

Агзамов Ильдар Марсович

ОБЩИЕ НАЧАЛА УСЛОВНОГО НЕПРИМЕНЕНИЯ НАКАЗАНИЯ

В статье излагаются концептуальные положения об условном неприменении уголовного наказания, а именно: формулируются общие начала условного не-применения наказания, определяется способ их юридического оформления. Предлагается новый подход к пониманию личности виновного, характера и степени общественной опасности совершенного преступления. Обосновывается идея установления испытательного срока с возложением определенных обязанностей на осужденного в качестве общих начал.

Адрес статьи: www.gramota.net/materials/3/2012/6-1/1.html

Источник

Исторические, философские, политические и юридические науки, культурология и искусствоведение. Вопросы теории и практики

Тамбов: Грамота, 2012. № 6 (20): в 2-х ч. Ч. I. С. 10-13. ISSN 1997-292X.

Адрес журнала: www.gramota.net/editions/3.html

Содержание данного номера журнала: www.gramota.net/materials/3/2012/6-1/

© Издательство "Грамота"

Информация о возможности публикации статей в журнале размещена на Интернет сайте издательства: www.gramota.net

Вопросы, связанные с публикациями научных материалов, редакция просит направлять на адрес: voprosy_hist@gramota.net

УДК 34

В статье излагаются концептуальные положения об условном неприменении уголовного наказания, а именно: формулируются общие начала условного не-применения наказания, определяется способ их юридического оформления. Предлагается новый подход к пониманию личности виновного, характера и степени общественной опасности совершенного преступления. Обосновывается идея установления испытательного срока с возложением определенных обязанностей на осужденного в качестве общих начал.

Ключевые слова и фразы: общие начала условного неприменения наказания; принцип справедливости; личность виновного; характер и степень общественной опасности совершенного преступления; испытательный срок; обязанности осужденного.

Ильдар Марсович Агзамов, к.ю.н., доцент
Кафедра криминологии и психологии
Уфимский юридический институт МВД РФ
agzamovildar@mail.ru

ОБЩИЕ НАЧАЛА УСЛОВНОГО НЕПРИМЕНЕНИЯ НАКАЗАНИЯ[©]

Ранее нами было заявлено, что условное неприменение наказания есть условный отказ государства от применения наказания, назначенного по приговору суда [1]. Названное правовое явление мы позиционируем как комплексный правовой институт в трех разновидностях: условное осуждение, условное неприменение наказания в связи с болезнью и условное неприменение наказания в отношении осужденных беременных женщин и лиц, имеющих ребенка в возрасте до четырнадцати лет. Были разработаны концептуальные положения, такие как принципы и цели условного неприменения наказания [2; 3]. Однако появление в уголовном законе норм, связанных с неприменением наказания, требует неукоснительного соблюдения принципа справедливости (ст. 6 Уголовного кодекса Российской Федерации (далее – УК РФ)), реализовать который в процессе условного неприменения наказания возможно только при соответствующих общих началах. Кроме того, общие начала условного неприменения наказания призваны обеспечить и определенную действенность (результативность) норм, что предполагает тщательное изучение личности виновного, учет характера и степени общественной опасности совершенного преступления, эффективный контроль за осужденными, установление определенных ограничений (возложение обязанностей, применение дополнительного наказания и т.д.).

Общие начала, согласно нашей концепции, выступают связующим звеном между целями условного неприменения наказания и средствами их достижения, т.е. обеспечивают механизм применения конкретных норм, регламентирующих разрабатываемый нами комплексный правовой институт. При этом идеологической составляющей, руководящими идеями являются принципы условного неприменения наказания (принцип рациональной экономии мер государственного принуждения, принцип условности, принцип назначения наказания).

При установлении общих начал условного неприменения наказания необходимо руководствоваться имеющимися научными позициями применительно к назначению наказания. Это обусловлено тем, что общие начала условного неприменения наказания и терминологически, и с точки зрения правовой природы имеют много общего с общими началами назначения наказания. Они оба призваны обеспечить соблюдение принципа справедливости. Такой подход позволил изложить следующие выводы и концептуальные соображения.

