР)

Объект преступления – управленческая деятельность, обеспечивающая уважительное отношение к символам, олицетворяющим суверенитет государства и его авторитет.

Предмет преступления – Государственный герб КР и Государственный флаг КР. Государственный герб КР и Государственный флаг КР являются официальными государственными символами Кыргызской Республики, их описание дано в конституционных законах «О государственных символах Кыргызской Республики».

Объективная сторона преступления характеризуется надругательством над Государственным гербом и Государственным флагом КР.

Надругательство – грубое, оскорбительное, кощунственное отношение к указанным символам, проявляющееся в их срывании, повреждении, уничтожении, забрасывании грязью, нанесении циничных надписей и т. д. Указанное деяние должно быть совершено публично.

Публичность означает, что надругательство осуществлено в присутствии хотя бы одного лица, либо его результаты становятся доступными в дальнейшем неопределенному кругу лиц.

Преступление считается оконченным с момента выполнения указанного деяния.

Субъект преступления – лицо, достигшее возраста 16 лет.

С субъективной стороны преступление совершается с прямым умыслом.

## 13. Самоуправство (ст. 353 УК КР)

Объект преступления – управленческая деятельность, обеспечивающая соблюдение установленного порядка реализации граждани-

ми своих прав; дополнительный объект – законные права и интересы личности, нарушенные в результате совершения данного деяния.

Объективная сторона преступления выражается в том, что:

- самовольно, вопреки установленному законом или иным нормативным правовым актом порядку, осуществляется какое-либо право;
- правомерность такого действия оспаривается организацией или гражданином;
- действие причинило существенный вред законным интересам граждан или организаций.

Отсутствие хотя бы одного из указанных признаков исключает состав самоуправства.

Существенный вред – понятие оценочное. Вопрос о признании вреда таковым зависит от конкретных обстоятельств дела. *Например, по делу Г. существенность вреда проявилась в том, что осужденная заменила входную дверь квартиры, самовольно лишив тем самым И. возможности пользоваться комнатой.*

Преступление окончено с момента совершения указанного в законе действия.

Субъект преступления – лицо, достигшее возраста 16 лет.

Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины (умысел может быть как прямым, так и косвенным).

Совершение должностным лицом самоуправных действий, т. е. действий, явно выходящих за пределы его полномочий, повлекших существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций, либо охраняемых законом интересов общества и государства, охватывается признаками ст. 305 УК КР.

Квалифицирующим признаком самоуправства является применение насилия или угроза его применения. В данном случае речь идет о насилии, не опасном для жизни или здоровья потерпевшего. Следовательно, вред здоровью любой тяжести необходимо дополнительно квалифицировать по соответствующей статье о преступлениях против здоровья.

Угроза в законе не конкретизирована, поэтому содержание данного признака в этом случае аналогично его содержанию в тех преступлениях, в которых угроза указана так же.

## НОРМАТИВНО-ПРАВОВАЯ БИБЛИОТЕКА

Жаныл Мамбетали,  
судья Свердловского  
районного суда г. Бишкек

## ГЛАВА 12.

### ГРАЖДАНСКИЙ ИСК В УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ

## СОДЕРЖАНИЕ

1. Общие положения.....	376
2. Отказ в признании гражданским истцом.....	379
3. Привлечение к участию в деле гражданского ответчика .....	380
4. Основания, условия, объем и способ возмещения ущерба.....	382
5. Возмещение морального вреда.....	382
6. Отказ от гражданского иска .....	383
7. Решение по гражданскому иску .....	384
8. Обеспечение гражданского иска и конфискации имущества....	384

## НОРМАТИВНО-ПРАВОВАЯ БАЗА

1. Конституция Кыргызской Республики, принятая референдумом (всенародным голосованием) 27 июня 2010 года.
2. Уголовный кодекс Кыргызской Республики от 1 октября 1997 года № 68, в редакции Закона от 8 мая 2012 года № 48.
3. Уголовно-процессуальный кодекс Кыргызской Республики от 30 июня 1999 года № 62, в редакции от 8 мая 2012 года № 48.
4. Уголовно-исполнительный кодекс Кыргызской Республики от 13 декабря 1999 года № 142, в редакции Закона от 10 февраля 2010 года № 27.
5. Гражданский кодекс Кыргызской Республики. Часть первая от 8 мая 1996 года № 15, в редакции Закона от 13 апреля 2012 года № 36. Часть вторая от 5 января 1998 года № 1, в редакции Закона от 10 июня 2011 года № 35.
6. Гражданский процессуальный кодекс от 29 декабря 1999 года № 146, в редакции Закона от 17 марта 2012 года № 21.
7. Постановление Пленума Верховного суда Кыргызской Республики «О судебном приговоре» от 27 февраля 2009 г. № 8.

## 1. Общие положения

Гражданским истцом признается физическое или юридическое лицо, понесшее имущественный ущерб от преступления и предъявившее требование о его возмещении.

Гражданский иск может быть предъявлен и для компенсации морального вреда.

О признании лица гражданским истцом следователь или судья выносит постановление.

В защиту интересов несовершеннолетних, а также лиц, признанных в установленном порядке недееспособными, гражданский иск может быть предъявлен их законными представителями или прокурором.

В соответствии с Конституцией КР любое лицо вправе требовать возмещения вреда причиненного преступлением.

Гражданским истцом и потерпевшим может быть одно и то же лицо, или разные лица, например, если ущерб причинен здоровью потерпевшего, а материальный ущерб причинен собственнику имущества. *Например, при дорожно-транспортном происшествии потерпевшим является пассажир автомобиля, а материальный ущерб причинен владельцу источника повышенной опасности.*

При вынесении постановления судьей о признании гражданским истцом, принимается во внимание, кому был причинен материальный ущерб.

Если в ходе следствия следователем было вынесено постановление о признании гражданским истцом, то вынесения дополнительного постановления судьей не требуется.

Если же следователем такое постановление не выносилось, судья обязан вынести постановление о признании лица гражданским истцом.

Особенностью предъявления гражданского иска в уголовном судопроизводстве является то, что он может быть предъявлен устно, с занесением в протокол судебного заседания до начала судебного разбирательства. Это необходимо для того, чтобы гражданский иск был исследован при рассмотрении дела.

В гражданском процессе предусмотрены обязательные требования к предъявлению иска.

В основном, гражданские иски в уголовном судопроизводстве совпадают с объемом материального ущерба, предъянленного в обвинении. Но имеют место случаи, когда предъявляется еще моральный

ущерб, а также затраты по восстановлению материального ущерба, ремонтные работы, запасные части и т.д.

При решении вопроса об удовлетворении гражданского иска применяются те же правила, что и в гражданском судопроизводстве. Однако, зачастую, к гражданскому иску не прикладываются все необходимые документы. *Например, документы, подтверждающие нахождение на лечении, назначение врача, справка о внесении оплаты за лечение в медицинское учреждение, стоимость лекарств, стоимость похищенного имущества, расчеты по иску.*

В уголовном деле гражданский иск складывается из первоначального заявления гражданина с указанием похищенного имущества, либо причиненного материального ущерба и дополнительных требований, указанных выше.

*Например, в результате ДТП водителю автомашины причинен тяжкий вред здоровью, а автомашине причинен материальный ущерб по восстановительному ремонту автомобиля, который принадлежит юридическому лицу. В этом случае водитель является потерпевшим по делу и гражданским истцом по иску о возмещении материального ущерба, связанного с лечением, а юридическое лицо – гражданским истцом по возмещению материального ущерба, причиненного его имуществу.*

В случае изменения объема похищенного имущества, необходимо дополнительное исковое заявление.

По сравнению с иском, подаваемым в порядке гражданского судопроизводства, порядок предъявления гражданского иска в уголовном судопроизводстве упрощен.

В практике имеются случаи, когда иски о признании гражданских сделок недействительными предъявляются одновременно с рассмотрением уголовного дела. В этом случае судье необходимо привлекать в качестве ответчиков и заинтересованных лиц все стороны по сделке.

Для целесообразности же рассмотрения иска, судья может выделить его для рассмотрения в порядке гражданского судопроизводства.

Объяснения и показания гражданского иска по уголовному делу подразумеваются как способы сообщения гражданским истцом об обстоятельствах причинения ему имущественного, морального вреда, основаниях и размере предъянленного им гражданского иска.

В случае необходимости физическое лицо, предъявившее граж-

данский иск, дает показания и допрашивается в качестве потерпевшего в соответствии с требованиями ст. 49 УПК КР.

Гражданский иск может быть предъявлен как с целью возмещения причиненного преступлением имущественного вреда, так и для имущественной компенсации морального вреда. Поэтому гражданским истцом по уголовному делу является лицо, которому преступлением был имущественный вред, а также психические и нравственные страдания.

Лицо, которому был причинен материальный ущерб или нравственные страдания вправе обратиться с заявлением о признании его гражданским истцом с указанием размера возмещения причиненного ему вреда.

Гражданский истец вправе участвовать при рассмотрении уголовного дела лично, а также через его представителей.

Адвокаты в качестве представителей допускаются к участию в уголовном деле по предъявлении удостоверения адвоката и ордера поручения юридической консультации.

Интересы юридического лица может представлять его руководитель, либо иное лицо по поручению руководства юридического лица при наличии доверенности на представительство.

Доверенность от имени юридического лица выдается за подписью его руководителя или другого лица, уполномоченного на это учредительными документами, с приложением печати данной организации.

Законные представители привлекаются к обязательному участию в уголовном деле для защиты прав и законных интересов лиц:

- не достигших возраста 18 лет;
- недееспособных;
- не обладающих возможностью самостоятельно защищать свои права и законные интересы вследствие преклонного возраста, тяжелого заболевания, умственной отсталости, существенных дефектов слуха, зрения, памяти, речи.

Для допуска законного представителя к участию в уголовном деле ему достаточно предъявить документ, удостоверяющий его отношения с представляемым. *Например, свидетельство о рождении ребенка, решение о назначении опекуном, доверенность и т. д.*

Представители, законные представители пользуются всеми правами представляемого, за исключением права давать от его имени показания.

Законный представитель может участвовать в производстве по уголовному делу наряду с представителем, а также вправе по своей инициативе заключать соглашение с адвокатом на участие в уголовном деле в качестве представителя лица, интересы которого они представляют согласно закону.

Законные представители могут быть, как подсудимого, так и потерпевшего. О признании их таковыми органы следствия выносят постановление.

Гражданскому истцу предоставляются материалы, относящиеся к заявлению им иску, то есть документы, которыми обосновано исковое заявление.

Основанием гражданского иска служат факты совершения преступления и доказательства, подтверждающие действия обвиняемого, в результате которых гражданскому истцу был причинен материальный ущерб.

Это могут быть:

- протоколы допросов, как обвиняемого, так и свидетелей;
- заключение бухгалтерской экспертизы;
- акты, свидетельствующие о принятых мерах по розыску похищенного имущества и обеспечению гражданского иска. *Например, протоколы обыска, выемки, наложение ареста на принадлежащее обвиняемому имущество, денежные средства и иные ценности.*

Гражданскому истцу, гражданскому ответчику и их представителям такие материалы предъявляются только в том случае, когда они относятся к гражданскому иску.

## 2. Отказ в признании гражданским истцом

При отсутствии оснований для предъявления гражданского иска, предусмотренных ст. 135 УПК КР, гражданину или юридическому лицу, заявившему иск, может быть отказано в признании гражданским истцом, о чем выносится мотивированное постановление или определение и разъясняется право его обжалования (ст. 137 УПК КР).

Данное требование закона обусловлено тем, что права на предъявление гражданского иска ограничено с начала расследования уголовного дела до начала судебного разбирательства.

Кроме того, необходимым условием предъявления гражданского иска является наличие причинной связи между совершенным деяни-

ем и наступившими последствиями в виде имущественного ущерба, либо нравственных страданий.

### 3. Привлечение к участию в деле гражданского ответчика

Гражданским ответчиком является лицо, которое должно возмещать материальный ущерб, причиненный преступлением.

Чаще всего гражданский иск предъявляется к обвиняемому.

В тех случаях, когда материальную ответственность за обвиняемого должно, в соответствии с гражданским законодательством, нести другое лицо (физическое или юридическое), именно оно признается гражданским ответчиком.

*Например, в случае совершения преступления несовершеннолетним, не имеющим самостоятельного заработка или имущества на праве собственности, материальную ответственность несут законные представители, опекуны или попечители, либо учреждения, в котором находится несовершеннолетний на воспитании, которые и выступают в качестве гражданского ответчика.*

*Другой пример. Если преступление совершается с использованием источника повышенной опасности: автомобилем или другим техническим средством, то материальную ответственность в случаях, предусмотренных гражданским законодательством, несет и владелец источника повышенной опасности.*

В отдельных случаях вред, причиненный преступлением, должен быть возмещен за счет казны КР, тогда гражданским ответчиком по делу могут быть привлечены уполномоченные органы государства. Примером такого случая является причинение материального ущерба должностными лицами государственных органов власти при исполнении своих обязанностей.

Гражданским ответчиком признается физическое или юридическое лицо, которое в силу закона несет имущественную ответственность за ущерб, причиненный преступлением или запрещенным УК КР деянием невменяемого.

О привлечении лица в качестве гражданского ответчика следователь и судья выносят постановление (ст. 55 УПК КР)

Представителями гражданского ответчика могут быть только уполномоченные им лица.

Если гражданским ответчиком является физическое лицо, его представителем может быть адвокат, с которым гражданский ответчик заключил соответствующий договор.

Если гражданским ответчиком является юридическое лицо, его представителем может быть работник юридического лица, уполномоченный представлять его интересы.

Если гражданским ответчиком является юридическое лицо, его представителем может быть работник юридического лица, уполномоченный представлять его интересы.

Представлять интересы юридического лица может сотрудник, которому предоставлено такое право в соответствии с учредительными документами юридического лица или сотрудник, имеющий доверенность, которая выдается уполномоченным на то должностным лицом.

Наряду с адвокатами представителем ответчика может быть уполномоченный на это гражданским ответчиком один из его близких родственников или иное уполномоченное им лицо.

В этом случае, полномочия на представительство, выданного самим гражданским ответчиком, недостаточно.

Необходимо, чтобы это лицо было допущено к исполнению представительских функций по определению или постановлению судьи, прокурора, следователя.

Представитель гражданского ответчика имеет те же права, что и представляемое им лицо.

Однако, право на признание иска, заключение мирового соглашения передачу полномочий другому лицу (передоверие) обжалование приговора в части, относящейся к гражданскому иску, должно быть специально подтверждено отдельным указанием об этом.

Интересы юридического лица может представлять его руководитель, либо иное лицо по поручению руководства юридического лица при наличии доверенности на представительство.

Доверенность от имени юридического лица выдается за подписью его руководителя или другого лица, уполномоченного на это учредительными документами, с приложением печати данной организации.

Для допуска законного представителя к участию в уголовном деле ему достаточно предъявить документ, удостоверяющий его отношения с представляемым.

Представителем в суде не могут быть судьи, следователи и прокуроры.

#### **4. Основания, условия, объем и способ возмещения ущерба**

Размер и характер имущественного вреда, причиненного в результате преступления, определяется по усмотрению лица, предъявившего исковые требования.

При вынесении решения по гражданскому иску суд должен руководствоваться общими правилами о возмещении вреда, в соответствии с нормами гражданского законодательства (ст. 993 ГК КР).

Вред, причиненный личности или имуществу гражданина, а также вред, причиненный юридическому лицу, подлежит возмещению лицом, причинившим вред в полном объеме.

Главным условием при удовлетворении иска является наличие причинной связи между совершением преступления и возникновением вреда, указанного в искомом заявлении.

Вопросы о стоимости похищенного или уничтоженного имущества, в результате противоправных действий, смерти гражданина, возмещении материальных затрат по восстановительному лечению, связанных с причинением телесных повреждений потерпевшему, материального ущерба, причиненного источником повышенной опасности и т.д. разрешаются в соответствии с требованиями гражданского законодательства.

#### **5. Возмещение морального вреда**

В соответствии с требованиями ст. 1027 ГК КР, моральный вред возмещается причинителем при наличии его вины.

Моральный вред возмещается независимо от вины причинителя, если:

- вред причинен жизни и здоровью гражданина источником повышенной опасности;
- вред причинен гражданину в результате его незаконного осуждения, незаконного привлечения к уголовной ответственности, незаконного применения меры пресечения заключения под стражу или подиски о незыезде, незаконного наложения административного взыскания в виде ареста или исправительных работ;
- вред причинен распространением сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию.

Моральный вред, причиненный действиями (бездействием), на-

рушающим имущественные права гражданина, возмещению не подлежит, кроме случаев, предусмотренных законом.

Разрешая гражданский иск и определяя размер исковых требований, суд должен руководствоваться ст. 1028 ГК КР.

При решении вопроса о взыскании морального вреда причиненного несовершеннолетним о том, что моральный вред, причиненный действиями несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет, подлежит возмещению непосредственно причинителем вреда.

В тех случаях, когда у него отсутствует имущество, дополнительная ответственность может быть возложена на его родителей, усыновителей, попечителей, или лиц их заменяющих, либо на учреждение, являющееся его попечителем, если они не докажут, что вред возник не по их вине.

Размер компенсация морального вреда определяется судом с учетом характера физических и нравственных страданий потерпевшего, степени вины несовершеннолетнего причинителя вреда и лиц, осуществляющих надзор за ним, а также их имущественного положения и других обстоятельств, имеющих значение для законного и справедливого разрешения уголовного дела.

#### **6. Отказ от гражданского иска**

Право гражданского истца на отказ от гражданского иска обусловлено сущностью иска, как волеизъявления исключительно самого лица, предъявившего требование о возмещении причиненного ему вреда, которым он должен распорядиться по собственному усмотрению.

Права гражданского истца, в основном, тождественны правам потерпевшего.

В соответствии с требованиями ст. 53 УПК КР, регулирующей права и обязанности гражданского истца, гражданскому истцу предоставлены широкие права в уголовном судопроизводстве, в том числе и другие права и обязанности, предусмотренные этим же Кодексом.

Отказ гражданского истца от иска – это право, предоставленное законом любому лицу и может быть заявлен гражданским истцом в любой момент производства по уголовному делу, но до удаления суда в совещательную комнату.

Отказ от гражданского иска влечет за собой прекращение производства по нему.

Об отказе гражданского истца от иска и прекращении производства по гражданскому иску суд должен указать в приговоре суда.

## 7. Решение по гражданскому иску.

Мотивируя решение по гражданскому иску, суд должен указать:

- удовлетворяет ли он иск полностью или частично;
- в каком размере и с кого;
- в каком порядке необходимо производить взыскания;
- привести соответствующие расчеты;
- указать размер, подлежащий взысканию;
- сослаться на закон, на основании которого гражданский иск разрешен.

Если возникнет необходимость произвести дополнительные расчеты, связанные с гражданским иском, что потребует отложение судебного разбирательства, суд может признать за гражданским истцом право на удовлетворение гражданского иска в порядке гражданского судопроизводства. При этом суд не должен указывать конкретных лиц из числа соучастников преступления, на которых должна быть возложена обязанность по возмещению данных исковых требований.

При неявке гражданского истца или его представителя суд вправе оставить гражданский иск без рассмотрения или рассмотреть иск, если:

- истец или его представитель об этом ходатайствует;
- гражданский иск поддерживает прокурор;
- подсудимый полностью согласен с предъявленным гражданским иском.

## 8. Обеспечение гражданского иска и конфискации имущества

Наложение ареста на имущество допускается для обеспечения исполнения приговора в части гражданского иска, который может быть заявлен после возбуждения уголовного дела, но до начала судебного разбирательства.

Арест на имущество, в обеспечение гражданского иска или воз-

можной конфискации по приговору суда, может быть наложен на имущество подозреваемого, обвиняемого, а также лиц, несущих по закону материальную ответственность за их действия, а также на имущество, находящееся у других лиц, если есть достаточные основания полагать, что оно получено в результате преступных действий подозреваемого или обвиняемого.

Порядок наложения ареста на имущество регламентирован ст. 119 УПК КР.

Арест не может быть наложен на имущество, указанное в Перечне имущества, не подлежащего конфискации по приговору суда, предусмотренному УИК КР.

При вынесении приговора суд должен решить вопрос об арестованном имуществе, подлежит ли оно конфискации или возмещению вреда, причиненного преступлением.

Если гражданский иск был заявлен в ходе следствия, но арест на имущество не был наложен, судья по ходатайству потерпевшего, гражданского истца или их представителей, либо прокурора, вправе вынести постановление о принятии мер по обеспечению возмещения вреда, причиненного преступлением или возможной конфискации имущества.

Исполнение указанного постановления возлагается на судебных исполнителей.

Имущество, на которое наложен арест, может быть изъято или передано на хранение по усмотрению лица, производящего арест, собственнику, либо владельцу этого имущества или другому лицу.

Эти лица должны быть предупреждены об ответственности за сохранность имущества, о чем делается соответствующая запись в протоколе наложения ареста на имущество.

ан 15-миллиметровый стальной трос сечением 12-14 мм и длиной 10 м, а также 100 кг свинца, скрепленного с тросом, в том числе для извлечения из воды тела погибшего. Следователи установили, что тело было вытащено из воды с помощью троса и тяжелого предмета, а затем утоплено в воду. Тело было обнаружено в реке Чарын в 100 метрах от места преступления.

Судья Чуйского областного суда К. Дэс. Сулайманов, вынесший приговор по делу, считает, что виновником преступления является А. Абдиганиев. Судья отметил, что виновником преступления мог быть и А. Абдиганиев, но ввиду отсутствия улик, не имеющих прямой связи с конкретным лицом, он не может быть назван подозреваемым. Судья также отметил, что виновником преступления мог быть и А. Абдиганиев, но ввиду отсутствия улик, не имеющих прямой связи с конкретным лицом, он не может быть назван подозреваемым.

## ГЛАВА 13.

### ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ ЧАСТНОГО ОБВИНЕНИЯ

Частное производство по делам частного обвинения – это производство по делам, в которых обвинительные действия совершаются лицом, не имеющим полномочий на то, и не имеющим соответствующей квалификации. Важно отметить, что виновником преступления может быть и лицо, которое не имеет полномочий на то, и не имеет соответствующей квалификации.

Частное производство по делам частного обвинения – это производство по делам, в которых обвинительные действия совершаются лицом, не имеющим полномочий на то, и не имеющим соответствующей квалификации.

Частное производство по делам частного обвинения – это производство по делам, в которых обвинительные действия совершаются лицом, не имеющим полномочий на то, и не имеющим соответствующей квалификации.

Арест на 12 часов, и обеспечение частного обвинения или воз-

## СОДЕРЖАНИЕ

1. Общая характеристика дел частного обвинения .....	389
2. Требования, предъявляемые к заявлению о привлечении лица к уголовной ответственности .....	390
3. Постановление о принятии заявления потерпевшего о привлечении лица к уголовной ответственности .....	391

Частное производство по делам частного обвинения – это производство по делам, в которых обвинительные действия совершаются лицом, не имеющим полномочий на то, и не имеющим соответствующей квалификации. Важно отметить, что виновником преступления может быть и лицо, которое не имеет полномочий на то, и не имеет соответствующей квалификации.

Частное производство по делам частного обвинения – это производство по делам, в которых обвинительные действия совершаются лицом, не имеющим полномочий на то, и не имеющим соответствующей квалификации.

Частное производство по делам частного обвинения – это производство по делам, в которых обвинительные действия совершаются лицом, не имеющим полномочий на то, и не имеющим соответствующей квалификации.

Частное производство по делам частного обвинения – это производство по делам, в которых обвинительные действия совершаются лицом, не имеющим полномочий на то, и не имеющим соответствующей квалификации.

Частное производство по делам частного обвинения – это производство по делам, в которых обвинительные действия совершаются лицом, не имеющим полномочий на то, и не имеющим соответствующей квалификации.

Частное производство по делам частного обвинения – это производство по делам, в которых обвинительные действия совершаются лицом, не имеющим полномочий на то, и не имеющим соответствующей квалификации.

Частным обвинителем могут выступать также представители потерпевших, т.е. любые его совершеннолетние близкие родственники, в случае смерти потерпевшего или не способного выражать свою волю в состоянии здоровья самостоятельно защищают права и законные интересы (ст. 27 УПК КР).

## НОРМАТИВНО-ПРАВОВАЯ БАЗА

1. Конституция Кыргызской Республики, принятая референдумом (всенародным голосованием) 27 июня 2010 года.
2. Уголовный кодекс Кыргызской Республики от 1 октября 1997 года № 68, в редакции Закона от 8 мая 2012 года № 48.
3. Уголовно-процессуальный кодекс Кыргызской Республики от 30 июня 1999 года № 62, в редакции от 8 мая 2012 года № 48.

## СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

1. Комментарий к УПК РФ. Под ред. А.Я. Сухарева. – М., 2002.
2. Комментарий к УПК РФ. Под ред. Д.Н. Козака, Е.Б. Мизулиной. – М., 2002.
3. Комментарий к УПК РФ. Под. Ред. И.Л. Петрухина. – М., 2002.
4. Лазарева В. А. Теория и практика судебной защиты в уголовном процессе. – Самара: Прогресс, 2005.
5. Лазарева В.А. Доказывание в уголовном процессе. – Самара, 2009.

### 1. Общая характеристика дел частного обвинения

К частному обвинению относятся умышленные или косвенные действия в зависимости от характера и степени общественной опасности, которые являются преступлениями небольшой тяжести и менее тяжкими преступлениями.

Частным обвинителем является лицо, подавшее жалобу в суд по делу частного обвинения, поддерживающее обвинение в суде и наделенное правами, предусмотренными ст. 258 УПК КР (ст. 51 УПК КР).

Статус частного обвинителя имеет потерпевший по делам о преступлениях, уголовное преследование по которым осуществляется в частном порядке.

Устанавливая процедуру производства по делам частного обвинения, законодатель исходил из того, что преступления, указанные в ч. 2 ст. 26 УПК КР, относятся к числу тех, которые не представляют значительной общественной опасности и раскрытие которых не вызывает особых трудностей.

В связи с этим потерпевший сам может осуществлять уголовное преследование лица, совершившего в отношении него соответствующее преступление:

- обращаться за защитой своих прав и законных интересов непосредственно в суд;
- доказывать как факт совершения преступления, так и виновность в нем конкретного лица, минуя обязательные в иных ситуациях (по делам частно-публичного и публичного обвинения) процессуальные стадии досудебного производства.

Частный обвинитель вправе использовать в судебном разбирательстве весь арсенал предусмотренных законом судебных действий.

В тех случаях, когда он испытывает затруднения в доказывании обвинения, суд вправе оказать ему помощь в собирании доказательств, а органы следствия и дознания обязаны принять меры, направленные на установление личности виновного в этом преступлении и привлечении его к уголовной ответственности в порядке, предусмотренном УПК КР.

Частным обвинителем могут выступать также представители потерпевших, т.е. любые его совершеннолетние близкие родственники, в случае смерти потерпевшего или не способности по возрасту или состоянию здоровья самостоятельно защищать свои права и законные интересы (ст. 27 УПК КР).

К делам частного обвинения, согласно ч. 2 ст. 26 УПК КР, относятся дела о преступлениях, предусмотренных:

- ч. 1 ст. 126 УК КР (незаконное помещение в психиатрический стационар);
- ст. 128 УК КР (оскорбление);
- ст. 134 УК КР (нарушение равноправия граждан);
- ст. 135 УК КР (нарушение неприкосновенности частной жизни человека);
- ч. 1, 2 ст. 136 УК КР (нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений);
- ч. 1 ст. 137 УК КР (нарушение неприкосновенности жилища);
- ч. 1 ст. 139 УК КР (воспрепятствование осуществлению избирательных прав или работе избирательных комиссий);
- ст.ст. 140 УК КР (подкуп голосов избирателей);
- ст. 141 УК КР (фальсификация избирательных документов, документов референдума или неправильный подсчет голосов);
- ст. 146 УК КР (воспрепятствование осуществлению права на свободу совести и вероисповедания);
- ст. 150 УК КР (нарушение авторских, смежных прав и прав патентообладателей);
- ст. 151 УК КР (воспрепятствование законной профессиональной деятельности журналистов);
- ст. 178 УК КР (воспрепятствование законной предпринимательской деятельности);
- ст. 194 УК КР (разглашение коммерческой, банковской или иной тайны, а также сведений налогоплательщиков);
- ч. 1 ст. 324 УК КР (незаконное задержание или заключение под стражу).

Данные дела возбуждаются только по жалобе потерпевшего и прекращаются за примирением сторон.

Субъектом частного обвинения является лицо, достигшее 16 лет.

Дело частного обвинения возбуждается лицом путем подачи в суд заявления о привлечении другого лица к уголовной ответственности.

## 2. Требования, предъявляемые к заявлению о привлечении лица к уголовной ответственности

В заявлении потерпевший должен указать:

- наименование суда, в который оно подано;

- описание события преступления с указанием места и времени его совершения;
- доказательства;
- просьбу к суду о принятии дела к производству;
- сведения о лице, привлекаемом к уголовной ответственности;
- список свидетелей, вызов которых в суд необходим.

Заявление подписывается лицом его подавшим.

Заявление подается в суд с копиями по числу лиц, в отношении которых возбуждается дело частного обвинения.

Если поданное заявление не отвечает требованиям ч. 2, 3 ст. 329 УПК КР, судья предлагает лицу, его подавшему, представить доказательства, устранить недостатки и устанавливает для этого срок.

В случае неисполнения указания, судья своим постановлением отказывает в принятии заявления к производству и уведомляет об этом лицо, его подавшее.

С момента принятия судом заявления к своему производству лицо, его подавшее, является частным обвинителем и ему должны быть разъяснены права, предусмотренные ст.ст. 27, 50-51 УПК КР.

Если заявление отвечает требованиям УПК КР, судьей в течение 7 суток выносится постановление о принятии заявления потерпевшего о привлечении к уголовной ответственности лица по конкретной статье УК КР, перечисленных в ч. 2 ст. 26 УПК КР.

## 3. Постановление о принятии заявления потерпевшего о привлечении лица к уголовной ответственности

Вводная часть постановления судьи должна содержать наименование суда и судьи, который рассматривает заявление потерпевшего о привлечении того или иного лица к уголовной ответственности.

Установочная часть постановления должна содержать следующие сведения:

- о наименовании лица, подавшего заявление;
- о кратком содержании заявления о привлечении лица к уголовной ответственности и по какой статье УК КР;
- о соответствии заявления, поданного потерпевшим, требованиям ч. 2 ст. 329 УПК КР;
- об обстоятельствах, не исключающих производства по делу;

- о вопросах подсудности.

В резолютивной части постановления должно быть указано:

- о принятии заявления потерпевшего к производству;
- о признании заявителя потерпевшим (частным обвинителем);
- о признании лица, в отношении которого подано заявление, обвиняемым (подсудимым);
- о вручении обвиняемому копию заявления потерпевшего и ознакомлении с материалами дела;
- о разъяснении потерпевшему (частному обвинителю) и обвиняемому (подсудимому) их процессуальных прав, предусмотренных УПК КР;
- о решении вопроса о рассмотрении вместе с заявлением гражданского иска (материальный и моральный вред);
- о назначении рассмотрения дела и уведомлении сторон о времени и месте рассмотрения дела.

После выполнения этих процессуальных действий судья вручает подсудимому процессуальные документы и отбирает расписку об этом, разъясняет его процессуальные права, предусмотренные ст. 42 УПК КР и отбирает расписку об этом. Судье следует также истребовать у подсудимого документы, удостоверяющие его личность и приобщить заверенные копии этих документов к материалам дела. Аналогичные процессуальные действия необходимо совершать и с потерпевшим.

Поскольку дела по частным обвинениям относятся к преступлениям, которые не представляют значительной общественной опасности и раскрытие которых, по общему правилу, не вызывает трудностей и согласно ч. 2 ст. 330 УПК КР, судья обязан по ходатайству частного обвинителя и подсудимого оказывать им содействие в собирании доказательств, т.е. затребовать соответствующие документы от имени суда, поскольку указанные лица не обладают полномочиями по истребованию документов и производству действий, направленных на получение доказательств.

По делам частного обвинения подсудимый вправе подать встречное заявление с просьбой привлечь к уголовной ответственности частного обвинителя. Встречное заявление также должно соответствовать требованиям ст. 329 УПК КР, а в случае несоответствия заявления к указанным требованиям судья предлагает ему устраниТЬ недостатки. В случае неисполнения указания, судья своим постанов-

лением отказывает в принятии к производству и уведомляет об этом подавшее встречное заявление.

Согласно ст. 331 УПК КР, рассмотрение заявлений частного обвинения может быть соединено в одно производство с рассмотрением встречного заявления. Соединение допускается по постановлению судьи до начала судебного разбирательства.

При соединении заявлений в одно производство лица, подавшие их, участвуют в процессе одновременно в качестве частного обвинителя и подсудимого. В этих случаях дело может быть отложено на срок не более трех суток по ходатайству лица, в отношении которого подано встречное заявление для подготовки к защите.

По делам частного обвинения судья до начала судебного разбирательства обязан разъяснить сторонам возможность примирения. В случае поступления от них заявлений о примирении производство по делу постановлением судьи прекращается на основании ст. 29 УПК КР.

При отказе потерпевшего (частного обвинителя) от поддержания частного обвинения, производство по делу постановлением судьи прекращается на основании п. 12 ч. 1 ст. 28 УПК КР.

Прекращение уголовного дела в связи с примирением сторон и в связи с отказом потерпевшего от поддержания обвинения допускается в любой момент рассмотрения дела, но до удаления суда в совещательную комнату для постановления приговора.

Прекращение дела также допускается в случае неявки в судебное заседание частного обвинителя или его представителя без уважительных причин, что означает отказ от данного заявления и влечет прекращение производства по делу согласно ч. 4 ст. 331 УПК КР.

Поскольку, по частному обвинению обвинителем в судебном заседании выступает частный обвинитель, то, согласно ч. 3 ст. 331 УПК КР, судебное разбирательство по делам частного обвинения начинается с оглашения заявления частным обвинителем или его представителем.

Порядок рассмотрения уголовных дел частного обвинения проводится также по правилам глав 34, 35 УПК КР. В случае, если по делу имеется встречное заявление после окончания судебного разбирательства в прениях сначала стороны выступают как частные обвинители, после как подсудимые, а затем обеим сторонам представляется последнее слово. Это является особенностью по делам частного обвинения.

Судебные акты по делам частного обвинения выносится по правилам главы 36 УПК КР.

## СОДЕРЖАНИЕ

1. Особенности производства по делам о преступлениях несовершеннолетних .....	397
2. Обстоятельства, подлежащие установлению по делам данной категории .....	399
3. Особенности участия защитника и законных представителей ...	402
4. Особенности стадии судебного разбирательства.....	404
5. Виды наказаний, применяемых в отношении несовершеннолетних .....	408
6. Порядок возмещения причиненного материального ущерба несовершеннолетнимi .....	410

несовершеннолетнего.

Этот правовой режим считается наиболее демократичным привилегированного человечества, и, будучи отражен в конституциях и иных национальных законах, получив международное признание в ряде международных правовых актов. К таким можно отнести Всеобщую декларацию прав человека 1948 года, Римскую декларацию о гражданских и политических правах 1966 года, Международную статистическую конвенцию о правах ребенка 1989 года, Международные статистические правила ООН, касающиеся пребывания в отечестве несовершеннолетних (Пекинские правила ООН 1985 года) и др.

Необходимость повышенной правовой защиты несовершеннолетнего объясняется особенностями его психофизического и социального развития. Речь идет о том, что в течение этого периода организм подростка находится в динамической стадии зародыша (пубертации), когда у него формируются не только физические признаки личности, но и социальные реакции на разнообразные окружающие его факторы.

Свой негативный вклад в развитие несовершеннолетнего и его фликтную ситуацию вносят социальные факторы. К таким факторам можно отнести:

- отсутствие у подростка достаточного уровня образования, профессии, опыта профессиональной деятельности, чтобы соответствовать требованиям на рынке труда;
- недостаток жизненного опыта, чтобы тщательно проанализировать возможными результатами своей учебы и труда и не ошибиться в становке перспективной экономики.

**К. Дэс. Сулайманов,  
судья Чуйского  
областного суда**

## ГЛАВА 14.

### ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ О ПРЕСТУПЛЕНИЯХ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

# НОРМАТИВНО-ПРАВОВАЯ БАЗА

1. Конституция Кыргызской Республики, принятая референдумом (всенародным голосованием) 27 июня 2010 года.
2. Уголовный кодекс Кыргызской Республики от 1 октября 1997 года № 68, в редакции Закона от 8 мая 2012 года № 48.
3. Уголовно-процессуальный кодекс Кыргызской Республики от 30 июня 1999 года № 62, в редакции от 8 мая 2012 года № 48.
4. Постановление Пленума Верховного Суда Кыргызской Республики «О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних» от 2 апреля 2003 года № 6.

## ГЛАВА 14. ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ О ПРЕСТУПЛЕНИЯХ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

### 1. Особенности производства по делам о преступлениях несовершеннолетних

Порядок производства по делам о преступлениях несовершеннолетних предусмотрен в УПК КР отдельным разделом и существенно отличается от общего уголовного судопроизводства.

В Конституции и законах Кыргызской Республики определено, что совершенолетие лица наступает при достижении 18 лет. Демографическое понятие возраста в отношении несовершеннолетия становится понятием правовым, влекущим соответствующие права и обязанности, как у самого несовершеннолетнего, так и у других участников правоотношений. Они направлены в защиту интересов несовершеннолетнего.

Этот правовой режим считается всеобщим для современного цивилизованного человечества, и, будучи отражен в конституциях и иных национальных законах, получил международное признание в ряде международно-правовых актов. К ним можно отнести Всеобщую декларацию прав человека 1948 года, Международный пакт о гражданских и политических правах 1966 года, Международную конвенцию о правах ребенка 1989 года, Международные стандартные правила ООН, касающиеся правосудия в отношении несовершеннолетних (Пекинские правила ООН 1985 года) и др.

Необходимость повышенной правовой защиты несовершеннолетнего объясняется особенностями его психофизиологического и социального развития. Речь идет о том, что в течение этого периода организм подростка находится в динамической стадии взросления (пубертации), когда у него формируются не только физические признаки личности, но и социальная реакция на раздражители окружающей его среды.

Свой негативный вклад в реакцию несовершеннолетнего на конфликтную ситуацию вносят социальные факторы. К таким факторам можно отнести:

- отсутствие у подростка достаточного уровня образования, профессии, опыта профессиональной деятельности, чтобы быть вос требованным на рынке труда;
- недостаток жизненного опыта, чтобы чувствовать себя удовлетворенным результатами своей учебы и труда в нестабильной об становке переходной экономики.

В данной работе нашей задачей является рассмотрение обстоятельств, подлежащих установлению по делам данной категории. Так же следует рассмотреть особенности участия защитника и законных представителей в досудебном производстве и выяснить особенности производства в судебной стадии.

Согласно ч. 1, 2 ст. 18 УК КР уголовной ответственности подлежит лицо, которому до совершения преступления исполнилось 16 лет.