1. Общие начала условного неприменения наказания – это требования и критерии, которыми должен руководствоваться суд при решении вопроса об условном отказе от применения ранее назначенного уголовного наказания. При этом требования отвечают на вопрос: что нужно устанавливать либо возлагать на лицо, которому назначается тот или иной вид условного неприменения наказания, критерии – что при этом необходимо учитывать. В качестве требований нами предложено обязательное установление испытательного срока в отношении осужденного и возложение на него определенных обязанностей. В качестве критериев, которыми должен руководствоваться суд, решая вопрос об условном неприменении наказания, предложено учитывать характер и степень общественной опасности совершенного преступления, а также личность виновного.

2. Судебная практика в первую очередь ориентирована на процесс назначения наказания. Это отчетливо прослеживается при изучении рекомендаций Верховного Суда. Такие критерии, как характер и степень общественной опасности совершенного преступления, личность виновного, смягчающие и отягчающие обстоятельства, разъяснены в первую очередь для указанного процесса. Толкование названных критериев при применении норм об условном осуждении, освобождении от наказания в связи с болезнью или отсрочке отбывания наказания носит второстепенный характер, как бы сливаясь с процессом назначения наказания. Об этом свидетельствует постоянное присутствие положений, предусмотренных ст. 60 УК РФ. Между тем анализируемые критерии отдельно упоминаются и в ч. 3 ст. 60 УК РФ, и в ч. 2 ст. 73 УК РФ, тем самым строго разделяя этап назначения наказания и этап условного осуждения. Аналогичная ситуация сложилась и в отношении таких целей, как исправление осужденного и предупреждение совершения им новых преступлений, – в постановлениях Пленума Верховного Суда названные цели отдельно упоминаются и для назначения наказания, и для условного осуждения.

3. Отдельные упоминания положений о целях тех или иных уголовно-правовых мер, характере и степени общественной опасности совершенного преступления, личности виновного в пределах одной главы УК или одного постановления Пленума Верховного Суда РФ свидетельствуют о самостоятельности тех уголовно-правовых институтов, которые они регламентируют либо разъясняют. В то же время подобный статус требует отдельного разъяснения перечисленных критериев для этапа назначения наказания и этапа условного неприменения наказания. В связи с этим нами был разработан проект Постановления Пленума Верховного Суда РФ «О судебной практике условного неприменения наказания».

4. Характер общественной опасности преступного посягательства при решении вопроса о назначении условного неприменения наказания должен определяться такими факторами, как объект посягательства, форма вины, мотив и цели совершения преступления, способ посягательства, вид и размер назначенного наказания, категория совершенного преступления (ст. 15 УК). Степень общественной опасности преступления должна пониматься как совокупность обстоятельств, характеризующих конкретное деяние. К числу таких обстоятельств необходимо отнести: размер вреда и тяжесть наступивших последствий, степень осуществления преступного намерения, способ совершения преступления, тяжелые жизненные обстоятельства, противоправность или аморальность поведения потерпевшего либо мотив сострадания, явившиеся причиной совершения преступления, обстоятельства, предусмотренные главой 8 УК РФ. При этом суд должен исходить из того, что это лишь примерный перечень обстоятельств, к числу которых он может отнести по своему усмотрению и иные, в зависимости от совершенного преступления, исключая при этом их двойной учет.

Наличие обстоятельств, предусмотренных главой 8 УК РФ, существенно повышает вероятность условного неприменения наказания. Разумеется, речь идет о случаях, когда лицо привлекается к уголовной ответственности, например, когда лицо нарушило условия правомерности необходимой обороны или превысило пределы крайней необходимости.

5. Личность виновного при решении вопроса о назначении условного неприменения наказания должна пониматься с двух ключевых позиций: с одной стороны, это требования к субъекту, которые установлены в конкретных статьях УК РФ о видах условного неприменения наказания (наличие малолетнего ребенка, беременность и т.д.), с другой стороны, это сведения о конкретном лице, в отношении которого решается вопрос о неприменении к нему назначенного наказания. Указанные требования и сведения органически связаны между собой. Вместе они образуют систему данных о личности виновного.