Лицо, которому до совершения преступления исполнилось 14 лет, подлежит уголовной ответственности лишь за совершение следующих преступлений:

- убийство (ст. 97 УК КР);
- умышленное причинение тяжкого вреда здоровью (ст. 104 УК КР);
- умышленное причинение менее тяжкого вреда здоровью (ст. 105 УК КР);
- похищение человека (ст. 123 УК КР);
- торговля людьми (ст. 124 УК КР);
- изнасилование (ст. 129 УК КР);
- насильственные действия сексуального характера (ст. 130 УК КР);
- кражу (ст. 164 УК КР);
- скотокрадство (ст. 165 УК КР);
- грабеж (ст. 167 УК КР);
- разбой (ст. 168 УК КР);
- хищение чужого имущества в особо крупных размерах (ст. 169 УК КР);
- вымогательство (ст. 170 УК КР);
- неправомерное завладение автомобилем или иным автомототранспортным средством (ст. 172 УК КР);
- умышленное уничтожение или повреждение имущества путем поджога, иным общеопасным способом или с причинением тяжких последствий (ч. 2 ст. 174 УК КР);
- терроризм (ст. 226 УК КР);
- захват заложника (ст. 227 УК КР);
- хулиганство при отягчающих обстоятельствах (ч. 2 и 3 ст. 234 УК КР);
- вандализм (ст. 235 УК КР);
- хищение или вымогательство огнестрельного оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ (ст. 245);
- незаконное изготовление, приобретение, хранение, перевозку,

пересылку с целью сбыта или сбыт наркотических средств, либо психотропных веществ (ст. 247 УК КР);

- хищение, либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ (ст. 248 УК КР);
- приведение в негодность транспортных средств или путей сообщения (ст. 283 УК КР).

## 2. Обстоятельства, подлежащие установлению по делам данной категории

Обстоятельства, подлежащие установлению по делам данной категории, закреплены в ст. 392 УПК КР. По делам о преступлениях данной категории устанавливаются обстоятельства, способствовавшие совершению преступления лицами, не достигшими 18 лет.

Общий предмет доказывания по такого рода делам дополняется следующими обстоятельствами:

- 1) возраст несовершеннолетнего, число, месяц и год рождения;
- 2) условия жизни и воспитания, уровень психического развития и иные особенности его личности;
- 3) способность (неспособность) в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия), либо руководить ими.

Последнее обстоятельство подлежит доказыванию, если имеются данные, свидетельствующие об отставании несовершеннолетнего в психическом развитии, не связанном с психическим расстройством.

Если возраст несовершеннолетнего устанавливается судебно-медицинской экспертизой, днем рождения обвиняемого надлежит считать последний день того года, который назван экспертами, а при определении возраста минимальным и максимальным количеством лет считается, что лицо достигло предлагаемого экспертизой минимального возраста.

В рамках установления условий жизни и воспитания несовершеннолетнего выясняется, состоял ли он на учете в инспекции по делам несовершеннолетних органов внутренних дел.

Суд должен реагировать на установленные в судебном заседании недостатки и упущения в их воспитании в семье, школе, на производстве, в работе комиссий по делам детей, учебных заведений и общественных организаций. При этом, необходимо выносить част-

**ные определения с указанием конкретных обстоятельств, способствовавших совершению преступления подростком и лиц, по вине которых оно стало возможным.**

При расследовании и рассмотрении дел о преступлениях подростков, совершенных с участием старших по возрасту лиц, выясняется характер взаимоотношений между ними, поскольку эти данные могут быть значимы для установления роли взрослого в вовлечении несовершеннолетнего в преступную или антиобщественную деятельность.

Необходимо выяснить, не предшествовало ли преступлению несовершеннолетнего неправомерное или провоцирующее поведение взрослых лиц, в том числе признанных потерпевшими по делу. Суд вправе признать это обстоятельство смягчающим наказание виновного, а также направить (в необходимых случаях) частные определения по месту работы или жительства указанных лиц.

Принимая во внимание условия жизни и быта несовершеннолетнего, его отношения с родителями, суд, согласно ст. 108 УПК КР, может применить меру пресечения:

- присмотр за несовершеннолетним подозреваемым, обвиняемым со стороны родителей, опекунов, попечителей или других заслуживающих доверия лиц;
- присмотр за несовершеннолетним, находящимся в специализированном детском учреждении со стороны администрации данного учреждения.

Законодатель не запрещает одновременно с отдачей несовершеннолетнего под присмотр избрать ему и другую меру пресечения, не связанную с заключением под стражу.

Закон не требует объявлять несовершеннолетнему постановление, которым ему изменяется или отменяется мера пресечения. Однако, на практике это делается и удостоверяется его подписью (или подписью его законного представителя) на постановлении.

В зависимости от вида меры пресечения, о вынесении постановления о ее отмене или изменении уведомляются поручители, родители (другие родственники, опекуны, попечители или иные заслуживающие доверия лица) несовершеннолетних или администрация специализированного детского учреждения.

По общему правилу заключение несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого под стражу допустимо лишь в том случае,

если он подозревается или обвиняется в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления. Причем, в случае задержания, заключения его под стражу или продления срока содержания под стражей, уведомление об этом его законных представителей, обязательно, согласно ч. 4 ст. 393 УПК КР.

То обстоятельство, что один из обвиняемых – несовершеннолетний, может стать основанием для выделения в отношении него уголовное дело в отдельное производство.

По делам данной категории законный представитель допускается в уголовный процесс, начиная со стадии предварительного расследования. Законный представитель обладает широким кругом прав, начиная с присутствия при предъявлении обвинения и заканчивая участием в заседании судов апелляционной, кассационной и надзорной инстанций.

В соответствии с ч. 3 ст. 86 УК КР, если несовершеннолетний достиг возраста, с момента наступления которого возможно привлечение его к уголовной ответственности, но вследствие отставания в психическом развитии, не связанном с психическим расстройством, не мог в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия), либо руководить ими, он не подлежит уголовной ответственности.

В этих случаях суд может вместо наказания назначить меры принудительного характера. В целях установления данного факта следует производить судебно-психиатрическую экспертизу. Так, судебной экспертизой может быть не установлено психического заболевания, однако обнаружена серьезная задержка психического развития вследствие перенесенной им при родах травмы головного мозга, асфиксии и недоношенности.

По уровню общего психического развития на момент обследования такой несовершеннолетний может быть признан не соответствующим паспортному возрастному периоду. Он считается не достигшим 14 лет и в силу интеллектуально-личностной незрелости, недостаточной способности к прогнозированию, контролю и выполнению критических функций, как на момент обследования, так и во время совершения общественно опасного деяния, – лицом, которое не могло полностью осознавать значение своих действий и руководить ими.

### **3. Особенности участия защитника и законных представителей**

По делам данной категории в судебное заседание вызываются законные представители несовершеннолетнего подсудимого.

Если несовершеннолетний не имеет родителей и проживает один или у лица, нет назначенного надлежащим образом опекуна или попечителя, суд должен вызвать представителя органа опеки или попечительства, неявка которого не приостанавливает рассмотрения дела, если суд не найдет его участие необходимым.

Согласно ч. 5 ст. 398 УПК КР, функция законного представителя обычно прекращается после того, как обвиняемый достиг 18-летнего возраста, поскольку после этого он обладает дееспособностью в полном объеме.

Однако, рассмотрению в кассационном (апелляционном) порядке подлежит жалоба законного представителя несовершеннолетнего осужденного (оправданного), допущенного к участию в деле, даже если последнему на момент проверки дела в суде 2-ой инстанции исполнилось 18 лет.

В случае допроса законного представителя он предупреждается об уголовной ответственности только за дачу заведомо ложных показаний.

Специфика судебного разбирательства данной категории дел предопределяет целесообразность их рассмотрения в судах 1-ой инстанции под председательством одних и тех же судей, обладающих наибольшим опытом.

При судебном разбирательстве дел, по которым в числе подсудимых участвуют несовершеннолетние, судам необходимо особое внимание уделять нормам главы 44 УПК КР, а также иным процессуальным нормам, положениям постановления Пленума Верховного Суда КР “О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних” от 2 апреля 2003 года № 6.

Учитывая, что выяснение отдельных обстоятельств дела может отрицательно повлиять на этих лиц, суды в каждом случае должны обсуждать вопрос о необходимости присутствия несовершеннолетних в зале суда при исследовании таких обстоятельств.

Суд правомочен удалять несовершеннолетнего из зала судебного заседания на время исследования обстоятельств, могущих на него повлиять отрицательно.

Законодателем предусмотрены дополнительные вопросы, рассматриваемые судом при постановлении приговора по данной категории уголовных дел. Суд должен решить, возможно ли:

- 1) освободить несовершеннолетнего подсудимого от наказания в случаях, предусмотренных ст. 85 УК КР;
- 2) осудить его условно;
- 3) назначить ему наказание, не связанное с лишением свободы.

При этом суд решает, на какое специализированное учреждение для несовершеннолетних должен быть возложен контроль над поведением осужденного.

Задачник (адвокат или представитель несовершеннолетнего), согласно ст. 46, ч. 2 ст. 395, ст. 397 УПК КР, может вступить в свои права с момента первого контакта подзащитного с представителями правоохранительных органов. Это же предусмотрено Пекинскими правилами ООН.

Задачник допускается с момента возбуждения уголовного дела в отношении несовершеннолетнего, его задержания и ареста.

Законный представитель несовершеннолетнего призывается, вводится в уголовный процесс. Согласно ст. 398 УПК КР, законный представитель несовершеннолетнего в судебном разбирательстве имеет право:

- участвовать в исследовании доказательств;
- давать показания;
- представлять доказательства;
- заявлять ходатайства и отводы;
- приносить жалобы на действия и решения суда;
- участвовать в прениях сторон;
- участвовать в заседании судов апелляционной, кассационной и надзорной инстанций.

Здесь важно и расширение прав законного представителя и их отражение в специальной гл. 44 УПК КР, регулирующей особый порядок по уголовным делам в отношении несовершеннолетних.

Очевидно, что при конфликте интересов представителя и представляемого, последний не может быть уверен в эффективности его защиты. Ясно, что в этом случае подрывается сам принцип повышенной юридической защиты несовершеннолетнего. Поэтому в ч. 2 ст. 398 УПК КР предусмотрено, что законный представитель может быть отстранен от участия в уголовном деле, если имеются основа-

ния считать, что его действия наносят ущерб интересам несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого.

Надо полагать, что действия законного представителя, наносящие ущерб интересам несовершеннолетнего, касаются не только поведения законного представителя на предварительном расследовании и в судебном заседании, но и более широкой сферы его отношений с несовершеннолетним. *Например, пренебрежение родительскими обязанностями по воспитанию своих детей, конфликт родителей и детей по поводу имущества и т.д.*

В таких случаях должен быть решен вопрос о замене отстраненного законного представителя. Этот вопрос не может быть решен факультативно, поскольку, согласно ст. 43 УПК КР, участие законного представителя в производстве по делу несовершеннолетнего обязательно.

В ст. 398 УПК КР говорится о допуске другого представителя. Однако, и второй представитель (родитель) может оказаться в конфликте с ребенком. Можно воспользоваться в этом случае правилами семейного законодательства, которое допускает к защите интересов несовершеннолетнего не только его родителей, но и иных лиц, их заменяющих, допускает вызов в суд представителя органа опеки и попечительства.

#### 4. Особенности стадии судебного разбирательства

Суд должен в обязательном порядке выяснить мнение законного представителя по возникающим вопросам наряду с мнением других участников судебного заседания.

Ненадлежащее выполнение законным представителем возложенных на него обязанностей влечет его замену на другого законного представителя.

Временное удаление подсудимого из зала заседания суда возможно во всех случаях, когда исследуются обстоятельства, которые способны оказать на несовершеннолетнего негативное воздействие (ст. 399 УПК КР). Суд может рассмотреть вопрос об удалении несовершеннолетнего по своей инициативе или по ходатайству одной из сторон судебного разбирательства. После того как причина удаления несовершеннолетнего отпала, он должен быть немедленно возвращен в зал заседания.

О результатах исследования обстоятельств дела в отсутствие подсудимого, председательствующий сообщает ему в тех пределах и форме, которые не могут оказать на него отрицательного воздействия. Несовершеннолетний подсудимый имеет право после возвращения в зал заседания задать вопросы лицам, допрошенным в его отсутствие.

В отношении несовершеннолетнего существуют некоторые исключения из общих правил применения мер пресечения.

В силу положений, предусмотренных ст. 393 УПК КР, общих требований, содержащихся в ст.ст. 102, 103, 110 и 114 УПК КР, которые регламентируют порядок задержания лиц, подозреваемых в совершении преступления, а также порядок применения в отношении подозреваемых и обвиняемых меры пресечения в виде содержания под стражей, в обязательном порядке необходимо обсуждение возможности применения к несовершеннолетнему такой меры, как отдача под присмотр, в качестве альтернативы заключению под стражу.

При избрании меры пресечения необходимо учитывать возраст подозреваемого, обвиняемого.

В соответствии со ст. 114 УПК КР к несовершеннолетнему подозреваемому или обвиняемому заключение под стражу в качестве меры пресечения может быть применено в случае подозрения или обвинения в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления, и только в качестве исключения – при подозрении или обвинении в совершении преступления средней тяжести. При избрании меры пресечения в виде заключения под стражу в постановлении должен быть обязательно отражен характер исключительности данного конкретного случая.

Международные правовые акты настаивают, что родители или заменяющие их лица должны по возможности немедленно или в краткие сроки уведомляться о произведенном аресте несовершеннолетнего. Поэтому ч. 4 ст. 393 УПК КР обязывает незамедлительно сообщить законным представителям несовершеннолетнего о его задержании, заключении под стражу или продлении срока содержания под стражей. Незамедлительность сообщения может выражаться в телефонном сообщении, телеграмме и в извещении указанных лиц иными доступными способами.

Определяя допрос как важнейшее следственное действие, при проведении которого несовершеннолетний подозреваемый, обвиня-

емый является наиболее уязвимым в силу своей недостаточной дееспособности, законодатель специально предусмотрел положения, закрепленные в ст. 395 УПК КР.

Данные положения устанавливают, что допрос несовершеннолетнего ограничен 4 часами в день, и при этом обязателен перерыв после первых 2 часов допроса. В допросе несовершеннолетнего обвиняемого, подозреваемого, не достигшего к моменту проведения допроса 16-летнего возраста, кроме обязательного участия защитника, участие педагога или психолога также считается обязательным.

Вышесказанное распространяется на случаи, когда несовершеннолетний достиг 16-летнего возраста, но есть документальные данные о том, что он страдает психическим расстройством или отстает в психическом развитии, а также когда имеются данные о возможной отсталости, в связи с чем назначена или будет назначена экспертиза.

Участие педагога (психолога) в допросе несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого обусловлено необходимостью использовать в связи со сложностью такого допроса данные педагогики и психологии при подготовке, проведении и фиксации показаний. Поэтому отсутствие педагога (психолога) в таких случаях может вызвать сомнение в достоверности показаний.

При допросе несовершеннолетнего, достигшего 16-летнего возраста и не страдающего психическим расстройством, участие педагога или психолога может быть инициировано как защитником или законным представителем, так и самим допрашивающим.

В УПК КР предусмотрен ряд дополнительных возможностей прекращения уголовного преследования в отношении несовершеннолетнего:

- освобождение несовершеннолетнего от уголовного наказания;
- применение к несовершеннолетнему наказания, не связанного с лишением свободы.

Так, уголовное преследование в отношении несовершеннолетнего может быть прекращено в порядке ст. 402 УПК КР:

- если несовершеннолетний впервые совершил преступление небольшой тяжести или менее тяжкое преступление и может быть освобожден от уголовной ответственности;
- если будет признано, что его исправление может быть достигнуто путем применения принудительных мер воспитательного воздействия, предусмотренных ст. 83 УК КР:

- предупреждения;
- передачи под надзор родителей или лиц, их заменяющих, либо комиссии по делам несовершеннолетних;
- ограничения досуга и установления особых требований к поведению несовершеннолетнего.

Срок применения принудительных мер воспитательного воздействия, предусмотренных п.п. 2, 3 ч. 2 ст. 83 УК КР, устанавливается продолжительностью от 1-го месяца до 2-х лет при совершении преступления небольшой тяжести и от 6 месяцев до 3-х лет – при совершении менее тяжкого преступления.

Применение в отношении несовершеннолетнего принудительной меры воспитательного воздействия является прерогативой исключительно суда (ст. 401 УПК КР). Постановляя о применении к несовершеннолетнему принудительной меры воспитательного воздействия, суд должен возложить на комиссию по делам детей контроль за исполнением требований, предусмотренных принудительной мерой воспитательного воздействия, для чего в данное учреждение направляется копия постановления суда.

Последствия систематического неисполнения несовершеннолетним требований, содержащихся в принудительной мере воспитательного воздействия, предусмотрены ч. 4 ст. 83 УК КР. В таких случаях комиссия по делам несовершеннолетних, осуществляющая контроль за надлежащим исполнением подростком указанных в постановлении судьи требований, возбуждает перед судом ходатайство об отмене постановления о прекращении уголовного преследования и применении принудительной меры воспитательного воздействия. На основании полученного ходатайства, суд, согласно требованиям ч. 2 ст. 401 УПК КР, отменяет вынесенное ранее постановление и дело рассматривается в соответствии с нормами УК и УПК КР.

На стадии судебного разбирательства существуют следующие дополнительные возможности освобождения несовершеннолетнего от уголовного наказания или применения наказания, альтернативного лишения свободы. В частности, ст. 401 УПК КР устанавливает, что при постановлении приговора несовершеннолетнему, суду необходимо решить вопрос о возможности освобождения несовершеннолетнего подсудимого от наказания в случаях, предусмотренных ст. 83 УК КР, либо условного осуждения, либо назначения ему наказания, не связанного с лишением свободы.

Суд принимает решение о назначении несовершеннолетнему наказания в виде лишения свободы лишь тогда, когда исправление его невозможно без изоляции от общества. Принятое решение обязательно мотивируется в приговоре.

Суды не должны допускать случаев применения уголовного наказания к несовершеннолетним, впервые совершившим преступления, не представляющие большой общественной опасности, если их исправление и перевоспитание может быть достигнуто путем применения принудительных мер воспитательного воздействия. При этом суд обязан указать конкретное специализированное учреждение, на которое возлагается контроль за поведением несовершеннолетнего.

Суд, рассматривая уголовное дело о преступлении небольшой тяжести или менее тяжкое, может прийти к выводу, что исправление несовершеннолетнего, совершившего это преступление, возможно без применения уголовного наказания. В этом случае суд, в соответствии со ст. 85 УК КР, имеет право, постановив обвинительный приговор, освободить несовершеннолетнего подсудимого от наказания и применить к нему принудительную меру воспитательного воздействия.

## 5. Виды наказаний, применяемых в отношении несовершеннолетних

К несовершеннолетним, совершившим преступления, могут быть применены следующие виды наказаний:

- 1) привлечение к общественным работам, которое назначается на срок от 40 до 240 часов и заключается в выполнении работ, посильных для несовершеннолетнего, и исполняется им в свободное от учебы или основной работы время. Продолжительность исполнения данного вида наказания лицами в возрасте до 16 лет не может превышать 2-х часов в день, а лицами в возрасте от 16 до 18 лет – 4-х часов в день;
- 2) штраф применяется к несовершеннолетним, достигшим 16-летнего возраста. Штраф назначается как при наличии у несовершеннолетнего осужденного самостоятельного заработка или имущества, на которое может быть обращено взыскание, так и при отсутствии такого. Штраф, назначенный несовершеннолетнему осужденному, по решению суда может

взыскиваться с его родителей или иных законных представителей с их согласия. Штраф назначается в размере от 20 расчетных показателей до 1.000 расчетных показателей;

- 3) публичное извинение с возмещением ущерба;
- 4) исправительные работы назначаются несовершеннолетним, достигшим к моменту вынесения судом приговора 16-летнего возраста, на срок до 1-го года;
- 5) ограничение свободы назначается несовершеннолетним на срок от 1-го года до 3-х лет;
- 6) лишение свободы лицу, совершившему преступление в возрасте до 18 лет, срок лишения свободы не может превышать:
  - за преступление небольшой тяжести – 1-го года;
  - за менее тяжкое преступление – 3-х лет;
  - за тяжкое преступление – 5 лет;
  - за особо тяжкое преступление – 10 лет.

При назначении наказаний по совокупности преступлений или приговоров максимальный срок лишения свободы не может превышать 10 лет.

Наказание в виде лишения свободы не может быть назначено несовершеннолетнему осужденному, впервые совершившему в возрасте до 16 лет преступление небольшой тяжести или менее тяжкое преступление, а также остальным несовершеннолетним осужденным, впервые совершившим преступления небольшой тяжести.

Лицам, впервые совершившим преступления небольшой тяжести в возрасте от 14 до 18 лет и менее тяжкие преступления в возрасте от 14 до 16 лет, лишение свободы не назначается.

Отбывание наказания в виде лишения свободы лицу, не достигшему к моменту вынесения приговора 18 лет, назначается в воспитательных колониях общего или усиленного режима. Отбывание наказания в воспитательных колониях назначается:

- несовершеннолетним лицам мужского пола, осуждаемым впервые к лишению свободы, а также несовершеннолетним лицам женского пола – в колониях общего режима;
- несовершеннолетним лицам мужского пола, ранее отбывавшим наказание в виде лишения свободы, – в колониях усиленного режима.

В зависимости от характера и степени общественной опасности совершенного преступления, личности виновного и иных обстоя-

тельств дела судом с указанием мотивов принятого решения осужденным несовершеннолетним лицам мужского пола может быть назначено наказание в виде отбывания лишения свободы в воспитательных колониях общего режима.

При назначении несовершеннолетнему осужденному в возрасте от 14 до 16 лет наказания в виде лишения свободы за совершение тяжкого, либо особо тяжкого преступления низший предел наказания, предусмотренный соответствующей статьей УК КР, сокращается наполовину (ст. 82 УК КР).

Если несовершеннолетний осужденный, которому назначено условное осуждение, совершил в течение испытательного срока новое преступление, не являющееся особо тяжким, суд с учетом обстоятельств дела и личности виновного может повторно принять решение об условном осуждении, установив новый испытательный срок и возложив на условно осужденного исполнение определенных обязанностей, предусмотренных ч. 4 ст. 63 УК КР.

Также при назначении наказания несовершеннолетнему, кроме обстоятельств, предусмотренных ст. 53 УК КР, учитываются условия его жизни и воспитания, уровень психического развития, иные особенности личности, а также влияние на него старших по возрасту лиц.

Несовершеннолетний возраст, как смягчающее обстоятельство, учитывается в совокупности с другими смягчающими и отягчающими ответственность обстоятельствами.

## 6. Порядок возмещения причиненного материального ущерба несовершеннолетними

Согласно ст. 1002 ГК КР, несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет самостоятельно несут ответственность за причиненный вред на общих основаниях.

В случае, когда у несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет нет имущества или иных источников доходов, достаточных для возмещения вреда, вред должен быть возмещен полностью или в недостающей части его родителями (усыновителями) или попечителем, если они не докажут, что вред возник не по их вине.

Если несовершеннолетний в возрасте от 14 до 18 лет, нуждающийся в попечении, находился в соответствующем воспитательном,

лечебном учреждении, учреждении социальной защиты населения или другом аналогичном учреждении, которое в силу закона является его попечителем, это учреждение обязано возместить вред полностью или в недостающей части, если не докажет, что вред возник не по его вине.

Обязанность родителей (усыновителей), попечителя и соответствующего учреждения по возмещению вреда, причиненного несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет, прекращается по достижении причинившим вред совершеннолетия, либо когда у него до достижения совершеннолетия появились источники доходов или иное имущество, достаточные для возмещения вреда, либо когда он до достижения совершеннолетия приобрел дееспособность.

Согласно ст. 1003 ГК КР на родителя, лишенного родительских прав, суд может возложить ответственность за вред, причиненный его несовершеннолетними детьми в течение 3-х лет после лишения родителя родительских прав, если поведение ребенка, повлекшее причинение вреда, явилось следствием ненадлежащего осуществления родительских обязанностей по воспитанию ребенка.

Задача уголовного и уголовно-процессуального законодательства изначально состояла и состоит поныне во включении в судопроизводство в отношении несовершеннолетних таких норм, которые ограждали бы детей и подростков от негативного воздействия на них как условий их жизни и воспитания, так и общей процедуры судопроизводства, а также от одинаковых со взрослыми режимов предварительного заключения и исполнения наказания.

## СОДЕРЖАНИЕ

1. Обращение к исполнению приговора, определения и постановления .....	416
1.1. Вступление приговора суда первой инстанции в законную силу и обращение его к исполнению (ст. 358 УПК КР) .....	416
1.2. Исполнение наказания в виде лишения свободы .....	417
1.3. Исполнение наказания в виде исправительных работ или общественных работ .....	418
1.4. Исполнение наказания в виде лишения права занимать определенные должности и заниматься определенной деятельностью .....	419
1.5. Исполнение наказания в виде штрафа .....	420
1.6. Исполнение наказания в виде лишения специального, воинского или почетного звания, классного чина или государственной награды .....	420
1.7. Исполнение наказания в виде конфискации имущества .....	420
1.8. Исполнение приговора в части взыскания ущерба .....	421
1.9. Применение принудительных мер медицинского характера .....	423
2. Производство по рассмотрению и разрешению вопросов, связанных с исполнением приговора .....	425
2.1. Отсрочка исполнения приговора (ст. 362 УПК КР) .....	425
2.2. Освобождение от отбывания наказания в связи с тяжелой болезнью (ст. 363 УПК КР) .....	427
2.3. Суды, разрешающие вопросы, связанные с приведением приговора в исполнение (ст. 364 УПК КР) .....	428
2.4. Условно-досрочное освобождение от наказания (ст. 365 УПК КР) .....	431
2.5. Отмена условного осуждения или продление испытательного срока (ст. 366 УПК КР) .....	432
2.6. Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания (ст. 367 УПК КР) .....	433
2.7. Прекращение применения принудительных мер медицинского характера (ст. 368 УПК КР) .....	434
2.8. Зачет времени пребывания в лечебном учреждении в срок отбывания наказания (ст. 369 УПК КР) .....	434
2.9. Изменение осужденным к лишению свободы вида исправительного учреждения (ст. 370 УПК КР) .....	435

2.10. Исполнение приговора при наличии других неисполненных приговоров (ст. 371 УПК КР).....	437
2.11. Порядок разрешения вопросов, связанных с исполнением приговора (ст. 372 УПК КР) .....	438
2.12. Рассмотрение судами ходатайств о снятии судимости (ст. 373 УПК КР).....	439

## **НОРМАТИВНО-ПРАВОВАЯ БАЗА**

1. Конституция Кыргызской Республики, принятая референдумом (всенародным голосованием) 27 июня 2010 года.
2. Уголовный кодекс Кыргызской Республики от 1 октября 1997 года № 68, в редакции Закона от 8 мая 2012 года № 48.
3. Уголовно-процессуальный кодекс Кыргызской Республики от 30 июня 1999 года № 62, в редакции от 8 мая 2012 года № 48.
4. Инструкция по делопроизводству в Верховном суде и местных судах Кыргызской Республики, утверждена приказом Председателя Верховного суда Кыргызской Республики от 28 сентября 2006 года № 48.
5. Постановление Пленума Верховного суда Кыргызской Республики «Об условно-досрочном освобождении от наказания, замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания, изменение вида исправительного учреждения, освобождение от наказания в связи с тяжелой болезнью» от 2 апреля 2003 года № 5.

## **СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ**

1. Научно-практический комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Кыргызской Республики. – Бишкек, 2008.
2. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации в редакции Федерального закона от 29 мая 2002 года / под общ. ред. А.Я. Сухарева – М.: Издательство НОРМА, 2002.
3. Комментарий к Уголовно-исполнительному кодексу Российской Федерации (под ред. А.И.Зубкова). – М.: Издательство НОРМА, 2001
4. Временная инструкция по делопроизводству в районном суде, в редакции приказа Верховного Суда Российской Федерации от 24 августа 1999 года № 94.

# **1. Обращение к исполнению приговора, определения и постановления**

## **1.1. Вступление приговора суда первой инстанции в законную силу и обращение его к исполнению (ст. 358 УПК КР)**

Приговор суда 1-ой инстанции вступает в законную силу и подлежит обращению к исполнению по истечении срока на обжалование. Срок обжалования приговора истекает через 10 суток со дня его провозглашения, а в отношении осужденного, содержащегося под стражей, – в тот же срок со дня вручения ему копии приговора.

В случае принесения апелляционной жалобы (представления) приговор вступает в законную силу в день вынесения приговора апелляционной инстанции (если приговор 1-ой инстанции не отменен с направлением дела на новое рассмотрение в суд 1-ой инстанции).

Если приговор обжалован в отношении одного или нескольких осужденных, то в отношении осужденных, не обжаловавших приговор, он вступает в законную силу в день вынесения приговора апелляционной инстанции.

Приговор обращается к исполнению судом 1-ой инстанции не позднее 3-х суток со дня вступления приговора в законную силу или возвращения дела из суда апелляционной инстанции.

Надзор за исполнением приговора осуществляется судом, постановившим приговор, или судом по месту отбывания наказания осужденным, а также прокурором.

Обращение приговора к исполнению судом еще не означает его фактического исполнения, а является начальным моментом его исполнения (например, при назначении наказания в виде лишения свободы или исправительных работ).

Обращение приговора к исполнению осуществляется судом. В приведении же приговора в исполнение, кроме суда, принимают участие и другие органы и учреждения (служба исполнения наказаний, служба судебных исполнителей и др.).

Исполнение приговора – завершающая стадия деятельности суда. Стадия исполнения приговора может быть продолжительной по времени. Приговор будет считаться исполненным в полном объеме, когда осужденный отбудет назначенное наказание.

Вступивший в законную силу приговор в части, касающейся содеянного осужденным и его вины, является обязательным для суда, рассматривающего дело в порядке гражданского судопроизводства.

Обращение приговора к исполнению – это действие, выражющееся в даче распоряжения об исполнении судебных решений, которое сопровождается направлением судьей учреждению или органу, исполняющему наказание, копии приговора и справки о времени вступления приговора в законную силу, либо копии определения суда 2-ой инстанции.

Постановление суда 1-ой инстанции вступает в законную силу и обращается к исполнению по истечении срока на обжалование, либо при оставлении его без изменения вышестоящим судом. Постановление суда, не подлежащее обжалованию, вступает в силу и обращается к исполнению немедленно по его вынесении. Это относится к определениям и постановлениям, выносимых в ходе судебного разбирательства, по вопросам, касающимся порядка исследования доказательств, удовлетворения и отклонения ходатайств, мер обеспечения порядка в зале судебного заседания.

Приговор суда апелляционной инстанции вступает в законную силу с момента его провозглашения, является окончательным и может быть пересмотрен лишь в порядке, предусмотренном главами 42 и 43 УПК КР.

Вступившие в законную силу приговор, определение, постановление суда обязательны для всех организаций, должностных лиц, граждан. Обращение к исполнению судебного акта возлагается на суд, рассмотревший дело в 1-ой инстанции.

## **1.2. Исполнение наказания в виде лишения свободы**

Суд направляет распоряжение об исполнении приговора вместе с копией приговора тому органу, на который в соответствии с уголовно-исполнительным законодательством возложена обязанность приведения приговора в исполнение.

Органы, исполняющие приговор, немедленно извещают суд 1-ой инстанции, постановивший приговор, о приведении его в исполнение. Администрация учреждения, исполняющего приговор, должна

известить суд, постановивший приговор, о месте отбывания наказания осужденным.

После вступления приговора, которым осужденный, содержащийся под стражей, приговорен к лишению свободы, в законную силу, администрация места заключения обязана поставить в известность семью осужденного о том, куда он направлен для отбывания наказания.

Об обращении приговора к исполнению в случае удовлетворения гражданского иска извещается гражданский истец.

В распоряжении суда, вынесшего приговор, обязательно указывается дата вступления приговора в законную силу, что дает возможность органу, исполняющему наказание, выполнить его в срок, исчисляемый со дня вступления приговора в законную силу или со дня обращения его к исполнению.

Распоряжение об исполнении приговора направляется:

- администрации места предварительного заключения, если осужденный к лишению свободы к моменту обращения приговора к исполнению содержался под стражей в порядке меры пресечения;
- органу внутренних дел по месту жительства осужденного к лишению свободы, если осужденный к лишению свободы к моменту обращения приговора к исполнению под стражей не содержался;
- уголовно-исполнительной инспекции – в отношении осужденных к общественным работам, исправительным работам, лишению права занимать определенные должности и заниматься определенной деятельностью, а также осужденных условно;
- командованию дисциплинарной воинской части – в отношении осужденных военнослужащих к содержанию в дисциплинарной воинской части.

### ***1.3. Исполнение наказания в виде исправительных работ или общественных работ***

Для обращения к исполнению вступившего в законную силу приговора об осуждении лица к исправительным работам или к общественным работам 2 копии приговора направляются в уголовно-ис-

полнительную инспекцию с приложением подписи осужденного о его явке в инспекцию.

При вынесении судом постановления о замене неотбытого срока исправительных работ или общественных работ наказанием в виде ограничения свободы или лишения свободы обращение к исполнению приговора производится путем направления постановления суда в орган внутренних дел по месту жительства осужденного.

Копия постановления, в том числе при отказе в удовлетворении представления, направляется уголовно-исполнительной инспекции.

При условном осуждении к исправительным работам, ограничению свободы или лишению свободы копия приговора для контроля за поведением осужденного направляется уголовно-исполнительной инспекции по месту его жительства, а в отношении несовершеннолетнего – также комиссии по делам детей.

### ***1.4. Исполнение наказания в виде лишения права занимать определенные должности и заниматься определенной деятельностью***

Если лишение права занимать определенные должности и заниматься определенной деятельностью назначено в качестве основного наказания, копия приговора, вступившего в законную силу, направляется для исполнения и по месту работы осужденного, а также органам, правомочным в соответствии с законом аннулировать разрешение на занятие соответствующей деятельностью.

Если лишение права занимать определенные должности и заниматься определенной деятельностью назначено в качестве дополнительного наказания к лишению свободы, администрация исправительного учреждения по отбытии осужденным основного наказания обязана направить копию приговора для дальнейшего исполнения уголовно-исполнительной инспекции по месту жительства, избранного осужденным, для осуществления контроля за исполнением указанной меры наказания, а в случае лишения права управления транспортными средствами – также органам государственной инспекции по безопасности дорожного движения.

## **1.5. Исполнение наказания в виде штрафа**

Обращение к исполнению приговора с наказанием в виде штрафа состоит в предложении судьи осужденному в течение 30 дней со дня вступления приговора в законную силу добровольно выплатить штраф. В случае неуплаты осужденным штрафа добровольно в месячный срок, а при предоставлении судом отсрочки или рассрочки для уплаты штрафа по их истечении, взыскание производится принудительно на основании исполнительного документа.

Исполнительный документ направляется соответствующему подразделению судебных исполнителей по месту работы осужденного.

Штраф может быть назначен в качестве основного или дополнительного наказания. При назначении штрафа в качестве дополнительного наказания к лишению свободы исполнительный документ направляется подразделению судебных исполнителей по месту известного нахождения имущества, по месту жительства, либо по месту отбывания наказания.

## **1.6. Исполнение наказания в виде лишения специального, воинского или почетного звания, классного чина или государственной награды**

При лишении осужденного специального, воинского или почетного звания, классного чина или государственной награды суд направляет копию приговора должностному лицу, присвоившему осужденному звание, классный чин или наградившему его государственной наградой. Одновременно направляются награды и документы к ним.

## **1.7. Исполнение наказания в виде конфискации имущества**

Обращение к исполнению приговора в части конфискации имущества производится судом, вынесшим приговор. Суд, после вступления приговора в законную силу, направляет его копию вместе с исполнительным листом и копией описи имущества в подразделение службы судебных исполнителей.

Если опись имущества не производилась, судебный исполнитель

принимает меры к выявлению имущества осужденного, подлежащего конфискации и при его обнаружении составляет его опись.

Исполнительные документы направляются в подразделение службы судебных исполнителей по месту нахождения имущества, подлежащего конфискации, о чем извещается соответствующий финансовый орган. Если суду неизвестно место нахождения конфискуемого имущества, исполнительные документы направляются в подразделение службы судебных исполнителей по месту жительства осужденного.

Передача конфискованного имущества финансовым органам завершает исполнение приговора. Судебный исполнитель делает об этом отметку на исполнительном листе, который возвращается суду, вынесшему приговор.

## **1.8. Исполнение приговора в части взыскания ущерба**

Приговор (решение по иску, вытекающему из уголовного дела) в части взыскания ущерба, причиненного преступлением имуществу, обращается к исполнению не позднее 3-х суток после вступления в законную силу приговора (постановления, решения), либо возвращения дела из вышестоящей инстанции.

Обращение к исполнению производится путем выписки исполнительных документов и направления их соответствующему подразделению судебных исполнителей. С исполнительным документом направляется копия приговора (постановления, решения), либо выписка из него в части, касающейся возмещения причиненного преступлением ущерба. О направлении исполнительных документов извещаются потерпевшие граждане и организации – взыскатели долга.

В исполнительных документах обязательно указываются статьи УК КР, по которым квалифицированы действия должника судом, постановившим о взыскании ущерба.

Если ущерб причинен хищениями и другими преступлениями, в том числе одному и тому же потерпевшему, исполнительные документы выписываются раздельно: один – на возмещение ущерба от хищений, другой – на возмещение ущерба от других преступлений.

В случае, когда возмещение ущерба возложено солидарно на не-

скольких лиц, исполнительные документы выписываются по числу должников с обязательным указанием в каждом исполнительном документе общей суммы, подлежащей взысканию, и всех лиц, обязанных возмещать ущерб. Одному из исполнительных документов присваивается первый номер, а остальным – последующие порядковые номера. Учет выписанных исполнительных документов ведется в книге учета исполнительных документов, переданных в соответствующее подразделение судебных исполнителей.

Выдача исполнительных документов для обращения взыскания на имущество является обязательной. Исполнительный документ для обращения взыскания на имущество должника направляется в подразделение судебных исполнителей по известному месту нахождения такого имущества с приложением копии акта описи и ареста имущества, копии квитанции о внесении денежных сумм на депозит суда.

Если взыскание имущества и сумм, внесенных на депозит, должно производиться в разных подразделениях судебных исполнителей, исполнительный документ выписывается и направляется для исполнения в соответствующем количестве экземпляров. В случае, когда до рассмотрения дела судом меры по обеспечению иска не принимались, либо имущество должника не было обнаружено, исполнительный документ направляется в подразделение судебных исполнителей по месту жительства должника.

В отношении лица без определенного места жительства и занятых, осужденного к лишению свободы, исполнительный документ направляется в подразделение судебных исполнителей по последнему известному месту его жительства.

Исполнительные документы, выданные для обращения взыскания на имущество должников, после завершения по ним исполнительных действий судебным исполнителем, подлежат возвращению в суд, постановивший приговор (постановление, решение), с отметками о произведенных взысканиях за счет реализации имущества и приобщаются к делу.

Выдача исполнительных документов для производства удержаний из заработной платы (других доходов) должника обязательна в тех случаях, когда мерами, принятыми по обеспечению иска органами следствия и судом до рассмотрения дела, взыскание ущерба за счет имущества должника не обеспечено или обеспечено не полностью.

Исполнительные документы для удержаний из заработной платы выписываются одновременно с исполнительными документами для обращения взыскания на имущество должника.

Исполнительные документы для производства удержаний направляются:

- в отношении осужденных к лишению свободы – в подразделение судебных исполнителей по месту отбывания наказания;
- в отношении должников, находящихся на свободе, – в подразделение судебных исполнителей по месту их работы (получения дохода из других источников).

В исполнительном документе и сопроводительном письме о его направлении должен быть указан размер удержания в процентном отношении. Если удержания из заработной платы и других доходов должника должны производиться в различных организациях, исполнительный документ выписывается и направляется для исполнения в соответствующем количестве экземпляров.

Исполнительный документ подлежит возврату в суд, постановивший о взыскании ущерба, после полного погашения долга.