Сведения о личности виновного мы предлагаем классифицировать на две группы: сведения общего характера и специальные сведения. При выяснении «специальных» сведений о личности необходимо ориентироваться на конкретный вид условного неприменения наказания. Например, одним из требований, предъявляемых нормой об условном неприменении наказания в отношении осужденных беременных женщин и лиц, имеющих ребенка в возрасте до четырнадцати лет, является наличие малолетних детей. Однако суду необходимо принимать во внимание и сведения, касающиеся отношения лица к своему малолетнему ребенку (специальные сведения): если будет установлено, что осужденный ранее уклонялся от воспитания своих детей, материально их не поддерживал, то, несмотря на наличие малолетнего ребенка, суд должен отказать в условном неприменении назначенного наказания.

В рамках сведений общего характера мы выделяем:

- исправительные данные: желание трудоустроиться или учиться либо продолжать работать или учиться; поведение на рабочем месте и в быту; отношение к своей семье и к своим детям;
- психофизиологические данные: состояние здоровья, в том числе наличие психических и иных заболеваний, препятствующих отбыванию наказания; трудоспособность, данные об имеющейся у осужденного инвалидности;
- сведения о поведении во время и после совершения преступления: явка с повинной, активное содействие раскрытию и расследованию преступления, изобличению и уголовному преследованию других соучастников преступления, розыску имущества, добытого в результате преступления; оказание медицинской и иной помощи потерпевшему непосредственно после совершения преступления, добровольное возмещение имущественного ущерба и морального вреда, причиненных в результате преступления, иные действия, направленные на заглаживание вреда, причиненного потерпевшему; роль подсудимого в преступлении, в том числе совершенном в соучастии, а также особо активная роль;
- социально-демографические данные: пол, возраст, профессия, место работы; наличие государственных наград, почетных, воинских и иных званий; семейное и имущественное положение виновного и его близких родственников, быт и социальное окружение; наличие у осужденного на иждивении несовершеннолетних детей, иных нетрудоспособных лиц (жены, родителей, близких родственников);
- сведения о погашенных, снятых и имеющихся судимостях.

Предложенный перечень сведений не является исчерпывающим, суд по своему усмотрению может учитывать иные данные, исходя из конкретных обстоятельств совершенного преступления, индивидуальных особенностей личности, ее интересов и т.д.

6. В качестве общих начал условного неприменения наказания, помимо учета характера и степени общественной опасности совершенного преступления и личности виновного, мы предлагаем обязательное установление испытательного срока, в течение которого осужденный должен доказать свое исправление и в течение которого на него с учетом его возраста, трудоспособности, семейного положения и состояния здоровья суд возлагает исполнение определенных обязанностей. Такое предложение связывалось, прежде всего, с обеспечением возможности достичь цели условного неприменения наказания, поскольку испытательный

срок и обязанности являются общими средствами достижения этих целей. В связи с этим установление срока испытания и, соответственно, возложение определенных обязанностей не должно ограничиваться только нормами об условном осуждении (т.е. так, как это регламентировано на данный момент в УК РФ). Это правило (требование) представляется верным распространить и на иные виды условного неприменения наказания: условное неприменение наказания в связи с болезнью и условное неприменение наказания в отношении осужденных беременных женщин и лиц, имеющих ребенка в возрасте до четырнадцати лет.

7. Применительно к условному неприменению наказания под испытательным сроком следует понимать период времени, продолжительность которого определяется назначенным наказанием, способностью осужденного доказать свое исправление, выполнять возложенные на него обязанности, приспособиться к бесконфликтному существованию в обществе и в течение которого осужденный считается судимым. Заметим, что предложенная дефиниция отличается от иных (имеющихся в научной литературе) отсутствием «контрольной» окраски [4, с. 69; 5, с. 125]. Тем самым мы подчеркиваем, что установленный срок зависит от вида и размера назначенного наказания, поведения виновного в обществе, выполнения им возложенных на него обязанностей и правил общественной жизни. Во всяком случае, главное – чтобы осужденный впредь не нарушал уголовный закон.