### *1.9. Применение принудительных мер медицинского характера*

О применении принудительных мер медицинского характера к лицу, содержащемуся под стражей, суд сообщает администрации места содержания под стражей, в иных случаях – органу здравоохранения по месту жительства этого лица для помещения его в лечебное учреждение.

Постановление судьи в отношении осужденного, освобожденного от наказания условно-досрочно, по болезни, а также решение об изменении условий содержания лица, осужденного к лишению свободы, направляется администрации исправительного учреждения по месту исполнения приговора.

Ответственность за обращение приговора к исполнению возложена на судью. По его указанию и за его подписью направляется распоряжение об исполнении приговора с приложением его копии.

Дело не может быть направлено для хранения в архив до получения ответа от тех органов, которым поручено исполнение приговора. Только по получении соответствующих сообщений приговор считается обращенным к исполнению.

Учреждения и органы, приводящие приговор в исполнение, обязаны извещать суд, постановивший приговор, о приведении его в исполнение. Суд должен знать, в каком месте отбывает наказание осужденный к лишению свободы, поскольку в течение всего периода отбывания наказания приговор может подвергнуться различного рода изменениям.

Постановления (определения) суда обращаются к исполнению либо немедленно, либо по истечении срока на апелляционное обжалование, в зависимости от порядка его вступления в законную силу. В связи с этим следует отметить, что постановления (определения) суда подразделяются на два вида: на те, которые не подлежат обжалованию и те, которые могут обжаловаться.

Не подлежат обжалованию вынесенные в ходе судебного разбирательства постановления (определения):

- о порядке исследования доказательств;
- об удовлетворении или отклонении ходатайств участников судебного разбирательства;
- о мерах обеспечения порядка в зале судебного заседания, за исключением постановления о наложении денежного взыскания.

Обжалование судебного решения в надзорном порядке не пристанавливает его исполнение.

В случае удовлетворения гражданского иска о месте отбывания наказания осужденным извещаются также гражданские истцы и гражданские ответчики.

Осужденный сам вправе указать, кого из родственников необходимо информировать о месте его нахождения. К близким родственникам и родственникам относят: супругов, родителей, детей, усыновителей и усыновленных, родных братьев и сестер, дедушек, бабушек, внуков и всех иных лиц, состоящих в родстве.

Следует учесть, что:

- при замене лишения свободы исправительными работами в исправительное учреждение дополнительно направляются две копии постановления для последующей их передачи уголовно-исполнительной инспекции по избранному месту жительства;
- при досрочном освобождении в связи с психическим заболеванием в исправительное учреждение дополнительно направляется копия постановления для передачи в психиатрическое учреждение, куда направляется осужденный для лечения, либо органу

здравоохранения (в случае его освобождения) – для решения вопроса о назначении попечителя;

- постановление об изменении условий отбывания лишения свободы направляется для исполнения исправительному учреждению, внесшему представление, в 2-х экземплярах (второй – для передачи в исправительное учреждение по новому месту отбывания наказания осужденным);
- постановление о замене исправительных работ, штрафа, общественных работ и ограничении свободы другими видами наказания направляется специализированному государственному органу, ведающему исполнением наказания.

## 2. Производство по рассмотрению и разрешению вопросов, связанных с исполнением приговора

### 2.1. Отсрочка исполнения приговора (ст. 362 УПК КР)

Отсрочка исполнения приговора допускается лишь в отношении 5 видов наказания, сопряженных с применением в отношении виновного лица мер принуждения, ограничивающих его свободу передвижения и выбора профессии, а также в отношении наказания, которое является чисто экономической мерой принуждения – штрафа. Перечень оснований отсрочки исполнения приговора является исчерпывающим.

Отсрочить исполнение приговора – значит перенести его исполнение на более поздний срок. Законом устанавливаются предельные сроки отсрочки, которые могут заключаться в установлении конкретного временного предела, на который устанавливается отсрочка, либо могут быть определены под каким-либо условием.

Срок, на который переносится исполнение приговора, зависит от основания отсрочки. Суд решает этот вопрос в каждом конкретном случае с учетом установленных им обстоятельств. Срок отсрочки исполнения приговора должен исчисляться со дня про возглашения приговора независимо от того, судом какой инстанции она применена.

Исполнение приговора об осуждении лица к общественным работам, исправительным работам, ограничению свободы или лишению

свободы может быть отсрочено при наличии одного из следующих оснований:

- тяжелой болезни осужденного, препятствующей отбыванию наказания, – до его выздоровления;
- беременности осужденной или наличия у осужденной женщины малолетних детей – до достижения младшим ребенком 14-летнего возраста, кроме осужденных к лишению свободы за особо тяжкие преступления;
- когда немедленное отбывание наказания может повлечь за собой тяжкие последствия для осужденного или его семьи ввиду пожара или иных стихийных бедствий, тяжелой болезни, смерти единственного трудоспособного члена семьи или других исключительных обстоятельств – на срок, установленный судом, но не более 6 месяцев.

Наличие у осужденной женщины малолетних детей должно быть подтверждено свидетельством о рождении или справкой медицинского учреждения. При этом должны учитываться материалы, характеризующую осужденную, наличие условий для проживания с ребенком (детьми) и другие обстоятельства.

Уплата штрафа может быть отсрочена или рассрочена на срок до 6 месяцев, если немедленная уплата его является для осужденного невозможной.

Вопрос об отсрочке исполнения приговора решается судом по ходатайству осужденного, его законного представителя, близких родственников, защитника или по представлению прокурора.

Постановление об отсрочке отбывания лишения свободы беременной женщине, либо женщине, имеющей малолетних детей, направляется для исполнения исправительному учреждению в 2-х экземплярах (второй – для передачи уголовно-исполнительной инспекции по месту жительства осужденной для контроля за ее поведением).

Постановление о досрочной отмене предоставленной отсрочки и направлении осужденной для отбывания наказания в место, назначенное в соответствии с приговором суда, либо о возвращении осужденной в исправительное учреждение для отбытия неотбытой части наказания, приводится в исполнение органом внутренних дел по месту её жительства, которому направляются две копии постановления.

Постановление об освобождении осужденной от отбывания оставшейся части наказания по достижении ребенком 14-летнего возраста направляется в уголовно-исполнительную инспекцию для снятия с контроля.

В случае вынесения постановления о замене осужденной неотбытого срока лишения свободы другим, более мягким наказанием по достижении ребенком 14-летнего возраста, обращение постановления к исполнению производится по правилам, установленным для вновь назначенного наказания.

При вынесении постановления о возвращении осужденной в соответствующее учреждение для отбывания оставшейся части наказания по достижении ребенком 14-летнего возраста, обращение постановления к исполнению производится органом внутренних дел по месту жительства, которому направляются две копии постановления. Уголовно-исполнительной инспекции в обоих случаях для сведения высыпается копия постановления.

## **2.2. Освобождение от отбывания наказания в связи с тяжелой болезнью (ст. 363 УПК КР)**

В случае, когда осужденный во время отбывания наказания заболел психическим расстройством или иной тяжелой болезнью, препятствующей отбыванию наказания, суд по представлению органа, ведающего исполнением наказания или администрации учреждения, исполняющего приговор, на основании заключения врачебной комиссии вправе освободить осужденного от дальнейшего отбывания наказания.

Освобождение от отбывания наказания возможно, если болезнь осужденного подпадает под Перечень заболеваний, установленный приказом Министерства здравоохранения КР. Одновременно с освобождением от дальнейшего отбывания наказания осужденного, заболевшего психическими расстройствами, суд вправе применить к нему принудительные меры медицинского характера, либо передать его на попечение органов здравоохранения или родственников.

При решении вопроса об освобождении от дальнейшего отбывания наказания лиц, заболевших тяжелой болезнью, препятствующей отбыванию наказания, кроме лиц, заболевших психическими рас-

стройствами, судья учитывает тяжесть совершенного преступления, личность осужденного и другие обстоятельства.

Освобождая осужденного от дальнейшего отбывания наказания по болезни, суд вправе освободить его не только от основной, но и от дополнительной меры наказания.

К числу вопросов, связанных с освобождением от наказания осужденного в связи с болезнью, следует относить и вопросы освобождения от отбывания от наказания лиц, получивших инвалидность в период отбывания наказания, которая препятствует дальнейшему отбыванию наказания в виде исправительных работ, общественных работ, ограничения свободы и т.д.

### *2.3. Суды, разрешающие вопросы, связанные с приведением приговора в исполнение (ст. 364 УПК КР)*

В стадии исполнения приговора не рассматривается вопрос о правосудности приговора, то есть о его законности, обоснованности и справедливости и в него не могут быть внесены какие-либо изменения или дополнения. Возможное корректирование судебного акта в этой стадии объясняется обстоятельствами, возникающими в ходе исполнения наказания (болезнь, злостное уклонение осужденного от отбывания наказания и др.).

Если совершение всех действий по обращению приговора к исполнению законодатель возлагает на суд, постановивший приговор, то разрешение вопросов, возникающих при исполнении приговора, отнесено к компетенции как суда, постановившего приговор, так и суда по месту отбывания наказания или суда по месту жительства осужденного.

Суд, постановивший приговор разрешает вопросы:

- об отсрочке исполнения приговора;
- об освобождении от отбывания наказания в связи с истечением срока давности обвинительного приговора;
- о всех сомнениях и неясностях, возникающих при приведении приговора в исполнение.

Сомнения и неясности, которые судья вправе разрешать в порядке исполнения приговора, образуют 2 группы.

1 группа – сомнения и неясности, возникающие в результате не-

достатков приговора, решение которых не затрагивает существа приговора и не влечет ухудшения положения осужденного:

- о применении акта амнистии, если ее применение является обязательным, а суд при постановлении приговора не обсудил этого вопроса;
- об отмене меры пресечения в случае, если лицо осуждено с освобождением от наказания, а в приговоре суда не указано об отмене меры пресечения;
- об отмене мер обеспечения гражданского иска или конфискации имущества, если при вынесении оправдательного приговора или отказе в иске, либо неприменении конфискации приговором эти меры не были отменены;
- о зачете предварительного заключения в срок отбывания наказания, если такой зачет не произведен приговором суда либо допущена неточность при его исчислении;
- о судьбе вещественных доказательств, если она не решена приговором суда;
- об определении размера и распределении судебных издержек, если эти вопросы не получили разрешения в приговоре суда;
- об оплате труда адвоката, участвовавшего в деле по назначению суда;
- о судьбе детей осужденного, оставшихся без надзора и передача их на попечение родственников, либо других лиц или учреждений;
- об освобождении имущества от ареста в случаях, когда арест наложен на имущество, на которое по закону не допускается обращение взыскания;
- об определении вида исправительного учреждения лицам, осужденным к лишению свободы;
- об уточнении должности или вида деятельности, если при назначении наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, не точно определены должность или вид деятельности;
- об устранении ошибок, допущенных в приговоре, при написании фамилии, имени, отчества или иных биографических данных осужденного, а также описок и арифметических ошибок, если они очевидны и исправление их не может вызвать сомнения.

2 группа – сомнения и неясности, возникающие после вынесения

приговора, в связи с изменениями обстоятельств и условий к моменту его исполнения:

- не приведение приговора в исполнение в части конфискации имущества, если актом об амнистии или помиловании осужденный полностью освобожден от наказания и если ко дню издания акта об амнистии или помиловании приговор в части конфискации не был приведен в исполнение;
- обращение конфискации на дополнительно обнаруженное имущество осужденного, приобретенное до вынесения приговора и подлежащее по закону конфискации, а также на имущество, приобретенное хотя бы и после вынесения приговора, но на денежные средства или за счет имущества, подлежащих конфискации по приговору;
- уточнение перечня вещей и предметов, подлежащих конфискации по приговору суда, если в приговоре суда сделано указание на конфискацию части имущества, принадлежащего осужденному;
- возвращение удержаных сумм с осужденного к исправительным работам, если приговор впоследствии отменен вышестоящим судом и дело производством прекращено после частичного или полного отбытия осужденным исправительных работ.

Суд по месту отбывания наказания осужденным, независимо от того, каким судом был вынесен приговор, разрешает вопросы:

- об освобождении от отбывания наказания в связи с тяжелой болезнью;
- о замене неотбытой части наказания более мягким наказанием;
- о прекращении применения принудительных мер медицинского характера, соединенных с исполнением наказания;
- о переводе из колонии одного вида в другую.

Суд по месту жительства осужденного разрешает вопросы:

- об отмене условного осуждения или продлении испытательного срока при условном осуждении;
- об отмене условно-досрочного освобождения от наказания;
- о замене наказаний в виде привлечения к общественным работам, исправительным работам, ограничения свободы другими видами наказаний при злостном уклонении от отбывания наказания.

Разрешение вопросов, связанных с приведением приговора в исполнение, производится в судебном заседании с участием прокурора.

#### 2.4. Условно-досрочное освобождение от наказания (ст. 365 УПК КР)

Условно-досрочное освобождение от наказания в случаях, предусмотренных ст. 69 УК КР, применяется судом по месту отбывания наказания осужденным по представлению органа, исполняющего приговор. К отбывающим наказание в дисциплинарной воинской части эти же меры применяются судом по представлению командования дисциплинарной воинской части.

Условно-досрочное освобождение от наказания лиц, совершивших преступление в возрасте до 18 лет, применяется судом по совместному представлению органа, исполняющего приговор и комиссии по делам несовершеннолетних.

Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания может быть применено только в отношении лиц, отбывающих наказание в виде лишения свободы, содержания в дисциплинарной воинской части, исправительных работ или ограничения свободы. При этом суды должны выяснить, отбыл ли осужденный предусмотренную законом часть, исследовать поведение осужденного за весь период отбывания наказания.

Лицо может быть освобождено условно-досрочно, если судом будет признано, что для своего исправления оно не нуждается в полном отбывании назначенного наказания.

Исправление должно быть доказано примерным поведением, под которым понимается исполнение всех правовых норм, правил общежития, норм морали, соблюдения всех требований режима отбывания наказания, качественное выполнение поручаемой работы и т.д.

Суды не вправе отказывать в условно-досрочном освобождении по мотивам, не предусмотренным законом: мягкость назначенного наказания, не признание своей вины, кратковременность пребывания в данном исправительном учреждении, наличие в прошлом судимости и т.п.

В случае отказа суда в условно-досрочном освобождении от наказания повторное рассмотрение представления по этому вопросу может иметь место не ранее, чем по истечении 3-х месяцев со дня вынесения постановления об отказе.

Применяя условно-досрочное освобождение от наказания, суд может возложить на осужденного определенные обязанности: не менять без разрешения постоянное местожительство, не посещать

определенные места, а также выполнение других обязанностей, способствующих его исправлению.

Контроль за поведением лица, освобожденного от наказания условно-досрочно, осуществляется уголовно-исполнительными инспекциями КР при содействии органов внутренних дел, а в отношении военнослужащих – командованием воинских частей и воинских учреждений.

Если в течение оставшейся неотбытой части наказания осужденный совершил нарушение общественного порядка, за которое на него было наложено административное взыскание, или злостно уклонялся от выполнения обязанностей, возложенных на него судом при применении условно-досрочного освобождения, суд по представлению органа, ведающего исполнением приговора, постановляет об отмене условно-досрочного освобождения и исполнении оставшейся неотбытой части наказания.

В случае совершения осужденным в течение оставшейся неотбытой части наказания нового преступления суд назначает ему наказание по совокупности приговоров.

## **2.5. Отмена условного осуждения или продление испытательного срока (ст. 366 УПК КР)**

Если до истечения испытательного срока условно осужденный примерным поведением доказал свое исправление, суд по представлению органа, осуществляющего контроль за поведением условно осужденного, может постановить об отмене условного осуждения.

Если условно осужденный уклоняется от выполнения возложенных на него судом обязанностей или совершил нарушение общественного порядка, за которое на него было наложено административное взыскание, суд по представлению уголовно-исполнительной инспекции, может продлить испытательный срок, но не более чем на 1 год.

Вывод суда о необходимости продления испытательного срока или об отмене условного осуждения и направлении осужденного для отбывания наказания должен быть обоснован и подтвержден документальными данными, приложенными к представлению органа, исполняющего наказание.

В случае систематического неисполнения условно осужденным в

течение испытательного срока возложенных на него судом обязанностей, суд по представлению органа, осуществляющего контроль за поведением условно осужденного, постановляет об отмене условного осуждения и исполнении наказания, назначенного по приговору.

В этом случае в резолютивной части постановления судьи указывается срок наказания, подлежащий отбыванию, а также вид и режим исправительного учреждения, в котором данное лицо должно отбывать наказание, если осужденному назначено лишение свободы.

В случае совершения условно осужденным в течение испытательного срока нового преступления, суд назначает ему наказание по совокупности приговоров.

## **2.6. Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания (ст. 367 УПК КР)**

Лицу, отбывающему наказание в виде лишения свободы (кроме лиц, совершивших особо тяжкие преступления), суд, с учетом его поведения в период отбывания наказания, может заменить оставшуюся неотбытую часть наказания более мягким видом наказания, которое предусмотрено ст. 42 УК КР.

Представление о замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания рассматривается судом по представлению органа, ведающего исполнением наказания или администрацией учреждения, исполняющего приговор.

Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания в отношении лиц, отбывающих наказание в воспитательных колониях, применяется судом по совместному представлению органа, ведающего исполнением наказания или администрации учреждения, исполняющего приговор и комиссии по делам детей.

Представление органа, ведающего исполнением наказания или администрации учреждения, исполняющего приговор, рассматривается судом по месту отбывания наказания осужденным.

Представление о замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания рассматривается в судебном заседании с участием прокурора. В судебное заседание вызываются представители органа, ведающего исполнением наказания или администрации учреждения, исполняющего приговор, а также комиссии по делам детей,

в случаях рассмотрения представления в отношении несовершеннолетних и осужденный.

Суд не вправе осуществлять замену наказания на более тяжкое без учета максимальных сроков соответствующих видов наказания, указанных в УК КР. Например, обязательные работы не могут быть назначены на срок более 240 часов, а несовершеннолетнему – на срок более 160 часов.

Исправительные работы могут быть назначены на срок не более 2-х лет, а несовершеннолетнему – на срок не более 1-го года.

## 2.7. Прекращение применения принудительных мер медицинского характера (ст. 368 УПК КР)

Прекращение применения назначенных судом мер осуществляется в случае такого изменения психического состояния лица, при котором отпадает необходимость в применении ранее назначенной меры, либо требуется назначение иной принудительной меры медицинского характера. При этом суд может передать необходимые материалы в отношении соответствующего лица органам здравоохранения для решения вопроса о его лечении.

## 2.8. Зачет времени пребывания в лечебном учреждении в срок отбывания наказания (ст. 369 УПК КР)

Если лицо, отбывающее наказание в виде лишения свободы, было помещено в лечебное учреждение, время пребывания в нем засчитывается в срок отбытия наказания, которое суд может применить к нему в связи с выздоровлением. Решение суда о зачете этого времени должно быть основано на заключении комиссии врачей-психиатров и других материалах.

Постановление о зачете времени пребывания в психиатрическом стационаре принимается судом по получении от администрации стационара представления о прекращении применения принудительного лечения. Вопрос о прекращении принудительного лечения не может обсуждаться ранее 6 месяцев после начала применения лечения.

## 2.9. Изменение осужденным к лишению свободы вида исправительного учреждения (ст. 370 УПК КР)

### 2.9.1. Перевод из одного вида исправительного учреждения в другой

В зависимости от поведения и отношения к труду осужденные могут быть переведены из одного вида исправительного учреждения в другой.

Положительно характеризующиеся осужденные могут быть переведены для дальнейшего отбывания наказания:

- 1) из тюрьмы – в исправительную колонию по отбытию осужденными не менее половины срока тюремного заключения, назначенного приговором суда;
- 2) из исправительных колоний общего, усиленного и строгого режимов в колонию-поселение:
  - по отбытии осужденными за преступления небольшой тяжести, менее тяжкие преступления – не менее 1/4 срока наказания;
  - осужденные за тяжкие преступления – по отбытии не менее 1/3 срока наказания;
  - осужденные за особо тяжкие преступления или ранее досрочно освобождавшиеся от наказания в виде лишения свободы и совершившие новые преступления в период неотбытой части наказания – по отбытии не менее 2/3 срока наказания;
  - осужденные за совершение преступления при особо опасном рецидиве – по отбытии не менее 3/4 срока наказания;
  - лица, которым пожизненное лишение свободы заменено в порядке помилования лишением свободы, – по отбытии не менее 4/5 срока наказания;
- 3) лица, осужденные к лишению свободы за особо тяжкие преступления, совершенные в возрасте до 18 лет, могут быть переведены для дальнейшего отбывания срока наказания в колонию-поселение по отбытии не менее половины срока наказания;
- 4) из исправительных колоний особого режима в исправительные колонии строгого режима – по отбытии не менее 2/3 назначенного судом срока наказания;

- 5) лица, осужденные к пожизненному лишению свободы:
- в исправительную колонию строгого режима – по отбытии не менее 20 лет срока наказания;
  - в колонию-поселение – по отбытии не менее 25 лет срока наказания.

Не подлежат переводу в колонию-поселение:

- лица, не прошедшие курса обязательного лечения, а также требующие специального лечения в медицинских учреждениях закрытого типа;
- осужденные-инвалиды I, II групп и лица пенсионного возраста;
- осужденные, не давшие письменного согласия на перевод в колонию-поселение по форме, установленной правилами внутреннего распорядка исправительных учреждений уголовно-исполнительной системы КР;
- осужденные без определенного места жительства, граждане иностранных государств, а также лица без гражданства.

Осужденные – злостные нарушители установленного порядка отбывания наказания могут быть переведены из колонии-поселения в исправительную колонию того вида режима, который был ранее определен судом, а лица, направленные по приговору суда в колонию-поселение – в исправительную колонию общего режима; из исправительных колоний общего, усиленного и строгого режима – в тюрьму на срок не свыше 3-х лет с отбыванием оставшегося срока наказания в колонии.

Осужденные, переведенные из колонии-поселения в исправительные колонии, могут быть вновь переведены в колонию-поселение не ранее, чем по истечении 6 месяцев со дня вынесения постановления о переводе в исправительную колонию (ст. 50 УИК КР).

Изменение вида исправительного учреждения производится судом по месту отбывания наказания осужденным. Представление об изменении вида исправительного учреждения осужденному рассматривается в судебном заседании с участием прокурора. В судебное заседание вызываются представитель органа, ведающего исполнением наказания, или администрации учреждения, исполняющего приговор и осужденный.

### **2.9.2. Оставление в воспитательных колониях осужденных, достигших совершеннолетия (ст. 110 УИК КР)**

Осужденные, достигшие 18-летнего возраста, как правило, остаются в воспитательной колонии, но не более, чем до достижения ими возраста 21 года. На осужденных, достигших 18-летнего возраста и оставленных в воспитательной колонии, распространяются условия отбывания наказания для осужденных несовершеннолетних. Оставление осужденных, достигших 18-летнего возраста, в воспитательной колонии производится по постановлению начальника колонии, санкционированному прокурором.

### **2.9.3. Перевод осужденных из воспитательных колоний в исправительные колонии (ст. 111 УИК КР)**

Под изменением вида исправительного учреждения понимается перевод лица, достигшего совершеннолетия, из воспитательной колонии в исправительную колонию с соблюдением условий, предусмотренных ст. 111 УИК КР.

Отрицательно характеризующиеся осужденные, достигшие 18-летнего возраста, переводятся из воспитательной колонии для дальнейшего отбывания наказания:

- лица женского пола – в исправительную колонию общего режима;
- лица мужского пола – в исправительную колонию усиленного режима.

Перевод в исправительную колонию осужденного, достигшего 18-летнего возраста, производится судом по совместному представлению начальника воспитательной колонии и комиссии по делам детей.

Все осужденные, достигшие возраста 21 года, переводятся для дальнейшего отбывания наказания из воспитательной колонии в исправительную колонию общего режима по постановлению начальника колонии.

### **2.10. Исполнение приговора при наличии других неисполненных приговоров (ст. 371 УПК КР)**

В случае, когда в отношении осужденного имеется несколько не приведенных в исполнение приговоров, о чём не было известно суду, постановившему последний по времени приговор, суд по месту ис-

полнения приговора обязан вынести постановление о применении к осужденному наказания по всем указанным приговорам.

Решение о применении к осужденному наказания по всем неисполненным приговорам существа этих приговоров не затрагивает. УК КР, УИК КР и УПК КР не предусматривают возможности самостоятельного исполнения двух и более приговоров, по которым наказание назначено в виде лишения свободы.

## **2.11. Порядок разрешения вопросов, связанных с исполнением приговора (ст. 372 УПК КР)**

Разрешение вопросов, связанных с исполнением приговора, применением принудительных мер медицинского характера с освобождением от отбывания наказания, производится судом с участием прокурора.

Основанием к рассмотрению данных вопросов является представление учреждения или органа, исполняющего наказание. О времени рассмотрения вопроса, связанного с исполнением наказания, извещаются прокурор и осужденный. Вопрос о вызове осужденного, содержащегося под стражей, решается судом. В судебном заседании может принимать участие и адвокат.

Если вопрос касается исполнения приговора в части гражданского иска, вызывается также гражданский истец, неявка которого не препятствует рассмотрению дела.

При рассмотрении судом вопросов об условно-досрочном освобождении от наказания, о замене неотбытой части наказания более мягким или строгим видом наказания, об изменении осужденному вида исправительного учреждения вызывается представитель органа, ведающего исполнением наказания или администрации учреждения, исполняющего приговор.

В тех случаях, когда дело рассматривается судом по совместному представлению органа, исполняющего приговор и комиссии по делам детей, суд извещает эти органы о времени и месте рассмотрения представления.

При рассмотрении судом вопроса об отмене условного осуждения или продлении испытательного срока условно осужденному, в судебное заседание вызываются представители органа, осуществляющего контроль за поведением условно осужденного.

Рассмотрение дела начинается докладом судьи, после чего зачитываются явившиеся в заседание лица. По результатам рассмотрения вопроса, связанного с исполнением приговора, суд выносит постановление, которое подлежит оглашению в зале судебного заседания.

Копия постановления направляется в 3-дневный срок осужденному, органу, по представлению которого рассматривался вопрос, связанный с исполнением приговора, а также гражданскому истцу, если вопрос касался исполнения приговора в части гражданского иска. Постановление судьи может быть обжаловано в Верховный суд КР в порядке надзора.

## **2.12. Рассмотрение судами ходатайств о снятии судимости (ст. 373 УПК КР).**

Судимость при определенных условиях может быть снята досрочно, то есть до истечения сроков, предусмотренных УК КР, погашающих судимость. Вопрос о снятии судимости может быть рассмотрен после отбытия осужденным основного и дополнительного наказания и при условии его безупречного поведения после отбытия этого наказания.

Срок погашения или снятия судимости начинает течь с дня отбытия основного и дополнительного наказаний. Лицо, освобожденное от наказания, считается несудимым. УК КР предусматривает условия погашения судимости по истечении определенного срока после отбытия осужденным наказания. Кроме того, с лица, отбывшего наказание, судимость может быть снята актом помилования, либо актом об амнистии.

Ходатайство о снятии судимости может быть рассмотрено до истечения срока погашения судимости. При условно-досрочном освобождении осужденного от отбывания наказания, срок исчисляется из фактически отбытого им срока к моменту условно-досрочного освобождения.

Вопрос о снятии судимости в соответствии со ст. 76 УК КР разрешается судом по месту жительства лица, отбывшего наказание, по ходатайству этого лица. О поступившем ходатайстве извещается прокурор, однако его неявка в судебное заседание не препятствует рассмотрению ходатайства. Присутствие на суде лица, в отношении

которого рассматривается ходатайство о снятии судимости, обязательно.

Рассмотрение ходатайства о снятии судимости начинается докладом судьи, после чего суд заслушивает вызванных лиц и заключение прокурора.

К ходатайству о снятии судимости должны быть приложены:

- копия приговора и судебный акт вышестоящего суда (если дело было рассмотрено вышестоящими инстанциями);
- справка об отбытии осужденным основного и дополнительного наказаний;
- характеристика с места работы и жительства лица;
- данные о возмещении ущерба, причиненного преступлением.

При необходимости суд вправе запросить из органа внутренних дел дополнительную информацию об осужденном.

В случае отказа в ходатайстве о снятии судимости повторное ходатайство об этом может быть возбуждено не ранее, чем по истечении 6 месяцев со дня вынесения постановления об отказе.

Погашение или снятие судимости аннулирует все правовые последствия, связанные с судимостью.

**И. Н. Воронцова,  
судья Бишкекского  
городского суда**

## ГЛАВА 16.

### РАССМОТРЕНИЕ В СУДЕ ЖАЛОБ НА ДЕЙСТВИЯ И РЕШЕНИЯ СЛЕДОВАТЕЛЯ, ПРОКУРОРА

## СОДЕРЖАНИЕ

1. Цели, задачи и принципы рассмотрения жалоб на решения и действия органов следствия, прокуроров.....	444
1.1. Требования, предъявляемые к жалобе .....	445
1.2. Предмет обжалования в суд. Последствия обжалования .....	447
1.3. Вынесения постановления .....	450
2. Действия (бездействие) и решения следователя, прокурора, обжалуемые в суде .....	451
2.1. Процессуальные решения, предусмотренные законом .....	452
2.2. Действия и решения следователя, прокурора, которые не могут быть предметом обжалования в порядке ст. 131 УПК КР....	453
3. Процессуальный порядок рассмотрения жалобы на действия и решения следователя, прокурора .....	454
3.1. Подготовка к рассмотрению жалобы в судебном заседании .....	455
3.2. Процессуальный порядок рассмотрения жалобы в судебном заседании .....	458
4. Особенности судебного контроля при рассмотрении жалоб .....	460
4.1. Жалобы на постановление об отказе в возбуждении уголовного дела.....	460
4.2. Жалобы на постановления о приостановлении следствия ..	463
4.3. Жалобы на постановления о прекращении уголовного дела.....	465
4.4. Жалобы на постановления о проведении обыска .....	468
4.5. Жалобы на постановления о наложении ареста на имущество .....	470

## НОРМАТИВНО-ПРАВОВАЯ БАЗА

1. Конституция Кыргызской Республики, принятая референдумом (всенародным голосованием) 27 июня 2010 года.
2. Уголовный кодекс Кыргызской Республики от 1 октября 1997 года № 68, в редакции Закона от 8 мая 2012 года № 48.
3. Уголовно-процессуальный кодекс Кыргызской Республики от 30 июня 1999 года № 62, в редакции от 8 мая 2012 года № 48.

## СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

1. Гриненко А.Б. Конституционные основы досудебного уголовно-го процесса Российской Федерации. – М.: ЮНИТИ, 2006.
2. Комментарий к УПК РФ. Под ред. А.Я. Сухарева. – М., 2002.
3. Комментарий к УПК РФ. Под ред. Д.Н. Козака, Е.Б. Мизулиной. – М., 2002.
4. Комментарий к УПК РФ. Под. Ред. И.Л. Петрухина. – М., 2002.
5. Лазарева В. Теория и практика судебной защиты в уголовном процессе. – Самара: Прогресс, 2005.
6. Ларин А. Постановление следователя об отказе в возбуждении уголовного дела можно обжаловать в суд // Российская юстиция. – 1998. – №9.
7. Муратова Н.Г. Судебная власть и проблема законности про-цессуальных действий следователя. // Информационный бюл-летень. Прокуратура РТ № 3. – Пикалов И.А. Равноправие сторон на досудебных стадиях уголовного процесса // Закон и право. – 2005г. – № 6.
8. Федоров И.З. Применение в досудебных стадиях уголовного процесса конституционных норм, допускающих ограничения прав и свобод человека и гражданина // Автореф. дисс. канд. юрид. наук. – М.: Юридическая литература, 2004.

## **1. Цели, задачи и принципы рассмотрения жалоб на решения и действия органов следствия, прокуроров**

Уголовное судопроизводство по делам публичного и частно-публичного обвинения традиционно разделено на 2, обособленных друг от друга, этапа:

- предварительное расследование;
- судебное разбирательство.

Итоговые выводы суда в значительной степени зависят от результатов следствия, поэтому уголовно-процессуальный закон вменяет суду проверить законность и обоснованность решений и действий (бездействия) следователей и прокуроров и дать надлежащую оценку, что является дополнительной гарантией соблюдения прав и конституционных интересов участников процесса.

Судебный контроль в уголовном процессе регламентируется ст. ст. 131, 132 УПК КР.

Право участников уголовного судопроизводства и иных лиц обжаловать действия (бездействие) и решения следователя, прокурора на стадии следствия основано на нормах Конституции КР, которая гарантирует каждому судебную защиту его прав и свобод.

Поскольку существует определенная вероятность нарушения прав и свобод граждан в ходе уголовного судопроизводства (ввиду того, что органы следствия наделены существенными полномочиями по ограничению ряда конституционных прав и свобод граждан), право граждан и организаций на обжалование в суд действий и решений правоохранительных органов приобретает особое значение.

Судебный контроль может быть 2-х видов:

- превентивным;
- последующим неотложенным, то есть по времени максимально приближенным к подлежащему проверке решению и действию (бездействию) органов следствия.

**1)** Превентивный контроль за решениями и действиями органов следствия осуществляется в тех случаях, когда по делу возникает необходимость ограничения основных конституционных прав личности.

В этом случае судебное производство возбуждается исключительно по инициативе органов следствия, которые входят в суд

с ходатайством о проведении того или иного процессуального или следственного действия.

- Ходатайство об их проведении судом может быть:
  - отклонено;
  - удовлетворено.

Решения, принимаемые судом в случае удовлетворения ходатайства, могут быть разных видов:

- постановления, разрешающие органам следствия осуществить в будущем определенные процессуальные действия;
- постановления, которыми суд сам ограничивает конституционные права участников процесса. *Например, заключает под стражу подозреваемых, обвиняемых;*
- постановления, разрешающие проведение следственных действий, например, проведение обысков, выемок и т.п.

**2)** Последующий неотложенный судебный контроль осуществляется в тех случаях, когда решение органов следствия состоялось, процессуальные и следственные действия (бездействие) ими уже осуществлены.

В данном случае судебное производство возбуждается по инициативе фактически неограниченного широкого круга лиц.

Правом на обжалование решений и действий (бездействия) следственных органов и прокуроров обладает любое лицо, физическое и юридическое, полагающее, что ущемлены его конституционные интересы.

Недопустимы ограничения права на судебное обжалование решений и действий (бездействия), затрагивающих права и конституционные интересы граждан лишь на том основании, что они не были признаны, в установленном законом порядке, участниками уголовного судопроизводства, поскольку обеспечение гарантированных Конституцией КР прав и свобод человека и гражданина должно вытекать из фактического положения этого лица, как нуждающегося в обеспечении соответствующего права.

### **1.1. Требования, предъявляемые к жалобе**

Закон не предписывает жалобщику придерживаться определенных форм изложения жалобы. Нечеткость формулировки жалобы не может служить поводом для отказа в принятии ее к производству.

Жалоба – письменное требование, обращенное уполномоченно-

му государственному органу об устранении нарушенных прав и законных интересов.

УПК КР дает понятие жалобы, как возражение, приносимое осужденным, оправданным, защитником, потерпевшим или его представителем, гражданским истцом и гражданским ответчиком или их представителями на судебные решения.

Данное понятие является более узким и не отражает других участников уголовного судопроизводства, которые могут обжаловать не только судебные решения, но и действия (бездействие) и решения следователя, прокурора, по смыслу ст.ст. 131, 132 УПК КР.

Жалоба на действия и решения следователя, прокурора должна быть принесена в письменной произвольной форме. Жалоба должна иметь по возможности краткое содержание и лаконично выраженную просьбу заявителя.

Несмотря на произвольную форму изложения, данный документ должен содержать обязательные реквизиты:

- наименование суда, в который подается жалоба;
- данные о лице, подавшем жалобу, с указанием его процессуального положения, места жительства или места нахождения;
- если жалоба подается адвокатом, то, независимо от его участия в деле, к ней прилагается ордер, если жалоба подается законным представителем заявителя, не являющимся адвокатом, то к ней прилагается доверенность;
- указание на постановление, которое обжалуется и наименование органа следствия, прокурора, его вынесшего, либо осуществлявшего (не осуществлявшего);
- доводы лица, подавшего жалобу, с указанием оснований, предусмотренных соответствующими положениями процессуального закона;
- перечень прилагаемых к жалобе материалов, в число которых могут входить копии процессуальных документов, справки, заключения специалистов и т.п.;
- жалоба должна быть подписана подавшим ее лицом.

Лицо, подавшее жалобу, его защитник и законный представитель могут представить в суд данные, необходимые, по их мнению, для правильного разрешения жалобы.

Если жалоба не соответствует требованиям и это препятствует ее рассмотрению, то судья сопроводительным письмом возвращает

ее заявителю. Жалобу на решения и действия (бездействие) органов следствия и прокуроров, которые не входят в предмет судебного контроля в стадии следствия, судья также возвращает сопроводительным письмом заявителю.

## **1.2. Предмет обжалования в суд. Последствия обжалования**

Предмет и пределы проверки по жалобе на действия (бездействие) и решения следователя, прокурора ограничиваются требованиями заявителей об устранении нарушений, ущемляющих их права и свободы. Проверка осуществляется на основе имеющихся в распоряжении суда материалов.

Предметом обжалования в суд, в порядке установленном ст. 131 УПК КР, являются 2 вида решений и действий (бездействия) органов следствия, прокурора:

- процессуальные решения, обжалование которых прямо предусмотрено в законе (ч. 1 ст. 131 УПК КР);
- действия (бездействие) и решения следователя, прокурора, которые способны причинить ущерб конституционным правам и свободам участников уголовного судопроизводства, либо затруднить доступ граждан к правосудию.

Чтобы правильно представлять пределы судебного обжалования, необходимо четкое понимание каждого из названных условий, требуется ясно представлять совершение каких, а также принятие каких решений может явиться основанием подачи жалобы.

Обжаловаться могут как активные действия органов следствия, прокурора, так и их бездействие, если этим нарушаются или затрагиваются интересы лица, имеющего право на обжалование.

Следует отметить, что в ст. 131 УПК КР используется понятие – способность причинить ущерб конституционным правам и свободам, то есть речь идет о возможной угрозе нарушения этих прав и свобод и не требуется обязательного наличия факта их нарушения.

Конкретного содержания понятия – затруднение доступа граждан к правосудию, не дано.

Под затруднением следует понимать обстоятельства, которые не позволяют:

- обратиться в суд за защитой своих нарушенных прав и свобод;

- реализовать конституционное право на судебную защиту, гарантированное Конституцией КР.

Затруднить доступ к правосудию способно практически любое действие и решение должностного лица, осуществляющего досудебное производство. На этом основании в порядке ст. 131 УПК КР в суд могут быть обжалованы любые действия и решения следователя, прокурора, если заявитель полагает, что они затрагивают его конституционные права и свободы и приводят необходимые доводы в обоснование этого утверждения.

Предусмотреть все возможные случаи нарушения конституционных прав и свобод участников уголовного судопроизводства или случаи затруднения доступа граждан к правосудию невозможно.

Судебная проверка, осуществляемая по жалобам заинтересованных лиц на действия и решения следователя, прокурора не влечет:

- приостановления производства по делу в целом;
- приостановления исполнения соответствующих решений или действий.

Она ведется на основе представленных органами следствия материалов, обосновывающих соответствующие решения и действия.

Следователь, прокурор в случае подачи жалобы через лиц, подавших жалобу, либо при получении из суда извещения о поданной жалобе, обязаны направить в суд материалы, подтверждающие законность и обоснованность обжалуемых решений и действий (бездействия).