8. Являясь средством достижения целей условного неприменения наказания, сам по себе испытательный срок оказывает не самое эффективное исправительное воздействие на осужденного без применения к нему дополнительных мер, т.е. активных уголовно-правовых мер. Речь идет об обязательном возложении на виновного определенных обязанностей. При этом выбор тех или иных обязательств должен определяться индивидуальной способностью виновного к исправлению, ресоциализации и недопущению совершения им нового преступления. В связи с этим в рамках соответствующей нормы УК РФ необходимо сформулировать примерный перечень обязательств, которые суд должен возлагать на осужденного. Такие обязанности можно классифицировать на три группы: обязанности социального, реабилитационного и материального характера. К первым относятся следующие: не менять постоянного места жительства, работы, учебы без уведомления специализированного государственного органа, осуществляющего контроль за поведением осужденного; не посещать определенные места; не общаться с определенными лицами; трудиться (трудоустроиться) либо продолжить обучение в общеобразовательном учреждении; заботиться о своей семье, активно участвовать в воспитании своих несовершеннолетних детей. К обязанностям реабилитационного характера отнесены: прохождение курса лечения от алкоголизма, наркомании, токсикомании или венерического заболевания; прохождение медико-социальной реабилитации. Наконец, возмещение причиненного вреда либо ущерба является материальной обязанностью.

Разработка комплексного института условного неприменения наказания требует соответствующего юридического оформления его норм в уголовном законодательстве. С этой целью УК РФ представляется целесообразным дополнить главой 10.1 «Условное неприменение наказания» следующего содержания:

- статья 72.1. Понятие и цели условного неприменения наказания;
- статья 72.2. Общие начала условного неприменения наказания;
- статья 72.3. Условное осуждение;
- статья 72.4. Досрочное прекращение или отмена условного осуждения;
- статья 72.5. Условное неприменение наказания в связи с болезнью;
- статья 72.6. Отмена условного неприменения наказания в связи с болезнью;
- статья 72.7. Условное неприменение наказания в отношении осужденных беременных женщин и лиц, имеющих ребенка в возрасте до четырнадцати лет;
- статья 72.8. Отмена условного неприменения наказания в отношении осужденных беременных женщин и лиц, имеющих ребенка в возрасте до четырнадцати лет.

Изложенные концептуальные соображения об общих началах условного неприменения наказания позволяют сформулировать уголовно-правовую норму (ст. 72.2) в следующей редакции:

«Статья 72.2. Общие начала условного неприменения наказания

1. При условном неприменении наказания суд учитывает характер и степень общественной опасности совершенного преступления, а также личность виновного.

2. В случаях, предусмотренных статьями настоящей главы, суд устанавливает испытательный срок, в течение которого осужденный должен доказать свое исправление.

3. В течение испытательного срока суд возлагает на осужденного с учетом его возраста, трудоспособности, семейного положения и состояния здоровья исполнение определенных обязанностей: не менять постоянного места жительства, работы, учебы без уведомления специализированного государственного органа, осуществляющего контроль за поведением осужденного; не посещать определенные места; не общаться с определенными лицами; пройти курс лечения от алкоголизма, наркомании, токсикомании или венерического заболевания, от психических расстройств и иного болезненного состояния, ранее препятствовавших исполнению назначенного наказания; при необходимости повторить данный курс лечения; пройти медико-социальную реабилитацию; трудиться (трудоустроиться) либо продолжить обучение в общеобразовательном учреждении; заботиться о своей семье, активно участвовать в воспитании своих несовершеннолетних детей; загладить причиненный вред либо возместить ущерб. Суд может возложить на осужденного исполнение и других обязанностей, способствующих его исправлению, ресоциализации и предупреждению совершения им новых преступлений».