Жалоба может быть подана в суд заявителем, его защитником, законным представителем непосредственно, либо через следователя или прокурора.

Право на обжалование постановления об отказе в возбуждении уголовного дела имеют:

- 1) заявитель о преступлении (лицо как физическое, так и юридическое), а равно лицо, явившееся с повинной;
- 2) лица, чьи конституционные, а равно процессуальные права были нарушены в связи с отказом в принятии заявления о совершенном преступлении, либо с вынесением постановления об отказе в возбуждении уголовного дела.

К последним следует отнести тех лиц, в отношении которых в возбуждении уголовного дела было отказано по не реабилитирующим основаниям, а также тех, в отношении которых в резолютивной части документа конкретный процессуальный вывод хотя и не сделан,

но их имена и фамилии упомянуты в описательно-мотивированной части постановления.

В этом случае жалобы могут быть принесены их законными представителями, а в последнем случае – и защитниками.

*Например, постановлением начальника РОВД отказано в возбуждении уголовного дела за отсутствием события преступления. Вместе с тем, из описательно-мотивированной части постановления усматривается, что мотивом отказа в возбуждении уголовного дела является не отсутствие вины конкретного лица вообще, а лишь не установление последствий.*

Как видим, данный вывод имеет значение при решении вопроса о привлечении водителя к административной ответственности в соответствии с КоАО КР, предъявление к нему иска о возмещении вреда в порядке гражданского судопроизводства.

В остальных случаях правом на обжалование в суд решений и действий органов следствия (прокуроров) наделены:

- потерпевший;
  - законный представитель потерпевшего;
  - законный представитель гражданского истца;
  - лицо (как физическое, так и юридическое), по заявлению которого уголовное дело было возбуждено;
  - лицо, допрашивавшееся по делу в качестве подозреваемого;
  - лицо, привлекавшееся по делу в качестве обвиняемого;
  - защитники и законные представители лиц, привлекавшихся по делу в качестве обвиняемых, а равно допрашивавшихся в качестве подозреваемых;
  - гражданский ответчик;
  - законный представитель гражданского ответчика;
  - лицо, чье имущество изъято в ходе следствия при проведении обысков, выемок, а равно иным образом;
  - лицо, на чье имущество в процессе следствия наложен арест;
  - иные лица, конституционным правам и свободам которых решениями и действиями (бездействием) соответствующих участников процесса причинен ущерб, либо затруднен доступ к правосудию.
- Отсутствие в законе четко очерченного перечня лиц, имеющих право на принесение жалобы в порядке ст. 131 УПК КР, непонимание сути данного института практиками неизбежно ведут к судебным ошибкам.

Прежде чем отказать в принятии жалобы на решения и действия (бездействие) органов следствия и прокуроров, оставить такую жалобу без рассмотрения, прекратить по ней производство, утверждая, что заявитель надлежащим субъектом не является, обжалуемыми им решениями, действиями (бездействием) его конституционные, процессуальные права не нарушаются, судья обязан проверить фактический статус заявителя.

Имеют место случаи, когда в порядке ст. 131 УПК КР принимаются к производству и рассматриваются по существу жалобы лиц, которые право на защиту интересов в рамках оперативного судебного контроля не имеют.

При поступлении жалобы от ненадлежащего лица, судья с указанием причин возвращает ее своим письмом ненадлежащему заявителю.

Если факт отсутствия у заявителя соответствующего статуса обнаруживается на более поздних этапах движения жалобы, в суде 1-ой, 2-ой, надзорной инстанции, то ведущееся по ней производство прекращается.

При рассмотрении жалобы проверяются законность и обоснованность действий (бездействия) и решений следователя, прокурора.

Под законностью следует понимать соблюдение всех норм УПК КР, регламентирующих порядок принятия решения или совершения соответствующего действия следователем, прокурором.

Под обоснованностью следует понимать наличие в представленных материалах сведений, которые подтверждают необходимость принятых решений и совершенных действий.

### **1.3. Вынесения постановления**

По результатам проверки жалобы судья выносит одно из постановлений, предусмотренных ч. 5 ст. 131 УПК КР и ч. 3 ст. 132 УПК КР, в которых:

- констатирует признание действия (бездействия) или решения соответствующих должностных лиц незаконными или необоснованными и обязывает устраниить допущенные нарушения;
- признает обжалуемое действие (бездействие), решение соответствующим закону и отказывает в удовлетворении жалобы.

Суд, удовлетворяя жалобу на действие (бездействие) или решение соответствующего должностного лица и предписывая устраниить до-

пущеные им нарушения, не вправе возложить на себя выполнение функций последнего.

Устранение выявленных в результате судебного рассмотрения жалобы нарушений осуществляется органами государственной власти, наделенными соответствующими процессуальными правами.

Суд, проверяющий законность или обоснованность постановления органа следствия или прокурора, не имеет права на отмену или изменение постановлений, проверяемых им в порядке ст. 131 УПК КР. В своем постановлении он вправе лишь указать на нарушения, допущенные соответствующими органами или должностными лицами.

## **2. Действия (бездействие) и решения следователя, прокурора, обжалуемые в суде**

В уголовном судопроизводстве все процессуальные действия и принятые решения письменно закрепляются в определенных процессуальных документах. Без процессуальных документов нет уголовного дела и нет уголовного процесса.

Закон устанавливает такую форму документов, которая дает возможность отразить в них ход и результаты проведения следственных и судебных действий, принятых по уголовному делу решений, и в дальнейшем использовать закрепленные в них данные при расследовании, рассмотрении, разрешении уголовного дела, проверке законности и обоснованности проведенных действий и принятых решений.

Одну группу процессуальных документов составляют протоколы следственных органов, в которых удостоверяется факт производства, ход, содержание и результаты следственных действий (протоколы осмотра, допроса, обыска, выемки, опознания и т. д.).

Другую группу составляют решения – правоприменительные акты, содержащие разрешение правовых вопросов, возникающих при производстве по уголовному делу и властные предписания о правовых действиях.

Перечисленные действия (бездействие) и решения следователя, прокурора могут быть обжалованы участниками уголовного судопроизводства, а также иными лицами в той части, в которой производимые процессуальные действия и принимаемые процессуальные решения затрагивают их интересы.

## **2.1. Процессуальные решения, предусмотренные законом**

К процессуальным решениям относятся акты органов следствия и прокуроров, содержащие властное волеизъявление, порождающее правовые последствия для конкретных граждан и организаций.

Решения могут быть приняты:

- в письменной форме;
- в устной форме (например, устный отказ в регистрации заявления о преступлении).

Письменное решение принимается:

- в установленной законодательством определенной форме (например, вынесения постановления);
- в произвольной форме (письменное сообщение об отказе в удовлетворении обращения участника процесса).

В суд могут быть обжалованы постановления следователя, прокурора:

- об отказе в возбуждении уголовного дела;
- о прекращении уголовного дела;
- об отказе в прекращении уголовного дела;
- дача санкции на обыск;
- дача санкции на выемку.

Именно эти решения могут существенно ограничить права и законные интересы участников уголовного судопроизводства.

К действиям органов следствия и прокуроров относится властное волеизъявление названных органов и лиц, которое не облечено в форму решения, но повлекло нарушение прав и свобод граждан и организаций или создало препятствия к их осуществлению. К таким действиям относятся выраженные в устной форме требования следователя при проведении следственных и процессуальных действий (например, отказ следователя в допуске адвоката при проведении обыска).

К бездействию относится неисполнение органом следствия, прокурорами обязанностей, возложенных на них Конституцией КР, УПК КР и иными нормативными правовыми актами, определяющими полномочия этих лиц (должностными инструкциями, положениями, регламентами, приказами). К бездействию, в частности, относится не рассмотрение обращения заявителя уполномоченным лицом.

## **2.2. Действия и решения следователя, прокурора, которые не могут быть предметом обжалования в порядке ст. 131 УПК КР**

Судебный контроль должен охватывать особые общественные отношения, возникающие в сфере ограничения прав и свобод личности, в ходе которых его цель заключалась бы в максимальной защите предоставленных прав и свобод.

Не могут быть предметом обжалования:

- решения властных органов субъектов досудебного производства, касающиеся вопросов организации расследования;
- решения следователя, прокурора о вовлечении в уголовно-процессуальную деятельность отдельных субъектов (потерпевшего, гражданского истца, ответчика, переводчика);
- отдельные решения органов расследования и прокурора, связанные с получением доказательств:
  - решение о принятии определенного доказательства;
  - о производстве экспертизы;
  - возбуждение следователем перед судом ходатайства о производстве тех или иных следственных действий;
- решение о возбуждении перед судом ходатайства:
  - об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу и домашнего ареста;
  - о продлении срока содержания под стражей;
  - о наложении ареста на имущество;
  - о временном отстранении обвиняемого от должности;
  - об осуществлении, предусмотренных п. 3 ст. 11 УПК КР мер безопасности;
- действия и решения следователя, прокурора, если законодательством предусмотрен иной порядок судебного обжалования таких действий;
- действия и решения органов следствия и прокурора по основанию, связанному с оценкой доказательств, либо обстоятельств по делу:
  - постановление о возбуждении уголовного дела;
  - постановление о признании и приобщении вещественного доказательства;
  - постановление о привлечении в качестве обвиняемого.

Ограничение на обжалование этих решений связано с тем, что су-

дебная проверка законности и обоснованности принимаемого решения уже предусмотрена в самой процедуре их принятия и повторного (в случае обжалования) судебного контроля не требует.

Прокурор, следователь оценивают доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на совокупности имеющихся в уголовном деле доказательств, руководствуясь при этом законом и совестью.

Установление судебного контроля над оценкой доказательств (обстоятельств) по делу неизбежно повлечет за собой нарушения этого принципа уголовного судопроизводства.

Поэтому суд при проверке жалобы в период расследования тех или иных процессуальных актов не должен предрешать вопросы, которые впоследствии могут стать предметом судебного разбирательства по уголовному делу.

### **3. Процессуальный порядок рассмотрения жалобы на действия и решения следователя, прокурора**

Постановление следователя, прокурора об отказе в возбуждении уголовного дела, о прекращении уголовного дела, а также иные их решения и действия (бездействие), которые способны причинить ущерб конституционным правам и свободам участников уголовного судопроизводства, либо затруднить доступ граждан к правосудию, могут быть обжалованы в суд по месту производства расследования.

**Жалоба на решения и действия органов следствия (прокуроров) подаются непосредственно в суд.**

Жалобы с требованием проверки в судебном порядке законности и обоснованности конкретных постановлений по уголовному делу, а равно действий органов следствия, прокуроров могут быть поданы защитником, законным представителем заявителя через следователя, руководителя следственного органа, прокурора, вышестоящего прокурора.

В этом случае перечисленные участники процесса обязаны передавать жалобу в суд вместе с материалами, подтверждающими законность и обоснованность вынесенных по делу решений, проведенных процессуальных (следственных) действий.

Принятие органом следствия решения о прекращении или при-

остановлении следствия не является препятствием для рассмотрения по существу судом жалоб на решения, действия (бездействие) следователей и прокуроров.

#### **3.1. Подготовка к рассмотрению жалобы в судебном заседании**

В порядке подготовки к слушанию судья:

- немедленно истребует через прокурора:
  - копии необходимых процессуальных документов;
  - приостановленное, либо прекращенное уголовное дело;
  - отказной материал;
  - иные документы (например, справки о результатах розыска);
- вручает копии жалобы заинтересованным лицам;
- назначает место и время проведения судебного заседания;
- определяет круг его участников.

В данном случае роль судьи в процессе является активной, поскольку заявителю всегда крайне трудно истребовать необходимые документы, подтверждающие его позиции.

При подготовке к рассмотрению жалобы судья может истребовать по ходатайству лиц, участвующих в судебном заседании или по собственной инициативе материалы, послужившие основанием для решения или действия должностного лица, а также иные данные, необходимые для проверки доводов жалобы.

Результаты исследования должны быть отражены в протоколе судебного заседания, копии таких материалов должны храниться в производстве по жалобе.

Судья проверяет законность и обоснованность действий (бездействия) и решений следователя, прокурора, не позднее чем через 5 суток со дня поступления жалобы.

В судебное заседание вызываются:

- лицо, подавшее жалобу;
- его защитник, законный представитель или представитель;
- иные лица, чьи интересы непосредственно затрагиваются обжалуемым действием (бездействием) или решением;
- следователь (руководитель следственного подразделения) и прокурор, непосредственно решения и действия (бездействие) которых обжалуются;
- прокурор, участвующий в судебном заседании.

Неявка указанных лиц, своевременно извещенных о времени рассмотрения жалобы и не настаивающих на ее рассмотрении с их участием, не является препятствием для рассмотрения жалобы судом.

Если участники судебного производства настаивают на рассмотрении жалобы с их участием, то ее рассмотрение откладывается.

Если при рассмотрении жалобы судом установлено, что участники данного судебного производства злоупотребляют своими правами, то жалоба рассматривается в их отсутствие.

До начала рассмотрения жалобы в судебном заседании все участники процесса имеют право знакомиться как с материалами производства по жалобе, так и с материалами прекращенного уголовного дела (отказанного материала), делать заявления и ходатайства относительно порядка рассмотрения жалобы, подавать дополнительные жалобы.

Закон не препятствует рассмотрению жалобы на действия и решения органов следствия в **открытом** судебном заседании.

Вместе с тем, исходя из интересов следствия, либо по другим основаниям, предусмотренным законом, как по инициативе судьи, так и по ходатайству участвующих в деле лиц, рассмотрение жалобы может быть проведено судьей в **закрытом** судебном заседании.

При наличии к тому оснований судья предупреждает участников процесса о недопустимости разглашения данных следствия без предварительного разрешения следователя и прокурора, о чем у них отбирается подпись об уголовной ответственности.

Судья в ходе предварительной подготовки к судебному заседанию выясняет:

- подсудна ли жалоба данному суду;
- подана ли она надлежащим лицом;
- имеется ли предмет обжалования в соответствии со ст. 131 УПК КР;
- содержит ли жалоба необходимые сведения для ее рассмотрения.

Если жалоба не содержит необходимых сведений, что препятствует ее рассмотрению, она подлежит возвращению заявителю для устранения недостатков с указанием в постановлении причин принятия решения и разъяснением права вновь обратиться в суд.

*Например, отсутствуют сведения о том, какие действия или решения обжалованы, жалоба не подписана заявителем, полномочия защитника или представителя заявителя не подтверждаются соответствующими документами.*

В этих случаях срок рассмотрения жалобы – 5 суток исчисляется

с момента поступления жалобы в суд после устранения препятствий к ее рассмотрению.

По поступившей жалобе судья сначала выясняет, не завершено ли следствие по уголовному делу.

Если уголовное дело, по которому поступила жалоба, направлено в суд для рассмотрения по существу, либо по делу постановлен приговор или иное окончательное решение, судья принимает к производству и рассматривает лишь жалобы на решения и действия (бездействие) должностных лиц, затрагивающие права и законные интересы заявителей, не являющихся участниками судебного разбирательства по данному уголовному делу.

В остальных случаях судья, независимо от того, на какой стадии находится производство по жалобе, выносит постановление об отказе в принятии жалобы к рассмотрению или о прекращении производства по жалобе в связи с тем, что следствие по уголовному делу окончено и уголовное дело направлено в суд для рассмотрения по существу.

Решение о назначении судебного заседания должно быть оформлено постановлением.

Судья обязан обеспечить своевременное извещение о месте, дате и времени судебного заседания:

- заявителя;
- его защитника;
- представителя (законного представителя);
- прокурора, участие которого является обязательным;
- следователя, осуществляющего расследование по делу, по которому принесена жалоба.

Подлежат извещению иные лица, чьи интересы непосредственно затрагиваются обжалуемым решением или действием (бездействием). К иным лицам относится, например, подозреваемый (обвиняемый) в случае обжалования потерпевшим постановления о прекращении уголовного дела.

Одновременно с подачей жалобы в порядке ст. 131 УПК КР аналогичные жалобы могут быть поданы на основании ст. 126 УПК КР прокурору или руководителю следственного органа. В этом случае необходимо выяснить, не воспользовался ли заявитель правом, предусмотренным ст. 126 УПК КР и не имеется ли уже решение об удовлетворении такой жалобы.

Если будет установлено, что такая жалоба уже удовлетворена, то в связи с отсутствием основания для проверки, может быть вынесено постановление об отказе в принятии жалобы к рассмотрению.

Если указанные обстоятельства установлены в судебном заседании, то производство по жалобе может быть прекращено.

Если после назначения судебного заседания жалоба отозвана заявителем, судья может вынести постановление о прекращении производства по жалобе ввиду отсутствия повода для проверки законности и обоснованности действий (бездействия) или решения должностного лица, осуществляющего уголовное преследование.

Повторная жалоба на одни и те же действия или решения органа следствия и прокурора рассмотрению не подлежит, поскольку уголовно-процессуальный закон запрещает проверку одних и тех же действий одним и тем же судом, так как такая проверка неизбежно связана с ревизией первоначального судебного решения.

В суде заводится отдельное производство, к которому приобщаются:

- жалоба;
- поданные сторонами материалы;
- данные о подготовке заседания;
- протокол судебного заседания;
- постановление судьи о результатах рассмотрения жалобы;
- иные документы, не являющиеся материалами ревизуемого уголовного дела (этакового материала).

### **3.2. Процессуальный порядок рассмотрения жалобы в судебном заседании**

Судебное разбирательство по жалобе на решения и действия (бездействие) органов следствия, прокуроров ведется строго по правилам состязательного производства.

Рассматривая жалобу, судья проводит судебное разбирательство в объеме, необходимом для вынесения законного и обоснованного решения.

В начале судебного заседания судья объявляет, какая жалоба подлежит рассмотрению, представляется явившимся в судебное заседание лицам, разъясняет их права и обязанности.

Перечень и содержание разъясняемых участникам процесса прав зависит от их процессуального статуса.

Разъясняя права участникам процесса, председательствующий обязан лично убедиться, что заявитель, иные участники процесса, не являющиеся профессиональными юристами, понимают, что жалоба рассматривается в рамках состязательного судопроизводства, в котором они имеют право принимать активное участие:

- заявлять отводы, ходатайства;
- представлять документы;
- доказательства;
- знакомиться с позицией противоположной стороны;
- давать по этому поводу объяснения;
- обжаловать решения суда 1-ой инстанции в кассационном порядке.

Затем заявитель, если он участвует в судебном заседании, обосновывает жалобу, после чего заслушиваются другие явившиеся в судебное заседание лица.

В случае неявки заявителя в судебное заседание, содержание его жалобы излагается судьей, либо представителем соответствующей стороны в процессе.

Последним из явившихся участников процесса заслушиваются руководитель следственного органа, прокурор, поскольку указанные участники наделены правом устранения любых процессуальных нарушений, допущенных следователем или нижестоящим прокурором.

В целях уточнения позиций, судья предоставляет участникам процесса право задавать друг другу вопросы. При необходимости вопросы могут быть заданы и судом. После этого сторонам предоставляется возможность выступить с репликой.

Действующий закон не препятствует рассмотрению жалобы на решения и действия (бездействие) органов следствия и прокурора только по жалобе и приложенным к ней материалам.

Проверка материалов дела ведется в условиях строгого соблюдения принципов состязательности и диспозитивности, следовательно, пределы судебной проверки во всех случаях ограничены рамками поданной жалобы.

Лицо, содержащееся под стражей или отбывающее наказание в виде лишения свободы, вправе непосредственно участвовать в судебном заседании при рассмотрении жалобы.

При рассмотрении жалобы по существу суду необходимо выяснить:

- имеет ли орган (лицо) полномочия на принятие решения или со-

вершение действия. Если таковое, в силу закона или иного нормативного правового акта, отнесено к усмотрению органа или лица, решение, действие (бездействие) которого оспаривается, суд не вправе оценивать целесообразность такого решения, действия (бездействия) (например, в проведении обыска следователем или отказе в проведении такого действия);

- соблюден ли порядок принятия решений, совершения действий органом или лицом в том случае, если такие требования установлены нормативными правовыми актами (форма, сроки, основания, процедура и т.п.); при этом следует иметь в виду, что при незаконности оспариваемых решений, действий (бездействия), свидетельствует лишь существенное несоблюдение установленного порядка;
- соответствует ли содержание оспариваемого решения, совершенного действия (бездействия) требованиям закона или иного нормативного правового акта, регулирующего данные правоотношения.

Основанием к удовлетворению заявления может служить нарушение требований законодательства хотя бы по одному из оснований, свидетельствующих о незаконности принятых решений, совершенных действий (бездействия).

#### 4. Особенности судебного контроля при рассмотрении жалоб

##### 4.1. Жалобы на постановление об отказе в возбуждении уголовного дела

В случаях отсутствия оснований для возбуждения уголовного дела прокурор, следователь выносят постановление об отказе в возбуждении уголовного дела.

О вынесении постановления письменно уведомляется лицо, предприятие, учреждение или общественная организация, от которых поступило заявление или сообщение, им разъясняется право на обжалование этого постановления.

Решение об отказе в возбуждении уголовного дела принимается в случае установления обстоятельств, с наличием которых закон связывает прекращение уголовно-процессуальной деятельности, если

она уже осуществлялась. Например, принято заявление о преступлении, приведена явка с повинной, произведен осмотр места происшествия.

Отсутствие оснований к возбуждению уголовного дела, как правило, равнозначно отсутствию, либо события преступления, либо состава преступления, перечень которых приведен в ст. 28 УПК КР.

Для отказа в возбуждении уголовного дела любое из обстоятельств, исключающих по нему производство, должно быть установлено с достоверностью.

Вывод следственного органа или прокурора о наличии оснований для отказа в возбуждении уголовного дела должен вытекать из анализа установленных обстоятельств, подтвержденных конкретными данными.

Если деяние, о котором шла речь в заявлении, нашло свое подтверждение, в постановлении об отказе в возбуждении уголовного дела должны быть приведены аргументы, объясняющие, почему это деяние юридически не является преступлением.

Отказ в возбуждении уголовного дела по мотивам нецелесообразности не допускается, основанием для отказа в возбуждении уголовного дела может быть только то основание, которое прямо предусмотрено в законе.

Судья, проверяя законность и обоснованность постановления об отказе в возбуждении уголовного дела, обязан выяснить:

- соблюдены ли нормы, регулирующие порядок рассмотрения сообщения о совершенном или готовящемся преступлении;
- принято ли уполномоченным должностным лицом решение об отказе в возбуждении уголовного дела при наличии к тому законных оснований и соблюдены ли при его вынесении требования ст. 156-1 УПК КР.

Поступившее в орган внутренних дел сообщение о происшествии должно быть незамедлительно внесено в Книгу учета происшествий (КУП) с присвоением ему соответствующего регистрационного номера.

Сообщения о происшествии могут поступать в органы внутренних дел:

- лично от заявителя;
- по почте;
- по телефону, телеграфу или иным видам связи.

Протокол принятия устного заявления о преступлении, письменное заявление о преступлении, протокол явки с повинной, рапорт сотрудника органа внутренних дел об обнаружении признаков преступления должны быть оформлены в соответствии с требованиями закона.

По результатам рассмотрения сообщения о преступлении органом дознания, следователем в пределах своей компетенции принимается одно из следующих решений:

- о возбуждении уголовного дела;
- об отказе в возбуждении уголовного дела;
- о передаче сообщения по подследственности, в суд (по делам частного обвинения).

Материалы, по которым вынесены постановления об отказе в возбуждении уголовного дела, незамедлительно регистрируются в специальном журнале, который ведется в органах внутренних дел.

Предметом обжалования и судебного контроля в данном случае является постановление об отказе в возбуждении уголовного дела и приобщенные к нему документы (заявление о совершенном преступлении, справки, объяснения и др.), именуемые на практике отказным материалом.

Жалоба на постановление об отказе в возбуждении уголовного дела может быть подана лицом (физическими, юридическим), от которого поступило заявление об уже совершенном или готовящемся преступлении.

К ним относятся:

- потерпевший;
- гражданский истец, либо их законные представители;
- руководитель предприятия, организации, учреждения, коммерческой фирмы, которой деянием причинен ущерб;
- иные заинтересованные лица.

Признав отказ в возбуждении уголовного дела незаконным или необоснованным, судья выносит соответствующее постановление.

В описательной части постановления излагаются данные о заявлении (сообщении) о преступлении, результатах доследственной проверки, основаниях в отказе в возбуждении уголовного дела, приводятся доводы жалобы.

Особое внимание уделяется мотивировке принятого по жалобе решения, которое в ясных и четких выражениях должно содержать указания:

- на мотивы признания постановления об отказе в возбуждении уголовного дела незаконным или необоснованным;
- на те обстоятельства, которые подлежат установлению при дополнительной проверке;
- на причины оставления жалобы без удовлетворения.

В постановлении не допускается оценка доказательств. Ссылка на их противоречивость допустима лишь при наличии неполноты следственной проверки.

Поводом к отмене постановления об отказе в возбуждении уголовного дела могут быть неполнота и односторонность проверки, неправильное применение уголовного и уголовно-процессуального законов.

Резолютивная часть постановления, кроме положения о признании постановления об отказе в возбуждении уголовного дела незаконным или необоснованным, должна содержать указание о направлении материала для проведения дополнительной следственной проверки соответствующему прокурору.

Если при проверке законности постановления об отказе в возбуждении уголовного дела судья выявит нарушения закона, ущемляющие права участников процесса, а равно иные нарушения УПК КР, то в соответствии со ст. 19 УПК КР он может довести это до сведения руководителей следственных органов, прокуроров путем вынесения частного определения.

## 4.2. Жалобы на постановления о приостановлении следствия

Следствие приостанавливается при наличии одного из следующих оснований:

- лицо, подлежащее привлечению в качестве обвиняемого, не установлено;
- обвиняемый скрылся от следствия, либо его местонахождение не установлено по иным причинам;
- место нахождения обвиняемого известно, однако реальная возможность его участия в деле отсутствует;
- временное тяжелое заболевание обвиняемого, удостоверенное медицинским заключением, препятствует его участию в следственных и иных процессуальных действиях.

При наличии любого из перечисленных обстоятельств, следователь выносит мотивированное постановление о приостановлении следствия (ст. 221 УПК КР). Приостановление следствия означает временный перерыв в производстве по делу. Производство следственных действий по приостановленному делу не допускается.

Уголовно-процессуальный закон жестко регламентирует требования, предъявляемые к постановлению о приостановлении уголовного дела.

Перечень оснований к приостановлению производства по делу является исчерпывающим.

Следствие приостанавливается лишь тогда, когда установлено лицо, совершившее преступление, и на основании имеющихся по делу доказательств вынесено постановление о привлечении его в качестве обвиняемого. Причем по действующему законодательству не обязательно, чтобы обвинение последнему было предъявлено лично, действующее законодательство не исключает вынесение постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого заочно.

Лицо, выносящее постановление о приостановлении производства по делу, должно, помимо определенного комплекса доказательств виновности обвиняемого, располагать и данными о том, что он умышленно скрывается или страдает тяжелым заболеванием.

В последнем случае оно может служить основанием для приостановления производства по делу, если болезнь по своему характеру является:

- тяжкой;
- временной;
- излечимой.

Факт заболевания должен быть подтвержден соответствующим медицинским документом, не вызывающим сомнения в его подлинности.

Если лицо, совершившее преступление, находилось в состоянии невменяемости в момент его совершения или заболело неизлечимой душевной болезнью после его совершения, то дело в этом случае не приостанавливается и должно быть завершено расследованием в порядке, предусмотренном гл. 45 УПК КР.

Жалоба по поводу приостановления производства по уголовному делу может быть подана только на уже состоявшееся процессуальное решение, которое в данном случае будет выступать в качестве объекта обжалования и судебной проверки на предмет его законности, обоснованности и целесообразности.

На практике большинство жалоб на постановления о приостановлении уголовного дела поступает от заявителей (потерпевших и гражданских истцов) в связи с неполнотой следствия.

При рассмотрении подобных жалоб проверяется, все ли необходимые следственные действия по делу выполнены.

Нет необходимости признавать постановление о приостановлении производства по уголовному делу незаконным или необоснованным, если нужная информация может быть получена в рамках оперативно-розыскной деятельности, которая приостановлению не подлежит.

#### **4.3. Жалобы на постановления о прекращении уголовного дела**

О прекращении дела составляется мотивированное постановление, в котором указываются:

- дата и место его вынесения;
- должность фамилия и инициалы лица, его вынесшего;
- обстоятельства, послужившие поводом и основанием для возбуждения уголовного дела;
- пункт, часть, статья УК КР, предусматривающие ответственность за преступление, по признакам которого было возбуждено уголовное дело;
- результат следствия с указанием данных о лицах, в отношении которых осуществлялось уголовное преследование;
- применявшиеся меры пресечения;
- пункт, часть, статья УПК КР, на основании которых прекращается уголовное дело;
- решение об отмене меры пресечения, а также наложения ареста на имущество, корреспонденцию, временного отстранения от должности, контроля и записи переговоров;
- решения о судьбе вещественных доказательств;
- порядок обжалования данного постановления.

В случаях, когда прекращение уголовного дела допускается только с согласия обвиняемого или потерпевшего, в постановлении отражается наличие такого согласия.

Основаниями к прекращению уголовного дела на досудебных этапах движения дела являются предусмотренные законом обстоятельства

ства, которые либо исключают возможность производства по делу, либо влекут освобождение от уголовной ответственности лица, в отношении которого возбуждено уголовное дело или осуществлялось уголовное преследование.

В последнем случае уголовное дело может быть прекращено только тогда, когда все события, с которыми оно возбуждалось, выяснены полно, всесторонне и объективно; имеются как фактические, так и правовые основания прекратить производство по делу, разрешив его без направления в суд.

Основания к прекращению уголовного дела делятся на:

- реабилитирующие:
  - отсутствие события преступления;
  - отсутствие в деянии состава преступления;
  - непричастность подозреваемого или обвиняемого к совершению преступлений, если исчерпаны все возможности для собирания дополнительных доказательств;
- нереабилитирующие, когда органы следствия, установив все признаки преступления, вправе освободить его от уголовной ответственности на условиях, предусмотренных УК КР и УПК КР, при этом необходимо отметить, что закон запрещает прекращение дел по нереабилитирующим основаниям, если обвиняемый против этого возражает. В этом случае производство по уголовному делу продолжается в обычном порядке.

Жалоба в порядке ст. 131 УПК КР может быть подана только на состоявшееся процессуальное решение, которое в данном случае будет выступать в качестве объекта обжалования и судебной проверки на предмет законности, обоснованности и справедливости.

Постановление о прекращении уголовного дела должно соответствовать материалам уголовного дела, то есть содержать обоснование принимаемого органом следствия решения путем приведения анализа и оценки добывших в ходе расследования доказательств. Оценка доказательств осуществляется в свете положений как материального, так и процессуального права. В заключении следует вывод о необходимости прекращения уголовного дела.

Одновременно следователь в письменной форме уведомляет всех заинтересованных лиц о принятом решении, разъясняет им порядок обжалования.

Грубое нарушение правил прекращения уголовного дела, предус-

мотренных гл. 28 УПК КР, может быть рассмотрено в качестве основания для отмены постановления о прекращении уголовного дела.

- По результатам проверки судья выносит одно из постановлений:
- об оставлении жалобы без удовлетворения;
  - о признании постановления незаконным (необоснованным) и возложении на компетентного прокурора обязанности устраниить допущенное нарушение.

Поскольку предметом судебной проверки является исключительно решение о прекращении уголовного дела, то суд не вправе рассматривать другие вопросы.

*Например, если потерпевшийжалуется на незаконное, с его точки зрения, постановление о прекращении уголовного дела, и одновременно выражает свое несогласие с освобождением обвиняемого изпод стражи.*

Суд, приходя к выводу, что производство по делу прекращено незаконно, удовлетворяет жалобу потерпевшего лишь частично, поскольку избрание меры пресечения в отношении обвиняемого, а равно определение его процессуального статуса является исключительной прерогативой органа следствия и прокурора.

Во вводной части постановления суда, принятого по результатам рассмотрения жалобы на постановление о прекращении уголовного дела, должны быть указаны:

- наименование суда;
- дата и место вынесения;
- должность и фамилия судьи;
- должность и фамилия прокурора, защитника (адвоката), если они участвовали в рассмотрении жалобы.

В описательной части постановления судья излагает данные об уголовном деле:

- основаниях его возбуждения;
- результатах расследования;
- основаниях прекращения;
- приводит суть доводов жалобы.

Особое внимание следует уделить мотивированной части принятого по жалобе решения, которое в ясных и четких выражениях должно содержать указания:

- на мотивы отмены постановления о прекращении уголовного дела;

- на те обстоятельства, которые подлежат установлению при дополнительном следствии;
- на причины оставления жалобы без удовлетворения.

**Мотивами отмены указанных постановлений могут быть:**

- неполнота и односторонность следствия;
- неправильное применение уголовного и уголовно-процессуального законов при прекращении уголовного дела.

В своем постановлении судье следует избегать оценки доказательств.

Постановление о прекращении уголовного дела может быть отменено ввиду невыполнения органом следствия обязательных для него указаний руководителя следственного подразделения, прокурора и суда.

Закон не запрещает принесение жалобы на законность и обоснованность постановления о прекращении уголовного дела, если проведение дополнительного следствия вновь завершится тем же результатом.

#### **4.4. Жалобы на постановления о проведении обыска**

Обыск как самостоятельное следственное действие состоит в принудительном обследовании помещений и иных мест, а при личном обыске – тела человека и носимой им одежды.

Обыск, как и любое следственное действие (за исключением осмотра места происшествия), может производиться только после возбуждения уголовного дела и на основании процессуального правильного оформленного решения органа следствия.

Следователь, имея достаточные основания полагать, что в каком-либо помещении или ином месте или у какого-либо лица находятся орудия преступления или ценности, добывшие преступным путем, а также другие предметы или документы, могущие иметь значение для дела, производит обыск для их отыскания и изъятия.

Обыск может производиться и для обнаружения разыскиваемых лиц, а также трупов. Оснований для проведения обыска существует множество.

О производстве обыска следователь составляет протокол, копия которого под роспись вручается лицу, у которого обыск был произведен.

В силу ст. 169 УПК КР обыск производится на основании мотивированного постановления судьи, а в случаях, не терпящих отлагательства, обыск может быть произведен и без судебного решения.

Однако последний порядок производства обысков весьма распространен и к нему, как правило, прибегают без крайней нужды, что свидетельствует об отсутствии эффективности прокурорского надзора за соблюдением законодательства, гарантирующего гражданам право на неприкосновенность жилища.

Проведение обысков иногда осуществляется до возбуждения уголовного дела и без вынесения соответствующего постановления, либо под видом проведения иных следственных действий (выемка, осмотр предметов, осмотр места происшествия).

Результаты таких действий оформляются всевозможными протоколами: обнаружения и изъятия, добровольной выдачи, осмотра предметов и т.п.

Следует иметь в виду, что в этом случае предметом судебной проверки являются не только конкретные процессуальные решения органов следствия, прокурора о производстве обыска, но и любые их действия, связанные с фактическим его проведением. То есть предмет судебного контроля не ограничен только самим постановлением (например, о прекращении уголовного дела).

Однако нельзя не учитывать и того обстоятельства, что зачастую обыски проводятся в целях отыскания имущества, подлежащего аресту, в интересах его последующей конфискации, либо для обращения на него взыскания в целях возмещения вреда, причиненного преступлением.

Достаточно распространенным является обнаружение и изъятие в ходе обысков значительных денежных средств и ценностей. Изъятые деньги, валюта, ювелирные изделия проходят экспертизу и до выяснения обстоятельств их приобретения помещаются на депозит органа, ведущего следствие.

Грубое нарушение перечисленных правил может быть рассмотрено судом в качестве основания для отмены постановления о проведении обыска или признания его результатов полностью или частично недействительными, о чём судом выносится соответствующее постановление.

Следует учесть, что в соответствии с требованиями УПК КР судья и без подачи жалобы в любом случае обязан осуществить проверку законности проведенного следственного действия и вынести постановление о его законности или незаконности.

Постановление суда 1-ой инстанции может быть отменено только в рамках кассационного производства.

#### **4.5. Жалобы на постановления о наложении ареста на имущество**

В целях обеспечения гражданского иска, других имущественных взысканий следователь может наложить арест на полученное в результате преступных действий, либо, нажитое преступным путем, имущество обвиняемого, подозреваемого или лиц, несущих по закону материальную ответственность за их действия, либо иных лиц, у которых находится имущество, приобретенное преступным путем (ст. 119 УПК КР).

Наложение ареста на имущество может быть произведено одновременно с выемкой или обыском, либо самостоятельно.

О наложении ареста следователь составляет мотивированное постановление.

Имущество, на которое налагается арест, описывается с соблюдением правил, установленных УПК КР.

Все описываемое имущество должно быть предъявлено понятым и другим присутствующим лицам.

Законодатель выделяет 3 основания для наложения ареста:

- в целях обеспечения гражданского иска;
- с целью обеспечения конфискации имущества, добытого преступным путем;
- с целью обеспечения возможной конфискации имущества, признанного орудием преступления.

В соответствии с законодательством арест накладывается как на имущество подозреваемого, обвиняемого, так и на имущество лиц, несущих по закону материальную ответственность за их действия.

Такими лицами могут быть как граждане, то есть физические лица, так и юридические лица (предприятия, учреждения, организации). *Например, в случае совершения водителем автотранспортного предприятия дорожно-транспортного происшествия.*

Закон допускает наложение ареста на имущество любого лица, если будет установлено, что такое имущество в свое время было приобретено пусть даже не ими, но преступным путем.

*Например, в последние годы участились случаи приобретения гражданами автомобилей угнанных и затем несколько раз сменивших хозяев. В таких случаях арест на спорный автомобиль должен быть наложен, несмотря на то, что последний его владелец является добросовестным приобретателем.*

При подаче жалобы на решения и действия органов следствия, связанных с наложением ареста на имущество, следует установить сущность предмета обжалования, то есть выяснить, с чем несогласно лицо, подавшее жалобу, какие конституционные, а равно процессуальные права его нарушены.

Многие заявители не согласны уже с самим фактом наложения ареста на принадлежащее им или их родственникам имущество.

Мотивы такого поведения могут быть разные – от отрицания очевидных фактов до уверенности в том, что произошла нелепая, по их мнению, ошибка.

При проведении проверки таких жалоб суду необходимо ограничиться анализом законности и обоснованности процессуального решения, вынесенного следователем.

В суд могут быть обжалованы только конкретные действия органов следствия при наложении ареста на имущество, то есть предметом судебной проверки является протокол наложения ареста на имущество (опись имущества), поскольку данные документы отражают последовательность и правомерность следственных действий.

Незаконными и необоснованными могут быть признаны только те действия органов следствия и прокуроров, которые реально нарушили конституционные и процессуальные права участников процесса, заинтересованных лиц.

Необходимость в аресте на имущество отпадает, если:

- материальный ущерб, в обеспечение возмещения которого был наложен арест, возмещен добровольно;
- нет подтверждений того, что имущество добыто преступным путем;
- дело прекращено производством.

## **НАСТОЛЬНАЯ КНИГА СУДЬИ**

### **Часть II**

#### **Рассмотрение уголовных дел в суде первой инстанции**

**Корректор Зягынцева Т. В.**

**Компьютерная верстка Гданова О. Э.**

**Дизайн обложки Султаналиев Р.**

**Подписано к печати 10.08.2012**

**Формат 60x84 1/16. Печать офсетная.**

**Объем 29,5 п. л. Тираж 750 экз.**

**Типография «Нур-Ас»  
г. Бишкек, ул. Абдрахманова, 208.**