Заметим, что исследование судом личности виновного, характера и степени общественной опасности совершенного преступления при решении вопроса об условном неприменении наказания вовсе не означает, что правоприменитель повторно ориентируется на них после процесса назначения наказания. Первоначально

суд руководствуется целями наказания (ч. 2 ст. 43 УК РФ), стараясь определить справедливый вид и размер наказания (в случае вынесения обвинительного приговора). Применительно к нашему случаю учет характера и степени общественной опасности преступления, личности осужденного связывается с решением другого вопроса – о возможном либо невозможном условном неприменении назначенного наказания. Такой вопрос решается путем прогнозирования будущего поведения субъекта неприменения наказания. И если полученный прогноз является «благоприятным», то имеются все основания для реализации принципа неотвратимости уголовной ответственности в форме условного неприменения наказания.

В заключение отметим, что центральной фигурой должна стать именно личность виновного со всеми ее составляющими. Характер и степень общественной опасности совершенного преступления должны учитываться с целью анализа поведения субъекта в будущем, они как бы «подчинены» составляющим элементам этого субъекта. Что касается требований, таких как установление испытательного срока и возложение определенных обязанностей на осужденного, то опять-таки об этом можно вести речь лишь после того, как будет определена вероятность исправления личности субъекта условного неприменения наказания.

Список литературы

1. **Агзамов И. М.** Концептуальные идеи развития института условного неприменения наказания // «Черные дыры» в российском законодательстве: юридический журнал. 2010. № 5. С. 84-88.
2. **Агзамов И. М.** Принципы условного неприменения наказания в уголовном праве России // Вестник Московского университета МВД России. 2011. № 6. С. 211-216.
3. **Агзамов И. М.** Цели условного неприменения наказания в уголовном праве России // Научный портал МВД России. 2011. № 2 (14). С. 16-21.
4. **Кригер Г. А.** Условное осуждение и роль общественности в его применении. М.: Госюриздат, 1963. 99 с.
5. **Шарипов Т. Ш.** Институт условного неприменения наказания в уголовном праве: проблемы теории, законодательства и практики: монография. М.: Проспект, 2008. 176 с.

GENERAL PRINCIPLES OF CONDITIONAL NON-APPLICATION OF PUNISHMENT

Il'dar Marsovich Agzamov, Ph. D. in Law, Associate Professor
Department of Criminology and Psychology
Ufa Law Institute of Ministry of Home Affairs of Russia
agzamovildar@mail.ru

The author presents the conceptual regulations of the conditional non-application of criminal punishment, more specifically: formulates the general principles of the conditional non-application of punishment, determines the method of their legal registration; suggests new approach to understanding a guilty individual's personality and the character and degree of the social danger of crime commission, and substantiates the idea of probation period determination with the assumption of certain responsibilities to a convicted person as general principles.

Key words and phrases: general principles of conditional non-application of punishment; principle of justice; personality of guilty; character and degree of social danger of crime commission; probation period; convicted person's duties.

УДК 340.115.4; 340.125; 340.130

Статья направлена на исследование практической значимости идей американской социологической юриспруденции о роли судебной практики в процессе формирования права. Автором выявлено основополагающее положение социолого-правовой теории США: судьи должны не просто автоматически следовать нормативно-правовым актам и действующим судебным прецедентам, но и, оценивая сложившиеся в обществе условия и существующие потребности, формировать правовую доктрину и практику, опираясь на свой опыт, на идеи справедливости, социальной полезности и на свое понимание основ, духа права.

Ключевые слова и фразы: социологическая юриспруденция; судебный прецедент; судебная практика; высшие суды; правовая доктрина; судебное правотворчество.

Гюльназ Эльдаровна Адыгезалова, к.ю.н., доцент
Кафедра теории и истории государства и права
Кубанский государственный университет
gylulnaz_2000@mail.ru

СУДЕБНАЯ ПРАКТИКА В ПРОЦЕССЕ ФОРМИРОВАНИЯ ПРАВА: ИДЕИ СТОРОННИКОВ АМЕРИКАНСКОЙ СОЦИОЛОГИЧЕСКОЙ ЮРИСПРУДЕНЦИИ XX ВЕКА[©]

В XX веке социологическая юриспруденция сформировалась как новое направление в правовой науке. Развитие данной правовой концепции обусловлено объективными процессами, происходящими в жизни